

РЕШЕНИЕ № 036/10/18.1-638/2020

по результатам рассмотрения жалобы ООО «НПП «ЭРА» на нарушение процедуры торгов

04.06.2020

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 03.06.2020

Решение в полном объеме изготовлено 04.06.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:

Логошин А.В. – председатель Комиссии, зам. руководителя – начальник отдела;

Капранчиков А.В. – член Комиссии, старший государственный инспектор;

Карпенко М.А. – член Комиссии, специалист-эксперт;

в присутствии:

представителя организатора торгов – <...>;

представителя заявителя – <...>;

рассмотрев посредством конференци-связи жалобу ООО «НПП «ЭРА» на действия организатора закупки – филиал АО «Концерн Росэнергоатом» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку станочного оборудования для организации стационарного поста фрагментации демонтируемого оборудования на базе помещений ЗКДблока №2 НВАЭС (№32009047326), в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

#### **У С Т А Н О В И Л А:**

25.05.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «НПП «ЭРА» на действия организатора закупки – филиал АО «Концерн Росэнергоатом» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку станочного оборудования для организации стационарного поста фрагментации демонтируемого оборудования на базе помещений ЗКДблока №2 НВАЭС.

Существо жалобы, с которой обратился заявитель, состоит в следующем. По мнению заявителя, его заявка неправомерна отклонена организатором открытого конкурса в электронной форме.

В результате рассмотрения настоящего дела и исследования всех имеющихся доказательств и материалов Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

29.03.2020 организатором открытого конкурса в электронной форме в информационно-коммуникационной сети Интернет на сайте <https://zakupki.gov.ru> опубликовано извещение №32009047326 о проведении конкурса на право заключения договора на поставку станочного оборудования для организации стационарного поста фрагментации демонтируемого оборудования на базе помещений ЗКДблока №2 НВАЭС.

Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, приходит к следующим выводам.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ «Закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора

электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Проанализировав Документацию, заявку Заявителя, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального 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 №223-ФЗ.

Согласно п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ; услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующим и 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 ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ 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.

Как следует из протокола №60-109/20-О2 от 21.05.2020 заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии на участие в закупке было подано 3 заявки, в том числе заявка от ООО «НПП «ЭРА». В соответствии с указанным протоколом заявка ООО «НПП «ЭРА» была отклонена на основании подпункта ж) пункта 8.3 пункта 8 приложения №12 к ЕОСЗ, подпункта ж) пункта 8.3 пункта 8 Части 2 Тома 1, пункта 2) раздела 2.2 Части 1 Тома 1 конкурсной документации, а именно: несоответствие размера, формы, условий или порядка предоставления обеспечения заявки, в части: предоставленная независимая гарантия №01WE7X от 27.04.2020 на сумму <...> (<...>) рублей 00 копеек не соответствует форме 7 закупочной документации в части ограничения права выбора истцом места разрешения любого спора, разногласия, претензии или требования, вытекающих из независимой гарантии и возникающих в связи с ней, в том числе связанных с ее нарушением, заключением, изменением, прекращением или недействительностью. Также в предоставленной участником независимой гарантии неверно указано наименование арбитражного суда.

Как было установлено Комиссией антимонопольного органа ранее был опубликован протокол №55-109/20-О от 15.05.2020, в соответствии с которым заявка ООО «НПП «ЭРА» не была допущена к участию в конкурсе по двум основаниям: на основании подпункта ж) пункта 8.3 пункта 8 приложения №12 к ЕОСЗ, подпункта ж) пункта 8.3 пункта 8 Части 2 Тома 1, пункта 2) раздела 2.2 Части 1 Тома 1 конкурсной документации, а также на основании подпункта д) пункта 8.3 приложения №12 к ЕОСЗ и Тома 2 конкурсной документации. Однако протокол №55-109/20-О от 15.05.2020 был отменен 21.05.2020.

Согласно пункту 12 извещения о проведении конкурса обеспечение заявки на участие в закупке осуществляется путем перечисления денежных средств либо предоставлением безотзывной независимой гарантии, выданной гарантом, соответствующим требованиям, предъявляемым к гарантам, предоставляющим обеспечение заявки.

В соответствии с частью 4 статьи 368 Гражданского кодекса РФ в независимой гарантии должны быть указаны:

- дата выдачи;
- принципал;
- бенефициар;
- гарант;
- основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией;
- денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;
- срок действия гарантии;

- обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

После ознакомления Комиссии Воронежского УФАС России с формой банковской гарантии, установленной в документации к закупке, а также в Положении о закупках товаров, работ, услуг государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», было установлено, что форма помимо требований, установленных Гражданским кодексом РФ, содержит перечень места выбора разрешения любого спора, разногласия, претензии или требования, вытекающих из независимой гарантии. Вместе с тем, было установлено, что в Положении о закупках товаров, работ, услуг «Росатом» указано, что представленная форма независимой гарантии носит рекомендательный характер.

После ознакомления Комиссии Воронежского УФАС России с независимой банковской гарантией, представленной заявителем для участия в конкурсе, было установлено, что гарантия содержала все требования, установленные частью 4 статьи 368 Гражданского кодекса РФ, а также там было указано место разрешения спора, разногласия, претензии или требования, вытекающих из настоящей гарантии – Арбитражный суд г. Нововоронеж, Воронежской области. Комиссия Воронежского УФАС России не отрицает, что наименование арбитражного суда в гарантии указано неверно, однако, по мнению Комиссии, ответственность за данную ошибку лежит на банке гаранте, выдающем указанный документ, который неверно истолковал требования заказчика: «указывается арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения бенефициара». Комиссия считает, что под неверно указанным наименованием арбитражного суда подразумевался Арбитражный суд Воронежской области, в соответствии с чем банковская гарантия ООО «НПП «ЭРА» полностью соответствовала всем требованиям конкурсной документации.

Вместе с тем, Комиссия Воронежского УФАС России, учитывает тот факт, что цена, предложенная ООО «НПП «ЭРА» меньше от начальной (максимальной) цены на 12 325 500 (двенадцать миллионов триста двадцать пять тысяч пятьсот) рублей 00 копеек, что является существенной экономией для филиала АО «Концерн Росэнергоатом».

Таким образом, Комиссия, учитывая факт того, что требования к заполнению формы независимой гарантии имели рекомендательный характер, а также то, что гарантия, предоставленная ООО «НПП «ЭРА» соответствовала всем требованиям конкурсной документации, положением статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации, предусматривала все выплаты, указанные в закупке, считает действия конкурсной комиссии при отклонении заявки ООО «НПП «ЭРА» неправомерными.

Таким образом, в действиях заказчика филиала АО «Концерн Росэнергоатом» установлены нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ, подпункта ж) пункта 8.3 пункта 8 приложения №12 к ЕОСЗ, подпункта ж) пункта 8.3 пункта 8 Части 2 Тома 1, пункта 2) раздела 2.2 Части 1 Тома 1 конкурсной документации.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «НПП «ЭРА» на действия организатора закупки – филиал АО «Концерн Росэнергоатом» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку станочного оборудования для организации стационарного поста фрагментации демонтируемого оборудования

на базе помещений ЗКДблока №2 НВАЭС (№32009047326), обоснованной.

**2.** Выдать предписание филиалу АО «Концерн Росэнергоатом» об отмене протокола №60-109/20-О2 от 21.05.2020 заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии в связи с неправомерным отклонением заявки участника при проведении открытого конкурса в электронной форме (№32009047326).

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: [voronezh.fas.gov.ru](http://voronezh.fas.gov.ru).

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

Председатель Комиссии

А.В. Логошин

Члены Комиссии

А.В. Капранчиков

М.А. Карпенко