

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба (вх. № 35э от 09.01.2019 года) Общества с ограниченной ответственностью «Инженерный центр Сибири» (далее – ООО «ИЦС») на действия заказчика торгов Акционерного общества «Ремонтэнергомонтаж и сервис» (далее - АО «РЭМиС») при проведении закупки в форме конкурентных переговоров на право заключения договора на поставку ячеек КРУЭ (извещение № 31807266525 на сайте <http://zakupki.gov.ru/>).

Заявитель сообщает следующее.

07.12.2018 года Заказчиком было опубликовано извещение и Документация о закупке для проведения конкурентных переговоров на право заключения договора на поставку ячеек КРУЭ (далее - Документация). В соответствии с Документацией (пункт 7.2. Документации) в числе требований к участникам установлено следующее: Обеспечение заявки на участие в закупке в размере 18 000 000 (восемнадцать миллионов), что подтверждается предоставлением скана-копии платежного поручения с обязательным указанием назначения платежа «Обеспечение заявки на участие в конкурентных переговорах на право заключения договора на поставку ячеек КРУЭ».

Предусмотренная в Документации начальная (максимальная) цена договора (цена лота): 74 674 444,44 руб. без НДС.

Таким образом, Заказчиком было установлено требование об обеспечении заявки на участие в закупке в размере свыше 24 (двадцать четыре) процента от цены договора.

При этом, дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке, указанная в Документации, – 14.12.2018 года, следовательно, срок на подготовку документации, и аккумулирование денежных средств в сумме запрашиваемого обеспечения составлял всего 7 (семь) дней.

В целях участия в проведении торгов 14.12.2018 года ООО «ИЦС» подало заявку на участие в закупочной процедуре № 068. К заявке были приложены предусмотренные закупочной документацией документы, за исключением скана-копии платежного поручения.

Как следует из Протокола 203 подведения итогов конкурентных переговоров по лоту № 572 (551 в ЕИС), Участник предложил минимальную цену договора в размере 74 000 000 (семьдесят четыре миллиона) рублей, при прочих равных условиях.

13.12.2018 года Заявитель направил Заказчику запрос о разъяснении порядка проведения процедуры с просьбой пояснить необоснованное завышение суммы запрошенного обеспечения. Также ранее, 11.12.2018 года, Заявитель направил Заказчику запрос электронным сообщением в порядке, предусмотренном на данной ЕЭТП, о разъяснении технических параметров оборудования и о продлении срока приема заявок.

Ходатайство Заявителя о продлении срока приема заявок было оставлено Заказчиком без удовлетворения. На запрос разъяснений Заказчиком было предоставлено письмо исх. № 01-2500 со следующим пояснением: «Положением о закупке АО «РЭМиС» предусматриваются конкурентные и неконкурентные способы закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом требований Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ. Закупка на право заключения договора поставки ячеек КРУЭ № 31807266525 производится способом конкурентные переговоры, который, в соответствии с Положением, является неконкурентным способом закупки. При проведении закупок неконкурентными способами, максимальный размер обеспечения заявок на участие не регламентирован законодательством, заказчик вправе устанавливать размер обеспечения самостоятельно».

Заявитель считает установление завышенного размера обеспечения заявки на участие в закупке, и, как следствие, отклонение заявки Заявителя в рамках проведения закупочной процедуры незаконным по следующим основаниям:

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Целями регулирования данного Закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд участников и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, положения о закупке, утверждаемые заказчиками, должны соответствовать нормам Закона о закупках.

Способ закупки «Конкурентные переговоры» не предусмотрен напрямую в Законе о закупках, как конкурентный способ закупки. При этом Федеральный закон предусматривает право заказчика выбрать иные способы конкурентных закупок, отвечающих критериям/условиям отнесения закупок к конкурентным.

Определение в Положении о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС», утвержденном протоколом Совета директоров АО «РЭМиС» № 1 от 30.07.2018 года (далее - Положение о закупке Заказчика) способа закупки «Конкурентные переговоры» как неконкурентного способа закупки само по себе не делает его таковым, поскольку противоречит определениям, закрепленным в Законе о закупках.

Положение о закупках заказчика не является нормативно-правовым актом (его законность не резюмируется), и его следует применять в той мере, в которой это не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами действующих нормативно-правовых актов, положение о закупках не может (данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно условий, предусмотренных в статье 3 Закона о закупках, а именно:

1. Информация о конкурентной закупке размещается в единой информационной системе.
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. статьи 3 Закона о закупках.

Неконкурентной закупкой в силу Закона о закупках, является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Закупка на право заключения договора поставки ячеек КРУЭ, проведенная в форме конкурентных переговоров на основании Документации, в полной мере соответствует совокупности условий, предусмотренных Законом о закупках, соответственно данный способ является конкурентной закупкой (не являющейся торгами) со всеми вытекающими последствиями - в частности, обязательностью применения правил проведения конкурентных закупок (в том числе - положений об условиях обеспечения заявки).

В пункте 3.2. Закона о закупках закреплены требования к порядку осуществления конкурентных закупок, в том числе, установлено ограничение размера обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках - не более 5 (пяти) процентов от цены контракта.

Таким образом, можно сделать вывод, что:

1. Норма Положения о закупке Заказчика, в силу которой способ закупки «Конкурентные переговоры» определен, как неконкурентный, противоречит нормам Закона о закупках.
2. Закрепление в Документации требования об обеспечении заявки на участие в закупке в размере, существенно превышающем 5 % от цены контракта, противоречит нормам Закона о закупках.
3. Установление необоснованно завышенного, несоразмерного с ценой контракта обеспечения

заявки, в совокупности с ограниченным сроком подачи заявок (7 календарных дней) можно рассматривать как намеренные действия, препятствующие подаче потенциальными участниками заявок. Указанные действия были направлены на ограничение конкуренции и нарушение принципов Закона о закупках, поскольку очень ограниченное количество потенциальных участников в состоянии аккумулировать запрошенную сумму обеспечения за столь ограниченный период времени.

4. Из анализа условий, проводимых ранее Заказчиком закупок следует, что данный способ обеспечения, тем более в аналогичном размере, ранее Заказчиком не запрашивался, что также вызывает вопрос о целесообразности и обоснованности запрошенного обеспечения при проведении закупки на право заключения договора поставки ячеек КРУЭ.

Необоснованно завышенный размер обеспечения, не соответствующий нормам Закона о закупке, препятствовал подаче Заявителем заявки, соответствующей условиям Документации. При этом необходимо отметить, что Заявителем была предложена минимальная цена предложения при прочих равных условиях. Отклонение Заказчиком заявки Заявителя в связи с непредставлением платежного поручения, подтверждающего внесение обеспечения заявки, нарушило права Заявителя, препятствуя дальнейшему участию в закупке (в переторжке), и предоставлению Заявителем конкурентных условий заключения договора поставки.

Полагаем, что при проведении закупки на право заключения договора поставки ячеек КРУЭ, проведенной в форме конкурентных переговоров, был нарушен ряд основополагающих принципов, которыми Заказчик должен руководствоваться при проведении закупок, такие как равноправие, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке, эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, и сокращение издержек Заказчика.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: [www.novosibirsk.fas.gov.ru](http://www.novosibirsk.fas.gov.ru).

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, АО «РЭМиС» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок до 16 января 2019 года документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области 17 января 2019 года в 14.00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в

рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность). Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10 этаж) за 15 минут до начала рассмотрения жалобы.

Примечание:

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

Заместитель руководителя управления

Н.П. Камнева