

РЕШЕНИЕ №023/07/3-5691/2020

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

26 ноября 2020г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

меститель председателя комиссии:

Д.А. – начальник отдела контроля органов власти;

члены Комиссии:

А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

С.О. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

принимавший участие путем ВКС представителя Заявителя – ООО «ТД «Уральский кабель» (далее - Заявитель) при участии путем ВКС представителя организатора торгов – АО «ЦТЗ» (далее – Организатор торгов), при участии путем ВКС представителя Заказчика – ПАО «Кубаньэнерго», рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ для комплектации объектов инвестиционной программы (в т.ч. технологического присоединения), исполнения производственной программы ПАО «Россети Кубань» по монтажу и техническому обслуживанию, пополнения аварийного резерва и для выполнения работ по дополнительным (нетарифным) услугам для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32009464005 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «ТД Уральский кабель» на действия АО «ЦТЗ» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ для комплектации объектов инвестиционной программы (в т.ч. технологического присоединения), выполнения производственной программы ПАО «Россети Кубань» по ремонтам и техническому обслуживанию, пополнения аварийного резерва и для выполнения работ по дополнительным (нетарифным) услугам для нужд АО «Россети Кубань» (извещение № 32009464005 опубликовано на сайте [w.zakupki.gov.ru.](http://w.zakupki.gov.ru)).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось **26.11.2020 года в 12:30 часов** по адресу: г.Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Организатор торгов установил требования к предоставляемой банковской гарантии, которые противоречат требованиям ГК РФ и повлекло отклонение заявки ООО «ТД «Уральский кабель».

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), а также Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» №334 от 12.2018.

Начальная (максимальная) цена договора – 150 000 000,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 27.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите

конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, организатора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими процедуру закупки.

09.2020г. на сайте www.zakupki.gov.ru Организатором торгов опубликовано извещение №32009464005 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ для комплектации объектов инвестиционной программы (в т.ч. технологического присоединения), выполнения производственной программы ПАО «Россети Кубань» по ремонтам и техническому обслуживанию, пополнения аварийного резерва и для выполнения работ по дополнительным (нетарифным) услугам для нужд ПАО «Россети Кубань».

Срок окончания приема заявок – 29.09.2020г. в 11-00.

10.2020г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликован протокол №5/32009464005_от 23.10.2020г. заочного заседания Конкурсной комиссии по подведению итогов по конкурсу в электронной форме на право заключения договора на поставку самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ для комплектации объектов инвестиционной программы (в т.ч. технологического присоединения), выполнения производственной программы ПАО «Россети Кубань» по

монтам и техническому обслуживанию, пополнения аварийного резерва и для выполнения работ по дополнительным (нетарифным) линиям для нужд ПАО «Россети Кубань» (далее протокол № 2009464005).

Согласно указанному протоколу № 5/32009464005 Конкурсной комиссией принято решение отклонить ООО «ТД «Уральский кабель» на основании пп. б) п. 5.3.5. Документации о закупке, поскольку она не отвечает следующим требованиям Документации о закупке:

Представленная банковская гарантия не соответствует требованиям Документации о закупке в части определения случаев выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств Участника, а именно:

Требования документации	Банковская гарантия № 00170-02-0253113 от 28.09.2020
<p>в случае непредставления или предоставления с нарушением условий, установленных документацией о закупке, до заключения договора Заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении о закупке и/или в документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора).</p> <p>При этом Заказчик – ПАО «Россети Кубань» (см. п. 3.6.7. Документации о закупке, п. 1, 23 Информационной карты закупки)</p>	<p>в случае непредставления или предоставления с нарушением условий, установленных документацией о закупке, до заключения договора Бенефициару обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении о закупке и/или в документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора).</p> <p>При этом Бенефициар – Организатор – АО «ЦТЗ» (см. п. 3.6.8. г) Документации о закупке, п. 2 Информационной карты закупки)</p>

Согласно п.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

1 закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи нормативными актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно п. 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положение о закупке является документом, который регламентирует хозяйственную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, документация о закупке, разрабатываемая Заказчиком в рамках организации процедуры закупки, должна соответствовать требованиям действующего законодательства и соответствующему положению о закупках.

В соответствии с п.2 части 1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заказчик определяет требования к участникам закупки к документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Требования к обеспечению заявок на участие в торгах установлены п.3.6 документации о закупке.

курс в электронной форме на право заключения договора на ставку самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение 35 кВ для комплектации объектов инвестиционной программы (в т.ч. нологического присоединения), выполнения производственной граммы ПАО «Россети Кубань» по ремонтам и техническому служиванию, пополнения аварийного резерва и для выполнения работ дополнительным (нетарифным) услугам для нужд ПАО «Россети ань».

ласно п.3.6.8 Документации о закупке «При выборе участником упки способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии истник должен предоставить банковскую гарантию, составленную с том требований статей 368-379 Гражданского кодекса Российской дерации и следующих условий:

Бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан ганизатор торгов, принципалом - участник, гарантом - банк, выдавший чковскую гарантию.

ласно ч.1 ст. 307 ГК РФ, в силу обязательства одно лицо (должник) изано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное йствие: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести ад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо держаться от определенного действия, а кредитор имеет право збовать от должника исполнения его обязанности.

ласно ч.3 ст. 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для д, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

чковская гарантия, в силу ч.3 ст. 368 ГК РФ, является одним из видов ависимой гарантии, которая, в свою очередь, является одним из дов обеспечения обязательств (ч. 1 ст. 329 ГК РФ).

ласно п.25 ст.3.2 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках ров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Заказчик вправе дусмотреть в положении о закупке требование обеспечений заявок на участие в курентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого спечения.

ложениями Единого стандарта закупок ПАО «Россети», утвержденного лением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 №334) (далее- ндарт, Положением закупке), установлено право Заказчика торгов устанавливать спечение обязательств, в том числе и требования обеспечения заявок на условиях, еделенных документацией о закупках (п.8.1.3).

ННОЕ право реализовано путем включения соответствующих положений в

ументацию о закупке (п. 3.6).

Согласно п.26 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» возврат участнику курентной закупки обеспечения заявки на участие в закупке не производится в дующих случаях:

1. **Отклонение** или отказ участника закупки от заключения договора;

2. **Непредоставление** или предоставление с нарушением условий, установленных настоящим Федеральным законом, до заключения договора заказчику обеспечения оления договора (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, umentации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и к его предоставления до заключения договора).

3. **Нормативная норма** применена в п.8.1.3.6 Положения о закупке и в п.3.6.7 Документации о упке.

4. **Им образом** обязательства в рамках проведения процедуры закупки возникают к Заказчиком торгов и участником торгов.

5. **Ответствующее** обеспечение возможно только при возникающих между Заказчиком торгов и Участником торгов обязательств.

6. **Банковская гарантия**, предоставленная Участником торгов для обеспечений заявки участие в закупке, обеспечивает обязательство Участника торгов перед Заказчиком **ключить** в случае победы соответствующий договор, а также предоставить **еспечение** исполнения договора.

7. **Эквивалентно**, условия предоставления банковской гарантии в качестве **еспечения** заявки на участие в закупке, изложенное в п.п. г) п.3.6.8 документации о упке может применяться только в случае, если Заказчик и Организатор торгов **являются** одним и тем же лицом.

8. **Им образом**, установление требований об указании в банковской **гарантии** в качестве Бенефициара Организатора торгов, тогда как **договор** заключается с Заказчиком противоречит требованиям ГК РФ и **Федерального закона** от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг **отдельными** видами юридических лиц».

9. **Согласно** части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки **имеет право** обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном **статьей** 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «135-ФЗ «О защите **конкуренции**», с учетом особенностей установленных настоящей статьей, **действия** (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, **Организатора** электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, **или** такие действия (бездействие) нарушают права и законные **интересы** участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих

чаях:

осуществление заказчиком закупки с нарушением требований стоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке этого заказчика;

потерял силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

б) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

в) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

г) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

д) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 стоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

е) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и введенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

а основании вышеизложенного в действиях Организатора торгов
ановлено нарушение п.1 ч.10 ст.3 Федерального закона от 18 июля
1 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными
дами юридических лиц».

оводствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от
07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления
деральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по
смотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов,
ратора электронной площадки, конкурсной или аукционной
миссии при организации и проведении торгов, заключении договоров
результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТД «Уральский кабель» на действия АО «ЦТЗ»
и организации и проведении конкурса в электронной форме на право
ключения договора поставки самонесущего изолированного провода
1П) на напряжение до 35 кВ для комплектации объектов
вестиционной программы (в т.ч. технологического присоединения),
полнения производственной программы ПАО «Россети Кубань» по
монтам и техническому обслуживанию, пополнения аварийного
зерва и для выполнения работ по дополнительным (нетарифным)
угам для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32009464005
бликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru.](http://www.zakupki.gov.ru)) обоснованной.

Организатору торгов – АО «ЦТЗ» выдать предписание о совершении
йствий по устранению нарушений порядка проведения торгов.

Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о
буждении административного производства.

Заместитель председателя Комиссии:

О.А. С

Члены Комиссии:

А.Н. Д

С.О. Ш

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.