Исх. № АБ-04/9705 от 23.07.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <…> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)

в присутствии представителя заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТАТАВТОДОР" – <…> – (должностное лицо) (доверенность №210/06 от 28.11.2019 г.), в присутствии представителя заявителя ООО «Современные системы» – <…> – (должностное лицо) (доверенность №б/н от 28.04.2020 г.), рассмотрев после перерыва жалобы ООО «Современные системы» (вх. 9235/ж от 06.07.2020 г., 9140 от 03.07.2020 г.) на действия заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТАТАВТОДОР" при проведении закупки №32009231479 на предмет: «Техническое обслуживание очистных сооружений и систем ливневой канализации на производственных базах в соответствии с техническим заданием»

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении закупки №32009231479 на предмет: «Техническое обслуживание очистных сооружений и систем ливневой канализации на производственных базах в соответствии с техническим заданием» размещено на официальном сайте Российской Федерации http://zakupki.gov.ru/ 10.06.2020 г.

Способ размещения закупки Открытый конкурс (до 01.07.18).

Заказчик - АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТАТАВТОДОР".

Начальная (максимальная) цена договора — 6 554 433,60 руб.

Данная жалоба рассматривается в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – закон о Закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Изучив доводы сторон, а также представленные сторонами документы и

материалы, Комиссия установила следующее.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона № 223 от 18.07.2011 года «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 (далее - Положение о закупке).

Частью 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 подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, при проведении данной закупочной процедуры заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Татавтодор» (далее – Положение), утвержденным Советом директоров АО «Татавтодор» протоколом от 28.02.2020г. №2, а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1. Относительно довода заявителя о необоснованном отклонении заявки заявителя Заказчиком.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

Согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках 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 настоящим Федеральным законом). 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, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

В соответствии с частью 26 статьи 3.2 Закона о закупках возврат участнику конкурентной закупки обеспечения заявки на участие в закупке не производится в следующих случаях:

1) уклонение или отказ участника закупки от заключения договора;

2) непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных настоящим Федеральным законом, до заключения договора заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора).

В соответствии с протоколом № 32009231479-01 по вскрытию, рассмотрению заявок на участие в открытом конкурсе и подведению итогов закупки от 29.06.2020г. заявка заявителя ООО «СОВРЕМЕННЫЕ СИСТЕМЫ» (регистрационный номер <...>) была признана несоответствующей требованиям подпункта 3 пункта 1.18.4 раздела 1 части 1 документации о закупке, подпункта 2.3.4.3 пункта 2.3 раздела 2 части 1 документации о закупке, подпункта (в) пункта 6.2 раздела 6 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Татавтодор» и не допущена к участию в конкурсе ввиду выявления следующего несоответствия требованиям документации о закупке, а именно:

«в обстоятельстве, являющемся основанием для представления Бенефициаром

требования Гаранту по банковской гарантии, определено обязательство Принципала не по заключению договора по итогам закупки, надлежащее исполнение которого обеспечивается банковской гарантией, а по включению информации о Принципале в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), что не соответствует требованиям подпункта 3 пункта 1.18.4 раздела 1 части 1 документации о закупке».

Согласно пункту 1.18.4 конкурсной документации в случае если обеспечение заявки на участие в закупке предоставляется участником закупки в виде банковской гарантии, банковская гарантия должна соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации и настоящей документации:

1) банковская гарантия должна содержать сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом;

2) банковская гарантия должна содержать указание на номер <...> предмет закупки и наименование заказчика;

3) в банковской гарантии должны быть определены обязательства Принципала по заключению договора по итогам закупки, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

4) в банковской гарантии должно быть указано, что требование Бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть исполнено в разумный срок, но не превышающий 10 (десять) рабочих дней со дня получения Гарантом требования Бенефициара;

5) банковская гарантия должна содержать прямое указание на то, что она не может быть отозвана Гарантом.

В соответствии с пунктом 2.3.4.3 конкурсной документации критериями допуска к участию в закупке является предоставление Участником закупки требуемого обеспечения заявки в установленных размере, форме, порядке при условии поступления денежных средств на счет Заказчика, указанный в закупочной документации, на момент рассмотрения заявок, либо на счет, предусмотренный регламентом электронной площадки (при необходимости).

Заявителем в качестве обеспечения заявки была предоставлена банковская гарантия №20777-447-0534848 ПАО «Банк ФК «Открытие» от 18.06.2020г.

В соответствии с пунктом 1.1 условий Банковской гарантии установлено, что Гарант обязуется осуществить платеж в пользу Бенефициара в сумме Гарантии (ее части), представляющей собой размер обеспечения заявки, установленный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, при наступлении следующих обстоятельств, являющихся основанием для представления Бенефициаром требования Гаранту:

- Информация о Принципале включена в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с тем, что Принципал, будучи уведомленным о победе в Конкурсе, уклонился либо отказался подписать Контракт/Договор, право на заключение которого являлось предметом Конкурса.

Между тем, подпунктом 3 пункта 1.18.4 конкурсной документации установлены обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно в банковской гарантии должны быть определены обязательства Принципала по заключению договора по итогам закупки, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Таким образом, указанные обстоятельства в банковской гарантии заявителя, при которых обеспечивалась выплата суммы гарантии Бенефициару (АО «Татаавтодор»), не соответствовали требованиям 1.18.4 конкурсной документации.

Кроме того, порядок включения в РНП уклонившегося от заключения договора лица занимает продолжительное время, тогда как предоставляемая банковская гарантия имеет ограниченный срок действия (в рассматриваемом случае срок действия до 26.08.2020г. включительно), что фактически впоследствии делает невозможным последующее взыскание денежных средств.

Кроме того, следует отметить, что частью 26 статьи 3.2 Закона о закупках, определен исчерпывающий перечень условий, при которых возврат участнику конкурентной закупки обеспечения заявки на участие в закупке не производится, а именно:

1) уклонение или отказ участника закупки от заключения договора;

2) непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных настоящим Федеральным законом, до заключения договора заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора).

В силу изложенного, установленные Заказчиком требования к банковской гарантии в конкурсной документации, предоставляемой участником в качестве обеспечения заявки, были основаны в том числе на положениях действующего законодательства о закупках и направлены на защиту имущественных интересов Заказчика.

С учетом вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика при отклонении заявки заявителя были осуществлены в непротиворечие с требованиями конкурсной документации и Закона о закупках.

Довод заявителя признан необоснованным.

2. Относительно вновь приобщенных дополнений Заявителя об отсутствии у иных участников закупки лицензии на сбор и транспортировку отходов I-IV классов опасности.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей

в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления 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 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе 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.

При этом право участника закупки обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг предусмотрено в пункте 9 статьи 3 Закона о закупках и не ограничено какими-либо условиями, как это определено при обращении с жалобой в антимонопольный орган.

Таким образом, правовое значение имеет как установленный порядок обжалования, так и исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование в административном порядке.

На основании изложенного, руководствуясь исчерпывающим перечнем оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках, учитывая отсутствие в дополнениях оснований, нарушающих права заявителя, представленные дополнения не могут быть рассмотрены Комиссией Татарстанского УФАС.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобы ООО «Современные системы» (вх. 9235/ж от 06.07.2020г., 9140 от 03.07.2020г.) на действия заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТАТАВТОДОР" при проведении закупки №32009231479 на предмет: «Техническое обслуживание очистных сооружений и систем ливневой канализации на производственных базах в соответствии с техническим заданием» необоснованными.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии: <…> – (должностное лицо)

Заместитель председателя комиссии: <…> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)