

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8965/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.05.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Альянс» (далее также - Заявитель) на действия ОАО «НТЦ ФСК ЕЭС» (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по вырубке визирной просеки, оформлению земельно-имущественных отношений и выполнению комплекса работ полежневым дорогам для выполнения инженерно-геологических изысканий по титулу «Строительство ВЛ 330 кВ Ондская ГЭС - ПС 330 кВ Петрозаводская ориентировочной протяженностью 278 км» (реестровый № 32009100908, далее - Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в необоснованной отклонении его заявки на участие в Закупке из-за непоступления в адрес Заказчика в срок до окончания подачи заявок оригинала банковской гарантии для обеспечения заявки на участие в процедуре. Кроме того, дополнительно Заявитель просит учитывать, что рассматриваемая процедура является электронной.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорной Закупке, письменные возражения.

Выслушав представителя сторон, рассмотрев материалы дела, Комиссия установила, что жалоба обоснована по следующим основаниям.

Заказчиком 22.04.2020 в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещено Извещение о проведении Закупки.

В соответствии с п. 3.6.1 Извещения обеспечение заявки на участие в закупке

может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в закупке осуществляется участником закупки самостоятельно.

В подпунктах 3.6.7 - 3.6.10 Извещения сформулированы требования к обеспечению исполнения обязательств участника в форме банковской гарантии.

В силу пункта 4.1.1 Извещения участники должны подать заявки в электронном виде через ЭТП, за исключением оригинала банковской гарантии, в случае, если в качестве обеспечения исполнения обязательств, связанных с участием в запросе предложений и подачей заявки, участник предоставляет оригинал банковской гарантии (п.8.1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Извещения). Непредоставление обеспечения обязательств Участника закупки или несоответствие условий и содержания обеспечения обязательств требованиям документации в соответствии с пунктом 3.6.11 Извещения может являться основанием для отклонения заявки.

Согласно п. 10 Извещения о проведении запроса предложений и п.16 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Извещения срок предоставления обеспечения заявки на участие в Закупке должен быть не позднее даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

Согласно представленным материалам, 07.05.2020 в 13:08 от Заявителя по электронной почте поступило сообщение на электронную почту сотрудника, указанную в соответствии с п.1 п.16 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» для оформления пропуска на курьера для доставки банковской гарантии.

В 13:19 ответным сообщением Заявителю была направлена информация о том, что пропуск оформлен, а также указан сотовый телефон сотрудника, который сможет принять документы, поскольку сотрудник, ответственный за проведение процедуры, переведен на удаленный режим работы.

При этом стороны в ходе заседания не оспаривают тот факт, что оригинал банковской гарантии был передана только 08.05.2020 в 13:10 контактному лицу, указанному в сообщении электронной почты.

Из доводов претензии следует, что обеспечение заявки на участие в запросе предложений не было представлено в сроки, установленные в Закупочной документации, в связи с трудностями получения и доставки обеспечения в виде банковской гарантии из-за действующих в данный период нерабочих дней, объявленных указами Президента от 02.04.2020 № 239 и от 28.04.2020 № 294.

Заказчика указывает, что на основании того, что оригинал банковской гарантии ООО «Альянс» не был представлен до даты и времени окончания подачи заявок, закупочной комиссией было принято решение об отклонении заявки ООО «Альянс», оформленное протоколом по рассмотрению заявок №15с/04 от 18.05.2020.

В силу ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

Границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011

№ 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Вместе с тем в данном случае характер действий Заказчика по рассмотрению заявок участников Закупки, по мнению Комиссии, нарушает баланс частных и публичных интересов, учитывая то, что Заказчик злоупотребляет своим правом.

Необходимо учитывать, что предоставление документов в составе заявки имеет своей целью подтверждение соответствия требованиям Заказчика. Заказчик должен составлять Документацию таким образом, чтобы избегать формального подхода по допуску заявок.

Отклонение же заявки участника на основании представления документов, но не устроившего Заказчика по необъяснимым причинам, явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

Комиссия отмечает, что формализм при оценке заявок, когда заявки отклоняются за то, что не соответствуют определенной форме, противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, Комиссия исходит из того, в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Учитывая положения Документации в совокупности, следует принимать во внимание, что Заказчиком проведена именно электронная процедура, которая предполагает помимо представления всех документов в электронной форме предоставление оригинала полученной банковской гарантии в бумажной форме в адрес Заказчика до окончания подачи заявок.

Согласно пояснениям Заказчика, цель указанного требования — проверка действительности выданной банковской гарантии, выданной участнику.

Вместе с тем в данном конкретном случае необходимо учитывать, что бумажная версия банковской гарантии не являлась единственной, доступной Заказчику для проверки действительности такого документа.

Так, в составе заявки Заявителя была представлена электронная копия спорной банковской гарантии, в которой отдельно указано, что «Для проверки действительности банковской гарантии, статуса ее отзыва Бенефициар может обратиться к гаранту», при этом указан конкретный адрес электронной почты и номер телефона с доб. номером.

На прямой вопрос члена Комиссии о факте обращения Заказчика по указанному адресу электронной почты и номеру телефона с доб. номером представитель Заказчика пояснил, что закупочная комиссия Заказчика не обращалась за проверкой действительности такого документа по указанным контактам, ограничившись лишь наличием факта отсутствия оригинала бумажной версии банковской гарантии Заявителя на дату окончания подачи заявок.

При этом дополнительно Комиссия учитывает, что на момент рассмотрения заявок участников, а именно 18.05.2020, у Заказчика имелся в наличии оригинал выданной Обществу банковской гарантии (который был представлен Заказчику 08.05.2020).

Кроме того, необходимо учитывать, что на дату проведения Закупки, а также в период окончания подачи заявок распространялся режим нерабочих дней в соответствии с указами Президента от 02.04.2020 № 239 и от 28.04.2020 № 294.

Комиссия не соглашается с указанным формальным подходом к рассмотрению заявок участников, поскольку Заказчик в данном случае обоснованно должен ориентироваться на добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий (п. 5 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В этой связи отклонение заявки Заявителя от участия в Закупке является неправомерным.

На основании вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и признает жалобу обоснованной.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Альянс» (ИНН:7623004775, ОГРН:1087611000707) на действия ОАО «НТЦ ФСК ЕЭС» (ИНН:7728589190, ОГРН:1067746819194) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-8965/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.05.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 28.05.2020 по делу № 077/07/00-8965/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «НТЦ ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по вырубке визирной просеки, оформлению земельно-имущественных отношений и выполнению комплекса работ полежневым дорогам для выполнения инженерно-геологических изысканий по титулу «Строительство ВЛ 330 кВ Ондская ГЭС - ПС 330 кВ Петрозаводская ориентировочной протяженностью 278 км» (реестровый № 32009100908, далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки.
3. Заказчику рассмотреть заявки, поданные на участие в Закупке, в соответствии с решением Комиссии от 28.05.2020 по делу № 077/07/00-8965/2020.
4. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных действиях в Единой информационной системе в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС).
5. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Закупочной документации.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 26.06.2020.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 01.07.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

1.

Примечание:

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не

освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.