

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1315/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом

от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 30.09.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 05.10.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — «_____»;

Члены комиссии:

«_____» — «_____»;

«_____» — «_____»;

в присутствии представителя Заявителя посредством видео-конференц-связи;

в присутствии представителя Заказчика посредством видео-конференц-связи;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 23.09.2022 № 9894-ЭП/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение комплекса работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям объектов электросетевого хозяйства 0,4-10 кВ Южного ТПО Н-Тавдинского РЭС филиала АО "Россети Тюмень" Тюменские электрические сети, извещение № 32211632989, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России, Управление), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (далее – Заявитель, «_____») на действия АО «Россети Тюмень» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в

электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение комплекса работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям объектов электросетевого хозяйства 0,4-10 кВ Южного ТПО Н-Тавдинского РЭС филиала АО "Россети Тюмень" Тюменские электрические сети, извещение № 32211632989.

Заявитель в своей жалобе указывает, что закупочная комиссия Заказчика необоснованно отклонила его заявку на участие в закупке в связи с несоответствием требованиям, установленным в закупочной документации.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

При рассмотрении жалобы по существу в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 15.08.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

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

2) 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;

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

4) 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 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) 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 приведенный 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.

С учетом, доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

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

Закупочная деятельность ПАО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Стандарт закупок). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334).

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не 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, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок установлено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

19.08.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211632989. В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- срок подачи заявок – с 19.08.2022 до 05.09.2022 11:00 (мск+2);

- дата рассмотрения первых частей заявок – 09.09.2022;

- дата рассмотрения первых частей заявок – 20.09.2022;

- дата подведения итогов – 22.09.2021 (мск+2).

Жалоба поступила Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 20.09.2022, с соблюдением десятидневного сроков, установленных в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 20.09.2022 на участие в закупке поступило две заявки:

Заявитель с ценовым предложением 96 134 952,2 руб (с НДС);

Второй участник с ценовым предложением 116 287 592,26 руб (с НДС).

Заявка заявителя отклонена от участия в закупке в соответствии с пп. б) п. 6.2.3 Части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» Документации о закупке, п.12 Приложения 3 к Документации о закупке «Требования к участникам», а именно: не предоставлена копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки, если участник коллективный – копия доверенности на лидера от членов коллективного участника (в составе заявки предоставлена доверенность на «_____», как физическое лицо, а не юридическое лицо - «_____», в котором «_____» является директором).

По мнению Заявителя, отклонение поданной им заявки по вышеуказанному основанию является необоснованным и неправомерным.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по основаниям, изложенным в письменных возражениях.

Рассмотрев материалы Жалобы, заслушав представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия установила следующее.

В соответствии с ч.6 ст.3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не 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, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с ч.5 ст.3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Согласно п. 1 ст. 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами.

В соответствии с п. 12 Приложения 3 к Документации о закупке «Требования к участникам» Заказчиком установлено, что с участнику необходимо представить копию документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки, за исключением случаев подписания заявки: индивидуальным предпринимателем (если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель), лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без

доверенности действовать от имени юридического лица (если участником такой закупки является юридическое лицо). При этом, если участник коллективный, то копией документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки является копия доверенности на лидера от членов коллективного участника.

В составе заявки представлено соглашение от 31.08.2022 о коллективном участии в закупке, согласно которому между «_____» в лице директора «_____» (лидер коллективного участника) и «_____» в лице директора «_____» (участник 1) заключено Соглашение о коллективном участии в закупке (далее - Соглашение). В соответствии с п. 2.3 Соглашения Лидер коллективного участника вправе подавать, изменять, отзываться заявку на участие в закупочных процедурах Заказчика в рамках документации о закупке.

В п.12 Приложения 3 к Документации о закупке не уточняется, что копия доверенности на лидера от членов коллективного участника должна быть выдана на юридическое лицо – лидера коллективного участника. В связи с чем Заявитель представил в заявке доверенность на представление интересов члена коллективного участника от 31.08.2022, в соответствии с которой «_____» в лице директора «_____» уполномочивает «_____», являющегося директором «_____», представлять интересы «_____» при проведении закупки № 32211632989. В целях реализации данного полномочия лидер коллективного участника вправе:

1. Подавать заявку на участие в закупке, в том числе подавать информацию и документы Участника 1 коллективного участника, установленные в документации о закупке в целях подтверждения соответствия члена коллективного участника требованиям к участникам закупки, в рамках поставки следующих товаров/выполнения следующих работ/оказания следующих услуг:

Выполнение комплекса работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям объектов электросетевого хозяйства 0,4-10 кВ Южного ТПО Н-Тавдинского РЭС филиала АО "Россети Тюмень" Тюменские электрические сети".

2. Подавать предложение о цене договора (цене лота, единицы товара, работы, услуги), в том числе дополнительное ценовое предложение при проведении закупки;
3. Декларировать соответствие Участника 1 коллективного участника требованиям, предусмотренным пунктом 9 части 19.1 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупке товаров, работ услуг, отдельными видами юридических лиц» и установленными в документации о закупке;
4. В случае признания коллективного участника победителем закупки, либо принятия решения о заключения договора с коллективным участником - подписать договор по результатам закупки от имени коллективного участника;
5. Выполнять иные необходимые действия, в рамках участия в закупке, а также заключения договора, по результатам такой закупки.

Доверенность выдана сроком до 20.12.2025.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ «_____» является лицом, имеющим право действовать без доверенности от имени «_____».

Как следует из протокола № 4 внеочередного общего собрания «_____» от 30.08.2022, общим собранием собственников на должность директора «_____» назначен «_____» сроком на 5 лет (до 30.08.2027).

Однако, Заказчик посчитал представленную в составе заявки доверенность «_____» ненадлежащей ввиду следующего. Учитывая, что члены коллективного участника являются юридическими лицами, следовательно, член коллективного участника - юридическое лицо «_____» должен был предоставить доверенность на лидера коллективного участника - юридическое лицо «_____» с соответствующими полномочиями.

Таким образом, член коллективного участника - «_____» настоящей доверенностью уполномочило не лидера - юридическое лицо «_____», а уполномочило конкретное физическое лицо «_____», не являющегося лидером коллективного участника, а, следовательно, не предоставило доверенность на Лидера.

В связи с изложенным Заказчик посчитал, что заявка заявителя подлежит отклонению.

Согласно п. 6.2.3 документации о закупке Закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

- участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;
- заявка участника не соответствует требованиям, установленным извещением о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено извещением о закупке);
- участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным извещением о закупке.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Поскольку заявка и все документы подписываются «_____» как руководителем лидера коллективного участника «_____», Комиссия Управления считает, что отклонение Заказчиком заявки коллективного участника «_____» от участия в закупке осуществлено по формальным основаниям, противоречит принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг на основании части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что доводы жалобы Заявителя обоснованы.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу «_____» (вх. от 23.09.2022 № 9894-ЭП/22) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение комплекса работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям объектов электросетевого хозяйства 0,4-10 кВ Южного ТПО Н-Тавдинского РЭС филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение № 32211632989.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

3. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения

вопроса о привлечении к административной ответственности.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»