Заказчику – АО «Новгородская электросетевая компания»

пр-т Александра Корсунова, д. 14А,

Великий Новгород, 173024

пр-т Александра Корсунова, д. 14А,

оф. 444А,

Великий Новгород, 173024

e-mail: ao.neck@yandex.ru

Оператору электронной площадки –

АО «ТЭК-Торг»

e-mail: help@tektorg.ru

Подателю жалобы –

ООО «РЕЗОНАНС-М»

Электролитный проезд, д. 1, корп. 4,

эт. 1, пом. IV, ком. 4,

г. Москва, 115230

Исх. № 4134/03 от 22.07.2021

РЕШЕНИЕ

№ 053/07/3-550/2021

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

20 июля 2021 года Великий Новгород

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

…

в присутствии представителей:

подателя жалобы - Общества с ограниченной ответственностью «РЕЗОНАНС-М» - …;

заказчик - Акционерное общество «Новгородская электросетевая компания» надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, представителей не направил, ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «РЕЗОНАНС-М» (115230, г. Москва, Электролитный проезд, д. 1, корп. 4, эт. 1, пом. IV, ком. 4; далее – ООО «РЕЗОНАНС-М») на действия заказчика - Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» (173024, Великий Новгород, проспект Александра Корсунова, дом 14А, оф. 444А; далее – АО «Новгородская электросетевая компания») при осуществлении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моноблоков (Старая Русса), извещение № 32110392266 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 17.06.2021,

УСТАНОВИЛА:

13.07.2021 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки - ООО «РЕЗОНАНС-М» на действия заказчика - АО «Новгородская

электросетевая компания» при осуществлении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моноблоков (Старая Русса), извещение № 32110392266 о проведении которого было размещено на официальном сайте 17.06.2021 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о закупках и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

Доводы Жалобы сводятся к следующему.

ООО «РЕЗОНАНС-М» является победителем рассматриваемой закупки.

29.06.2021 ООО «РЕЗОНАНС-М» направило в адрес заказчика протокол разногласий.

30.06.2021 ООО «РЕЗОНАНС-М» на расчетный счет заказчика было перечислено обеспечение исполнения договора в сумме 105 000, 00 рублей.

В дальнейшем, представители заказчика перестали выходить на связь, с официального сайта исчезла информация о ряде закупок АО «Новгородская электросетевая компания», на сайте оператора электронной площадки – Акционерного общества «ТЭК-Торг» закупки АО «Новгородская электросетевая компания» переведены в архив.

На момент подачи Жалобы протокол разногласий заказчиком не обработан, договор не подписан, что является нарушением требований действующего законодательства о закупках.

Кроме того, податель Жалобы указывает, что заказчиком в документации об аукционе установлен размер обеспечения исполнения договора, превышающий максимальный размер такого обеспечения, предусмотренный законодательством о закупках.

При этом, действующим законодательством о закупках предусмотрено, что обеспечение исполнения договора может быть представлено также банковской гарантией.

Однако заказчик в документации об аукционе предусматривает возможность предоставления обеспечения исполнения договора исключительно путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации об аукционе.

20.07.2021 в адрес Новгородского УФАС России от ООО «РЕЗОНАНС-М» поступило письмо (вх. № 6292 Новгородского УФАС России), в котором податель Жалобы отозвал довод Жалобы о нарушении заказчиком срока ответа на протокол разногласий и заключения договора. Иные доводы Жалобы

ООО «РЕЗОНАНС-М» поддержало в полном объеме.

Присутствовавшая на заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель ее подателя устно поддержала доводы Жалобы (за исключением отозванного) в полном объеме.

Заказчик – АО «Новгородская электросетевая компания» **письменных возражений в отношении доводов Жалобы не представил, запрошенные уведомлением о принятии жалобы к рассмотрению документы и сведения не представил.**

Необходимо отметить, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика и его закупочной комиссии, совершенных ими при проведении рассматриваемой закупки, в данном случае не проводится, Комиссией рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

Исследовав представленные материалы и заслушав доводы представителей сторон, Комиссия проходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 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 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.

В данном случае имело место осуществление вышеуказанной закупки заказчиком – АО «Новгородская электросетевая компания» в соответствии с положениями Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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.

В соответствии с вышеуказанной нормой разработано и утверждено Решением Совета Директоров АО «Новгородская электросетевая компания» (протокол заседания № 8 от 08.06.2021) положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Новгородская электросетевая компания» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

17.06.2021 на официальном сайте заказчиком - АО «Новгородская электросетевая компания» было размещено извещение № 32110392266 об осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моноблоков (Старая Русса).

Документация об аукционе в последней редакции (далее – Документация) утверждена генеральным директором АО «Новгородская электросетевая компания» … 18.06.2021.

Как следует из титульного листа Документации, участниками рассматриваемой закупки являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В пункте 25 Документации указано, что участниками электронного аукциона для субъектов малого и среднего предпринимательства могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

О том, что рассматриваемая закупка осуществляется исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства также указано на сайте оператора электронной площадки – Акционерного общества «ТЭК-Торг».

Согласно части 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурентные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

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 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно подпункту 9.1.1 пункта 9.1 Положения о закупке одним из конкурентных способов осуществления АО «Новгородская электросетевая компания» закупок является аукцион. При этом, аукцион заказчиком проводится исключительно в электронной форме.

В силу пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В развитие данной нормы принято Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее - Положение об участии СМСП), утвержденное Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (часть 1 статьи 3.4 Закона о закупках).

Согласно подпункту 13.4.1 пункта 13.4 Положения о закупке заказчик при проведении закупки вправе установить требование о предоставлении

обеспечения договора в размере от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора. В случае если документацией о закупке предусмотрен аванс, заказчик вправе установить обеспечение договора в размере аванса. При проведении закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, обеспечение договора устанавливается в размере и порядке, указанном в п.11.10 Положения о закупке.

Между тем, в пункте 11.10 Положения о закупке указано, что срок заключения договора с участником закупки по итогам проведения закупки, осуществленной в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения, должен составлять не более 20 (двадцати) рабочих дней от даты подведения итогов такой закупки, кроме случаев, когда в соответствии с законодательством РФ для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) Заказчика (Организатора) при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 (двадцати) рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

В пунктах 11.3-11.5 Положения о закупке указано, что заказчик обязан осуществить закупку товаров, работ, услуг, участниками которой являются исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, в случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает двести миллионов рублей, и указанные товары, работы, услуги включены в Перечень, указанный в пункте 11.2 настоящего Положения. Заказчик вправе осуществить закупку товаров, работ, услуг, участниками которой являются исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, в случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг превышает двести миллионов рублей, но не превышает четыреста миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, указанный в пункте 11.2 настоящего Положения. При осуществлении закупки товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения в извещении и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В пункте 11.8 Положения о закупке указано, что если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения: не может превышать 10% процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса; устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

Между тем, подпунктом «б» пункта 4 Положения об участии СМСП предусмотрено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом, торгов, иных способов закупки участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 25 Положения об участии СМСП если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

В пункте 36 Документации указано, что аванс не предусмотрен.

Согласно пункту 37 Документации размер обеспечения исполнения договора: 15 % процентов от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 105 000,00 рублей.

Таким образом, действия заказчика, установившего обеспечение исполнения договора в размере 15 % от начальной (максимальной) цены договора, не соответствуют требованиям действующего законодательства о закупках.

Положением об участии СМСП прямо предусмотрено, что в рассматриваемом случае обеспечение исполнения договора не должно превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора.

Кроме того, пунктом 26 Положения об участии СМСП предусмотрено, что, если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке.

Положением о закупке определено, что в случае установления в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с пунктом 11.3 или пунктом 11.4 настоящего Положения, требования к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный Заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке (пункт 11.9 Положения о закупке).

Таким образом, в силу требований действующего законодательства о

закупках, а также собственного Положения о закупке, заказчик должен был в обязательном порядке указать в Документации о том, что способами обеспечения исполнения договора являются внесение денежных средств на счет заказчика или предоставлением банковской гарантии.

При этом, победитель закупки свободен в выборе способа обеспечения исполнения договора.

Однако в Документации не указано, что победитель закупки вправе представить в качестве обеспечения исполнения договора банковскую гарантию.

В Документации указано исключительно на предоставление такого обеспечения путем перечисления денежных средств на приведенный заказчиком расчетный счет. Альтернативный способ обеспечения исполнения договора путем предоставления победителем закупки банковской гарантии (равно как и какой-либо иной способ обеспечения исполнения договора) заказчиком в Документации не указан.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика - АО «Новгородская электросетевая компания» содержатся нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в документации о закупке необоснованно завышенного размера обеспечения исполнения договора, а также порядка его предоставления, что представляет собой проявление дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции в отношении участников закупки (субъектов малого и среднего предпринимательства).

Таким образом, Жалоба является обоснованной.

Установленные в действиях заказчика нарушения указывают на наличие в его действиях (его должностного лица) признаков административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

При решении вопроса о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания об устранении допущенных нарушений и определении его содержания, Комиссия приходит к следующим выводам.

По состоянию на момент оглашения резолютивной части решения по настоящей Жалобе (20.07.2021) договор по итогам рассматриваемой закупки заключен не был.

Допущенные заказчиком нарушения Закона о закупках являются

существенными, напрямую затрагивают права и законные интересы участников закупки, поскольку налагают на победителя закупки обязанность по предоставлению обеспечения исполнения договора в значительно большем размере, чем тот размер, который предусмотрен действующим законодательством о закупках, а также не позволяют предложить такое обеспечение путем предоставления банковской гарантии.

Комиссия также учитывает, что заказчик не выходит на связь с участниками своих закупок (в том числе с победителями закупок, перечислившими денежные средства на расчетный счет заказчика в качестве обеспечения исполнения договоров) и с Новгородским УФАС России, на направленные ему запросы не отвечает.

Учитывая изложенное, а также дату регистрации АО «Новгородская электросетевая компания» как юридического лица (04.06.2021), дату регистрации на официальном сайте (08.06.2021), бездействия заказчика в части подписания договоров по своим закупкам, Комиссия полагает, что действительной потребности в предмете рассматриваемой и прочих объявленных им в июне 2021 года закупок АО «Новгородская электросетевая компания» не имеет, а лишь имеет интерес в неправомерном получении необоснованно завышенного обеспечения исполнения договоров, которые при этом заказчик не намерен заключать.

Данные обстоятельства в своей совокупности являются достаточными для выдачи обязательного для исполнения предписания об аннулировании торгов.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Законом о закупках, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «РЕЗОНАНС-М» (115230, г. Москва, Электролитный проезд, д. 1, корп. 4, эт. 1, пом. IV, ком. 4) на действия заказчика - Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» (173024, Великий Новгород, проспект Александра Корсунова, дом 14А, оф. 444А) при осуществлении им закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку моноблоков (Старая Русса), извещение № 32110392266 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 17.06.2021, обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика - Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2

части 8 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику - Акционерному обществу «Новгородская электросетевая компания», его закупочной комиссии, оператору электронной площадки – Акционерному обществу «ТЭК-Торг» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем аннулирования торгов.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении заказчика – Акционерного общества «Новгородская электросетевая компания» (его должностного лица).

…

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