

Заказчику – АО «Новгородская
электросетевая компания» и его
закупочной комиссии

пр-т Александра Корсунова, д. 14А,
Великий Новгород, 173024
e-mail: ao.neck@yandex.ru

Оператору электронной площадки –
АО «ТЭК-Торг»
e-mail: help@tektorg.ru

Подателю жалобы –
ООО «ИнжинирингКомплектСервис»

ул. Белы Куна, д. 30, лит. А,
пом. 23Н, оф. 414,
г. Санкт-Петербург, 192236

Лиговский пр., д. 266, лит. В, оф. 4.4,
г. Санкт-Петербург, 196006

Исх. №3864/03 от 09.07.2021

РЕШЕНИЕ № 053/07/3-518/2021

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии
с законодательством Российской Федерации торгов

08 июля 2021 года

Великий Новгород

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее - Комиссия) в составе:

.... – председатель Комиссии, заместитель руководителя - начальник отдела Управления;

.... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

.... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

подателя жалобы - Общества с ограниченной ответственностью «ИнжинирингКомплектСервис» - (доверенность № 01/07 от 05.07.2021);

заказчик - Акционерное общество «Новгородская электросетевая компания» - надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, представителей не направил, ходатайств не заявлял;

рассмотрев жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «ИнжинирингКомплектСервис» (192236, г. Санкт-Петербург, ул. Белы Куна, д. 30, лит. А, пом. 23Н, оф. 414; далее – ООО «ИКС») на действия заказчика - Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» (173024, Великий Новгород, проспект Александра Корсунова, дом 14А; далее – АО «Новгородская электросетевая компания») при осуществлении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских одноразовых масок (Великий Новгород), извещение № 32110375972 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 10.06.2021,

УСТАНОВИЛА:

29.06.2021 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «ИКС» на действия заказчика - АО «Новгородская электросетевая компания» при осуществлении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских одноразовых масок (Великий Новгород), извещение № 32110375972 о проведении которого было размещено на официальном сайте 10.06.2021 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о закупках и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

Доводы Жалобы сводятся к следующему.

ООО «ИКС» является победителем рассматриваемой закупки.

Документацией об аукционе предусмотрено, что обеспечение исполнения договора составляет 90 000, 00 рублей (30% от начальной (максимальной) цены договора). Обеспечение исполнения договора предоставляется путем внесения денежных средств на расчетный счет заказчика.

В ходе подписания договора ООО «ИКС» в адрес заказчика был направлен протокол разногласий по факту несогласия ООО «ИКС» с размером обеспечения исполнения договора, которое несоразмерно предложенной ООО «ИКС» цене договора (13 728, 46 рублей).

По мнению ООО «ИКС», заказчиком нарушены требования действующего законодательства о закупках.

В соответствии с требованиями Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение об участии СМСП; Постановление № 1352) размер обеспечения исполнения договора при проведении рассматриваемой закупки не мог превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора.

Также, действующим законодательством о закупках предусмотрено, что обеспечение исполнения договора может быть представлено также банковской гарантией. Однако, заказчик в документации об аукционе предусматривает возможность предоставления обеспечения исполнения договора исключительно путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации об аукционе.

С учетом вышеизложенного, податель Жалобы просит выдать заказчику

обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Присутствовавший на заседании Комиссии Новгородского УФАС России по рассмотрению Жалобы представитель ее подателя устно поддержал доводы Жалобы в полном объеме.

Заказчик – АО «Новгородская электросетевая компания» письменных возражений в отношении доводов Жалобы не представил, запрошенные уведомлением о принятии Жалобы к рассмотрению документы и сведения не представил.

Необходимо отметить, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика и его закупочной комиссии, совершенных ими при проведении рассматриваемой закупки, в данном случае не проводится, Комиссией Новгородского УФАС России рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

Исследовав представленные материалы и заслушав доводы представителей сторон, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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.

В данном случае имело место осуществление вышеуказанной закупки заказчиком – АО «Новгородская электросетевая компания» в соответствии с положениями Закона о закупках.

В соответствии с частью 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 правила закупки.

В соответствии с вышеуказанной нормой разработано и утверждено Решением Совета Директоров АО «Новгородская электросетевая компания» (протокол заседания № 8 от 08.06.2021) положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Новгородская электросетевая компания» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

10.06.2021 на официальном сайте заказчиком - АО «Новгородская электросетевая компания» было размещено извещение № 32110375972 об осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских одноразовых масок (Великий Новгород) (начальная (максимальная) цена договора – 300 000, 00 рублей).

Документация об аукционе (далее – Документация) утверждена генеральным директором АО «Новгородская электросетевая компания» 08.06.2021.

Как следует из титульного листа Документации, участниками рассматриваемой закупки являются исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства.

В пункте 25 Документации указано, что участниками электронного аукциона для субъектов малого и среднего предпринимательства могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

О том, что рассматриваемая закупка осуществляется исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства также указано на сайте оператора электронной площадки – Акционерного общества «ТЭК-Торг».

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с [пунктом 2 части 8](#) настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены [статьей 3.5](#) настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований [части 6.1](#) настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно подпункту 9.1.1 пункта 9.1 Положения о закупке одним из конкурентных способов осуществления АО «Новгородская электросетевая компания» закупок является аукцион. При этом, аукцион заказчиком проводится исключительно в электронной форме.

В силу пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить [особенности](#) участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, [годовой объем](#) закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также [форму](#) годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и [требования](#) к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В развитие данной нормы принято Положение об участии СМСП.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с [пунктом 2 части 8 статьи 3](#) настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со [статьями 3.2 и 3.3](#) настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (часть 1 статьи 3.4 Закона о закупках).

Согласно подпункту 13.4.1 пункта 13.4 Положения о закупке заказчик при проведении закупки вправе установить требование о предоставлении обеспечения договора в размере от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора. В случае если документацией о закупке предусмотрен аванс, заказчик вправе установить обеспечение договора в размере аванса. При проведении закупки, участниками которой могут быть

только субъекты малого и среднего предпринимательства, обеспечение договора устанавливается в размере и порядке, указанном в п.11.10 Положения о закупке.

Между тем, в пункте 11.10 Положения о закупке указано, что срок заключения договора с участником закупки по итогам проведения закупки, осуществленной в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения, должен составлять не более 20 (двадцати) рабочих дней от даты подведения итогов такой закупки, кроме случаев, когда в соответствии с законодательством РФ для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) Заказчика (Организатора) при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 (двадцати) рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

В пунктах 11.3-11.5 Положения о закупке указано, что заказчик обязан осуществить закупку товаров, работ, услуг, участниками которой являются исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, в случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает двести миллионов рублей, и указанные товары, работы, услуги включены в Перечень, указанный в пункте 11.2 настоящего Положения. Заказчик вправе осуществить закупку товаров, работ, услуг, участниками которой являются исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, в случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг превышает двести миллионов рублей, но не превышает четыреста миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, указанный в пункте 11.2 настоящего Положения. При осуществлении закупки товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения в извещении и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В пункте 11.8 Положения о закупке указано, что если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения: не может превышать 10% процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса; устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

Между тем, подпунктом «б» пункта 4 Положения об участии СМСП предусмотрено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с

Федеральным [законом](#), торгов, иных способов закупки участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 25 Положения об участии СМСП если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с [подпунктом «б» пункта 4](#) настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

В пункте 36 Документации указано, что аванс не предусмотрен.

Согласно пункту 37 Документации размер обеспечения исполнения договора: 30 % процентов от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 90 000,00 рублей.

Таким образом, действия заказчика, установившего обеспечение исполнения договора в размере 30 % от начальной (максимальной) цены договора, не соответствуют требованиям действующего законодательства о закупках.

Положением об участии СМСП прямо предусмотрено, что в рассматриваемом случае обеспечение исполнения договора не должно превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора.

Кроме того, пунктом 26 Положения об участии СМСП предусмотрено, что, если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с [подпунктом «б» пункта 4](#) настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке.

Положением о закупке определено, что в случае установления в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения, требования к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный Заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке (пункт 11.9 Положения о закупке).

Таким образом, в силу требований действующего законодательства о закупках, а также собственного Положения о закупке, заказчик должен был в обязательном порядке указать в Документации о том, что способами обеспечения исполнения договора являются внесение денежных средств на счет заказчика или предоставлением банковской гарантии.

При этом, победитель закупки свободен в выборе способа обеспечения исполнения договора.

Однако, в Документации не указано, что победитель закупки вправе представить в качестве обеспечения исполнения договора банковскую гарантию.

В Документации указано исключительно на предоставление такого обеспечения путем перечисления денежных средств на приведенный заказчиком расчетный счет. Альтернативный способ обеспечения исполнения договора путем предоставления победителем закупки банковской гарантии (равно как и какой-либо иной способ обеспечения исполнения договора) заказчиком в Документации не указан.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика - АО «Новгородская электросетевая компания» содержатся нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, выразившееся в установлении в документации о закупке необоснованно завышенного размера обеспечения исполнения договора, а также порядка его предоставления, что представляет собой проявление дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции в отношении участников закупки (субъектов малого и среднего предпринимательства).

Следовательно, Жалоба является обоснованной.

Установленные в действиях заказчика нарушения указывают на наличие в его действиях (его должностного лица) признаков административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

При решении вопроса о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания об устранении допущенных нарушений и определении его содержания, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Допущенные заказчиком нарушения Закона о закупках являются существенными, напрямую затрагивают права и законные интересы участников закупки, поскольку налагают на победителя закупки обязанность по предоставлению обеспечения исполнения договора в значительно большем размере, чем тот размер, который предусмотрен действующим законодательством о закупках, а также не позволяют предложить такое обеспечение путем предоставления банковской гарантии.

Комиссия Новгородского УФАС России также учитывает, что в настоящее время АО «Новгородская электросетевая компания» в реестре заказчиков по Закону о закупках, размещенному на официальном сайте, имеет статус «Заблокирована», данная закупка АО «Новгородская электросетевая компания» на официальном сайте не отображается и в поисковой выдаче официального сайта отсутствует (как и ряд других закупок данного заказчика); заказчик не выходит на связь с участниками своих закупок и с Новгородским УФАС России, на направленные ему запросы не отвечает.

Учитывая изложенное, а также дату регистрации АО «Новгородская электросетевая компания» как юридического лица (04.06.2021), дату регистрации на официальном сайте (08.06.2021), бездействия заказчика в части подписания договоров по своим закупкам, Комиссия Новгородского УФАС России полагает, что действительной потребности в предмете рассматриваемой и прочих объявленных им в июне 2021 года закупок АО «Новгородская электросетевая компания» не имеет, а лишь имеет интерес в неправомерном получении необоснованно завышенного обеспечения исполнения договоров, которые при этом заказчик не намерен заключать.

Данные обстоятельства в своей совокупности являются достаточными для выдачи обязательного для исполнения предписания об аннулировании торгов.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «ИнжинирингКомплектСервис» (192236, г. Санкт-Петербург, ул. Белы Куна, д. 30, лит. А, пом. 23Н, оф. 414) на действия заказчика - Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» (173024, Великий Новгород, проспект Александра Корсунова, дом 14А) при осуществлении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских одноразовых масок (Великий Новгород), извещение № 32110375972 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 10.06.2021, обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика - Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2

части 8 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику - Акционерному обществу «Новгородская электросетевая компания», его закупочной комиссии, оператору электронной площадки – Акционерному обществу «ТЭК-Торг» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем аннулирования торгов.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении заказчика – Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» (его должностного лица).

Председатель Комиссии

....

Члены Комиссии

....

....

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.