

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-434/23

по результатам рассмотрения жалобы АО «Авангард-Строй» 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»

24.11.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

АО «ОЭЗ ТВТ «Томск»: <...>,

АО «Авангард-Строй»: <...>,

представители ООО «РТС-Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу АО «Авангард-Строй» от 13.11.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика

АО «ОЭЗ ТВТ «Томск» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по завершению строительства объекта «Центр инноваций и технологий (II очередь) (Центр нанотехнологий),

в том числе: Административный корпус; Лабораторный корпус»

(извещение № 32312695486), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба АО «Авангард-Строй» (далее – Заявитель) от 13.11.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика

АО «ОЭЗ ТВТ «Томск» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ

по завершению строительства объекта «Центр инноваций и технологий (II очередь) (Центр нанотехнологий), в том числе: Административный корпус; Лабораторный корпус» (извещение № 32312695486) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу 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.

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 Заказчика регламентируется единым положением

о закупке товаров, работ, услуг АО «ОЭЗ ТВТ «Томск», утвержденным решением Совета директоров АО «ОЭЗ ТВТ «Томск» (протокол от 23.05.2023 № 113)

(далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте,

за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация

о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации

о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые

при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона

о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем

в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора

с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением

о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 22.08.2023;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 252 098 170,09 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 07.11.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 09.11.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок до участия в Конкурсе допущена заявка участника закупки с идентификационным номером заявки «1», в связи с чем Конкурс признан несостоявшимся и Заказчиком принято решение о заключении договора с таким участником по цене в размере 1 252 098 170,09 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 20.11.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 24.11.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято

решение об отклонении заявки Заявителя.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

Частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с Законом о закупках). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Пунктом 16 информационной карты Документации установлены требования, предъявляемые к форме и размеру обеспечения заявки, в соответствии с которыми размер обеспечения заявок составляет 25 041 963,40 руб. и вносится путем перечисления денежных средств на счет, открытый участнику оператором электронной торговой площадки, в срок не позднее времени и даты окончания подачи заявок, или в виде

банковской гарантии.

В случае предоставления участником закупки обеспечения заявки в виде банковской гарантии, должны соблюдаться следующие требования, установленные пунктом 2.7.4 подраздела 2.7 раздела 2 Документации:

– гарантия должна быть безотзывной;

– срок действия гарантии должен оканчиваться не ранее окончания срока действия заявки;

– сумма гарантии должна быть не менее требуемого размера обеспечения заявки и выражена в российских рублях;

– платеж по гарантии должен быть осуществлен в течение 5 (пяти) рабочих дней после обращения бенефициара;

– гарантия должна быть составлена с учетом требований законодательства Российской Федерации;

– гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается гарантией, включая ссылку на конкретную процедуру закупки.

При этом пунктом 2.4.4 Документации установлено, что заявка должна быть действительна в течение срока проведения процедуры закупки до истечения срока, отведенного на заключение договора, но в любом случае не менее, чем

в течение 60 (шестидесяти) дней с даты окончания срока подачи заявок.

Также приложением № 3 к информационной карте Документации установлены требования к составу заявки, в соответствии с пунктом 9 которого участникам закупки необходимо предоставить документ, подтверждающий внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе, в случае если участник закупки выбрал способ обеспечения заявки - банковская гарантия.

Вместе с тем на основании пункта 2.11.9 Документации комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки, в том числе в случае непредставления в составе заявки документов и сведений, предусмотренных приложением № 3 к информационной карте Документации.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 09.11.2023 № ЭК-5/2023/2 заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям Документации, ввиду несоответствия банковской гарантии, представленной в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе,

требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Заявителем по форме 1 раздела 5 Документации представлена заявка, имеющая статус оферты и действующая вплоть до истечения срока, отведенного на заключение договора, но не менее, чем в течение 60 (шестидесяти) дней с даты окончания срока подачи заявок.

С учетом изложенного, Комиссия ФАС России установила, что истечение 60 дней с даты окончания срока подачи заявок приходится на 06.01.2024.

Вместе с тем в составе заявки Заявителя представлена банковская гарантия № 1243/Кс-Г-4/23, выданная 02.11.2023 ПАО «Совкомбанк», имеющая срок действия до 29.12.2023 (включительно) (далее – Банковская гарантия).

Таким образом, с учетом вышеизложенного, а также руководствуясь тем,

что Банковская гарантия лишает Заказчика возможности предъявить в период действия заявки Заявителя (после 29.12.2023) по ней требования в связи

с истечением срока действия такой Банковской гарантии, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации, не противоречат требованиям Закона о закупках и Документации.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Авангард-Строй» (ИНН: 7728738572; ОГРН: 1107746472536) от 13.11.2023 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «ОЭЗ ТВТ «Томск» (ИНН: 7017153992; ОГРН: 1067017162420) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения

договора

на выполнение работ по завершению строительства объекта «Центр инноваций

и технологий (II очередь) (Центр нанотехнологий), в том числе: Административный корпус; Лабораторный корпус» (извещение № 32312695486) необоснованной.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>