

РЕШЕНИЕ № 529

12.08.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб 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 (далее - Комиссия), в составе: председателя Комиссии: (...); при участии (..); рассмотрев жалобу ООО МК «ИркСити»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области с жалобой обратилось ООО МК «ИркСити» на действия заказчика – ООО «ТРАНСНЕФТЬ-ВОСТОК», закупочной комиссии, в связи неправомерным отклонением заявки на участие в закупке в открытом аукционе в электронном виде (закупка является многоэтапной), извещение № 31603813153.

Жалоба заявителя рассмотрена в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На рассмотрении жалобы представитель ООО МК «ИркСити» поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Кроме того, на рассмотрении ООО МК «ИркСити» заявлено о том, что требование заказчика о предоставлении только банковской гарантии (комфортное письмо банка-гаранта), ограничивает участника в реализации своего права на участие путем внесения необходимой суммы задатка.

Представитель заказчика, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, по следующим основаниям.

В соответствии с документацией о закупке по лоту № С-115.23.16 «Видеорегистратор автомобильный» (открытый аукцион в электронной форме) (далее - Лот) к неопределенному кругу участников предъявлялись одинаковые требования в части состава форм и документов.

В приложении № 1 к протоколу заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по проверке наличия документов по лоту от 18.07.2016, заказчиком в отношении каждого участника указан состав обязательных форм документов, подлежащих предоставлению» в том числе и не представленных, так в частности ООО МК «ИркСити» не предоставило комфортное письмо банка (форма 13), предоставление которого является обязательным в соответствии с инструкцией участника закупки.

Инструкция для участника закупки (аукцион или конкурс) содержит следующие требования к участникам закупки:

«3.2.5 Таблицы и формы в заявке на участие в закупке должны быть заполнены по всем графам. Причина отсутствия информации в отдельных графах, равно как отсутствие таблиц или форм должна быть объяснена.

- в комфортном письме должны быть отражены банковские гарантии, наличие которых предусмотрено условиями типового договора поставки, входящего в составе документации о закупке;

- в комфортном письме сумма банковской гарантии исполнения условий договора рассчитывается из расчета 10% от первоначально представленной стоимости заявки на участие в закупке с учетом НДС, указанной в Форме 2 «Расчет цены

заявки на участие в закупке».

Проектом договора поставки, размещенном в ЕИС в составе документации о закупке п. 13.1.1 во взаимосвязи с п. 12.2.2 предусмотрена «безотзывная банковская гарантия исполнения всех своих обязательств по Спецификации, в том числе по гарантии качества и срока поставляемой Продукции с указанием Покупателя Бенефициаром (выгодоприобретателем) по гарантии.

Срок действия гарантии - с момента ее выдачи до истечения 90 (Девяносто) календарных дней с момента поставки последней партии Продукции по Спецификации к настоящему Договору. Сумма гарантии определяется из расчета 10 (Десять) процентов от общей стоимости поставляемой Продукции по Спецификации с учетом налога на добавленную стоимость»

ООО МК «ИркСити» не предоставило форму 13 «Комфортное письмо», в связи с чем, и в соответствии с документацией о закупке, а также п. 7.10.5 Положения о закупке товаров» работ, услуг ООО «Транснефть - Восток» заявка Заявителя была обосновано признана несоответствующей требованиям документации о закупке, что было отражено в размещенном в ЕИС протоколе.

В протоколе по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе Заказчиком указана конкретная причина отклонения заявки поименованных в протоколе лиц» в том числе ООО МК «ИркСити», а именно: несоответствие участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке).» пункт 7.10.5 Положения о закупке товаров» работ, услуг ООО «Транснефть - Восток» (в ред. от 19.06.2015г.)

Довод о нарушении ООО «Транснефть - Восток» положений ст. 18.1 Федерального закона от 135-ФЗ «О защите конкуренции», ч. 1 ст. 2 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ» услуг отдельными видами юридических лиц» не основан на документах представленных участниками и фактическим документам закупки, размещенным заказчиком в ЕИС.

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

27.07.2016г. заказчиком- ООО «Транснефть-Восток», на официальном сайте – www.zakupki.gov.ru, опубликовано извещение № 31603813153 о проведении открытого аукциона в электронной форме (закупка многоэтапная) лот № С-115.23.16 «Видеорегистратор автомобильный», в том числе документация о закупке по указанному лоту (далее Документация о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации,

протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Подпунктом 1,2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 ст. 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Следовательно, не допускается отклонение заявки участника по основаниям, не установленным в закупной документации.

Аукционная комиссия принимая решение об отклонении заявки ООО МК «ИркСити» (Протокол заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе по лоту № С-115.23.16 от 02.08.2016г.), руководствовалась пунктом 7.5.10 Положения о закупках ООО «Транснефть –Восток», согласно которому участник аукциона не допускается к участию в аукционе, в том числе в случае несоответствие участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке, ссылка на который, как на основание отклонения заявки участника (отказа в допуске на участие), отсутствует в документации о закупке.

В протоколе заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе по лоту № С-115.23.16 «Видеорегистратор автомобильный» (открытый аукцион в электронной форме) от 02.08.2016г., отсутствует информация о том, какое конкретное положение заявки заявителя не соответствует требованиям Документации о закупке.

Пунктом 2.10 Документации о закупке установлен порядок рассмотрения и принятия заявок на участие в закупке, в том числе определено, что любые отклонения от требований документации о закупке являются основанием для признания его не соответствующим условиям документации о закупке и отклонения от дальнейшего рассмотрения заявки на участие в закупке участника.

Однако, протокол заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе от 02.08.2016г. не содержит информацию об отдельных пунктах закупочной документации, руководствуясь которыми закупочная комиссия принимает решение об отклонении поступившей заявки на участие в закупке.

В соответствии с п. 7.10.6 Положения о закупках заказчика, решение о допуске заявок на участие в закупке к участию в аукционе или об отказе в допуске оформляется протоколом заседания конкурсной комиссии.

Из смысла вышеуказанного пункта Положения о закупке товаров, работ, услуг

ООО «Транснефть - Восток» следует, что в протоколе по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе от 02.08.2016г. должны быть указаны сведения о претендентах, подавших аукционные заявки, решение о допуске претендента к участию в открытом аукционе и о признании его участником или об отказе в допуске претендента к участию в открытом аукционе с обоснованием такого решения.

Оформленный протокол заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе по лоту № С-115.23.16 «Видеорегистратор автомобильный» (открытый аукцион в электронной форме) от 02.08.2016г., в нарушение п. 7.10.6 Положения о закупках заказчика не содержит обоснование решения об отказе в допуске на участие в аукционе заявки заявителя, в части подробного изложения оснований отклонения заявки ООО МК «ИркСити», а именно: указания на конкретные положения заявки, не соответствующие требованиям Документации о закупке.

Следует отметить, что в Документации о закупке также отсутствует ссылка на п. 7.5.10. Положения о закупках заказчика, как на возможное основание отклонения поступивших заявок на участие.

На основании вышеизложенного, комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о том, жалоба ООО МК «ИркСити» является обоснованной, в связи с тем, что в протоколе заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе по лоту № С-115.23.16 «Видеорегистратор автомобильный» (открытый аукцион в электронной форме) от 02.08.2016г., отсутствует информация о том, какое конкретное положение заявки заявителя не соответствует требованиям Документации о закупке.

На рассмотрении жалобы ООО «МК «ИркСити» так же был заявлен довод о том, что заказчиком установлены в документации о закупке, ограничивающие требования к участникам, в части предоставления в качестве обеспечения заявки участника закупки только банковской гарантии, что ограничивает право заявителя на обеспечение заявки в форме внесения денежных средств.

Комиссией антимонопольного органа, исследован вышеуказанный довод, установлено следующее.

Подпунктом 2.5.1 пункта 2.5. Документации о закупке, установлено, что участник закупки должен предоставить обеспечение заявки на участие в закупке.

Размер обеспечения заявки на участие в закупке составляет 30 000,00 (Тридцать тысяч) рублей.

Обеспечение необходимо перечислить на открытый у Оператора площадки лицевой счет для проведения операций по обеспечению участия.

Обеспечение заявки на участие в закупке применяется для обеспечения исполнения обязанности участника закупки по заключению договора, по предоставлению заявки, откорректированной по результатам процедуры пошагового понижения, по предоставлению банковской гарантии исполнения условий договора, по отзыву своей заявки на участие в закупке.

Пунктом 3.2.8. п. 3.2. Документации о закупке установлено требование к

оформлению и подписанию заявки на участие в закупке, в частности установлено, что комфортное письмо банка-гаранта оформляется по форме 13 в соответствии с указанными в данном подпункте разъяснениями.

Формой 13, являющейся неотъемлемой частью Документации о закупке, установлено требование к банковской гарантии (комфортное письмо), согласно которой предусмотрена обязанность Банка по выплате денежной суммы в течение пяти рабочих дней от даты письменного обращения поставщика после выполнения поставщиком отлагательных условий, указанных в приложении к настоящему письму.

Пунктом 6 формы 10 Информационной карты Документации о закупке, утвержден Список банков, чьи гарантии ООО «Транснефть-Восток» принимает для обеспечения заявки в данной закупке. В указанный список входит 16 банков.

Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что требование к обеспечению заявки на участие в открытом аукционе в электронном виде (закупка является многоэтапной), извещение № 31603813153, только в форме представления банковской гарантии ничем не обосновано Заказчиком.

Кроме того, Заказчиком не представлено обоснование невозможности предоставления обеспечения аукционной заявки, к примеру, в форме внесения денежных средств (при условии начальной (максимальной) цены договора – 5 443 567 рублей 22 коп., размера обеспечения заявки — 30 000 руб.), что приводит к ограничению конкуренции и послужило основанием для отклонения заявки заявителя.

Согласно части 5 ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов.

Если иное не установлено законом, обязательства организатора и участников торгов по заключению договора по результатам торгов могут обеспечиваться независимой гарантией.

Предоставленное заказчику право самостоятельно определять положения аукционной документации, ориентируясь на удовлетворение потребностей, не освобождает его от обязанности при формировании аукционной документации соблюдать иные требования действующего законодательства и **в любом случае не должно приводить к нарушению Закона о закупках в части ограничения круга участников.**

Установление любых требований в закупочной документации должно иметь под собой объективную необходимость, однако в настоящем случае Заказчиком не представлено доказательств наличия у него такой необходимости применительно к обеспечению заявки.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках информационная открытость, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки отнесены к основополагающим принципам закупочной деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Установление Заказчиком повышенных требований к банкам-гарантам, к форме банковской гарантии, а также отсутствие возможности выбрать альтернативный способ обеспечения заявки на участие в Аукционе упомянутым требованиям антимонопольного законодательства не соответствовало, в связи с чем отказ в допуске Заявителю на основании несоответствия требованиям аукционной документации является неправомерным.

В действиях Заказчика усматривается нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Частью 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В пункте 12.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Транснефть-Восток» установлено, что заказчик подписывает с победителем закупки договор не позднее 20 дней или иного срока указанного в документации о закупке, в том числе извещения о закупке, срока с момента оформления итогового протокола на условиях, содержащихся в заявке, представленной победителем закупки.

Вышеуказанный пункт Положения содержит неоднозначное толкование в части установленного срока для заключения договора и не содержит срока, установленного для обжалования действия заказчика (комиссии) в антимонопольный орган.

Следовательно, заказчиком нарушена ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с несоблюдением предусмотренного срока для обжалования в п. 12.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Транснефть-Восток».

На основании изложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО МК «ИркСити» на действия заказчика ООО «Транснефть-Восток», закупочной комиссии, извещение № 31603813153, обоснованной.
2. Признать заказчика-ООО «Транснефть-Восток» нарушившим п. 1 п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, ч. 1 ст. 17, ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с установлением Заказчиком повышенных требований к банкам-гарантам, к форме банковской гарантии, а также отсутствием

возможности выбрать альтернативный способ обеспечения заявки на участие в Аукционе.

3. Признать аукционную комиссию нарушившей п. 7.10.6 Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Транснефть-Восток», в связи с неуказанием в протоколе заседания комиссии ООО «Транснефть - Восток» по рассмотрению заявок на участие в закупке и допуску их к участию в аукционе по лоту № С-115.23.16 «Видеорегистратор автомобильный» (открытый аукцион в электронной форме) от 02.08.2016г., обоснования решения об отказе в допуске на участие в аукционе заявки заявителя, в части подробного изложения оснований отклонения заявки ООО МК «ИркСити», а именно: указания на конкретные положения заявки, не соответствующие требованиям Документации о закупке.
4. Выдать предписание заказчику- ООО «Транснефть-Восток» об аннулировании закупки, извещение № 31603813153, в течение трех рабочих дней с момента получения копии решения и предписания и внесение изменений в Положение о закупках общества, в части установления срока до истечение которого не допускается заключения договора по результатам закупки.
5. Копию решения и предписания направить сторонам по жалобе.

Председатель комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ №173

12.08.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб 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 (далее - Комиссия), в составе: (...) руководствуясь пунктом 3¹ части 1 статьи 23, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения № 529 от 12.08.2016г. (ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику - ООО «Транснефть-Восток» аннулировать закупку, извещение № 31603813153, в течение трех рабочих дней с момента получения копии решения и предписания.
2. В срок до 10.09.2016г. внести изменение в п. 12.2 Положения о закупках общества, в части установления срока до истечение которого не допускается заключения договора по результатам закупки.
3. Об исполнении предписания незамедлительно направить в Иркутское УФАС информацию.

Председатель комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.