

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-155/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Пачелмский ЗЖБИ»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

19.04.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Россети Центр»: <...>,

ООО «Пачелмский ЗЖБИ»: <...>,

представители АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Пачелмский ЗЖБИ» от 08.04.2022 № № 22408/ФАС/Ж-1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети Центр» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку железобетонных стоек типа СВ и железобетонных стоек типа СК для нужд ПАО «Россети Центр» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго») (извещение № 32111012809), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Пачелмский ЗЖБИ» (далее – Заявитель) от 08.04.2022 № № 22408/ФАС/Ж-1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети Центр» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения

договора

на поставку железобетонных стоек типа СВ и железобетонных стоек типа СК для нужд ПАО «Россети Центр» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго») (извещение № 32111012809) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной

площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), документацией о проведении Конкурса (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 14.12.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 3 397 886 065, 20 рублей.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 21.02.2022.
4. На участие в Конкурсе подано 9 заявок.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе –

05.04.2022.

6. По результатам рассмотрения заявок на участие в Конкурсе допущено 2 участника Конкурса.
7. Дата осуществления оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Конкурсе – 07.04.2022.
8. По результатам осуществления оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Конкурсе, 2 заявки признаны соответствующими требованиям Документации.
9. Дата подведения итогов Конкурса – 07.04.2022.
10. По результатам подведения итогов Конкурса победителем признано ООО «Элпро» с предложением о цене договора в размере 3 397 886 065, 20 рублей.

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 15.04.2022 по 19.04.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Частью 27 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

При этом согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Вместе с тем 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.

Согласно подпунктам 8, 13 пункта 3.6.10 части I Документации в случае предоставлении банковской гарантии в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе, банковская гарантия должна содержать, в том числе следующие условия: 1) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика; 2) условие о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем 15 календарных дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Подпунктом «б» пункта 5.4.5 части I Документации установлено, что Заказчик отклоняет заявку участника Конкурса, в том числе в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено Документацией).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявителем

в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе в составе заявки приложена банковская гарантия от 20.01.2022 № V717391, выданная ПАО «Московский Кредитный Банк» (далее – Банковская гарантия, Гарант).

Согласно протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 05.04.2022 № 0701-ИА-21-1 Заказчиком принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, ввиду несоответствия Банковской гарантии требованиям Документации, а именно в Банковской гарантии отсутствуют следующие условия: 1) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по Банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика; 2) условие о праве Заказчика на беспспорное списание денежных средств со счета Гаранта, если гарантом в срок не более чем 15 календарных дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по Банковской гарантии, направленное до окончания срока действия Банковской гарантии.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, поскольку Банковская гарантия, представленная в составе заявки Заявителя, соответствует требованиям, установленным Гражданский кодексом Российской Федерации, а также требованиям Документации.

Кроме того, по мнению Заявителя, условие, предусмотренное подпунктом 8 пункта 3.6.10 части I Документации, по смыслу Банковской гарантии является фактически исполненным, поскольку по общему правилу требование, предъявленное по банковской гарантии, считается исполненным в момент зачисления денежных средств на счет бенефициара.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что ввиду отсутствия в Банковской гарантии Заявителя условий, предусмотренных подпунктами 8, 13 пункта 3.6.10 части I Документации, Заказчиком в силу пункта 5.4.5 части I Документации принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Кроме того, подавая заявку на участие в Конкурсе, Заявитель согласился с требованиями Документации, предъявляемыми в том числе к банковской гарантии, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения данных требований.

При этом представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отказавшего Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, не противоречат требованиям Закона о закупке, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Пачелмский ЗЖБИ» (ИНН: 1328010072; ОГРН: 1141328001847) от 08.04.2022 № № 22408/ФАС/Ж-1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети Центр» (ИНН: 6901067107; 1046900099498) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку железобетонных стоек типа СВ и железобетонных стоек типа СК для нужд ПАО «Россети Центр» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго») (извещение № 32111012809) необоснованной.

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