



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____

Акционерное общество «Федеральная
грузовая компания»
(АО «ФГК»)
620026, г. Екатеринбург,
ул. Куйбышева, д. 44
E-mail: BabichevaOI@railfgk.ru.

ООО «Группа компаний юридического и
энергетического консалтинга «Юрэнерго»
115162, Москва, ул. Хавская, д. 3,
пом. 144
E-mail: pravo@urenergo.ru

Универсальная электронная торговая
площадка
<https://etp.comita.ru/>
Email: 5780196@comita.ru

РЕШЕНИЕ № 409-А

г. Екатеринбург

26.12.2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

при участии представителей:

– заказчика в лице АО «ФГК» –

– в отсутствие заявителя в лице ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго», уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» (115162, Москва, ул. Хавская, д. 3, пом. 144) с информацией о нарушении организатором закупки в лице АО «ФГК» (620026, г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, д. 44) Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на оказание юридических и консультационных услуг по вопросам применения антимонопольного законодательства, представительству в антимонопольных органах, а также по обжалованию решений антимонопольных органов и должностных лиц в судах, включая участие в суде первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (извещение № 31807085906) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» (вх. № 01-27690 от 19.12.2018г.) с информацией о нарушении организатором закупки в лице АО «ФГК» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на оказание юридических и консультационных услуг по вопросам применения антимонопольного законодательства, представительству в антимонопольных органах, а также по обжалованию решений антимонопольных органов и должностных лиц в судах, включая участие в суде первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (извещение № 31807085906), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» указал, что положения закупочной документации не соответствуют требованиям Закона о закупках, а также на то, что заявка ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» неправомерно отклонена конкурсной комиссией. На основании приведенных доводов просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, просил признать доводы жалобы необоснованными.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров

по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 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.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ФГК» (далее – Положение), утвержденного советом директоров АО «ФГК» (решением Совета директоров АО «ФГК» от 27.07.2016 с учетом изменений, утвержденных решением совета директоров 22.12.2016 (протокол № 11) и размещенного на официальном сайте 21.03.2017г. в редакции № 15.

30.10.2018 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 31807085906 и закупочная документация на право заключения договоров на оказание юридических и консультационных услуг по вопросам применения антимонопольного законодательства, представительству в антимонопольных органах, а также по обжалованию решений антимонопольных органов и должностных лиц в судах, включая участие в суде первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций в действующей редакции от 07.12.2018.

11.12.2018 г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе, по ее итогам составлен Протокол № 11/ОКЭ-ФГК/18/2. В соответствии с указанным протоколом заявка участника закупки ООО «ГК «Юрэнерго» отклонена конкурсной комиссией на основании подпункта 7.8.3.1 пункта 7.8.3 конкурсной документации в связи с представлением документа, предусмотренного подпунктом 8.1.8.5 пункта 8.1.8 конкурсной документации, несоответствующего требованиям пункта 8.6.12 конкурсной документации, а именно банковская гарантия представленная ООО «ГК «Юрэнерго» в качестве подтверждения внесения обеспечения конкурсной заявки не содержит всех требований по основным обязательствам, исполнение по которым обеспечивается банковской гарантией, обстоятельствам, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, условиям платежа по гарантии и ответственности гаранта. Указанный протокол размещен в единой информационной системе 13.12.2018.

Согласно пп. 7 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения: порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

Согласно пп. 2, 9, 13, 14 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

9) требования к участникам такой закупки;

13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно п. 239 Положения конкурсная заявка оформляется и подается в соответствии с разделом 29 настоящего Положения.

Согласно п. 240 Положения Конкурсная заявка должна содержать всю указанную в конкурсной документации информацию и документы, а также иные требования к составу документов и информации, включаемых в конкурсную заявку, а также порядок оформления конкурсных заявок могут устанавливаться конкурсной документацией.

Согласно п. 220. Положения при проведении процедуры закупки заказчик вправе установить требования к обеспечению заявок. При этом в документации о закупке заказчиком могут быть указаны размер обеспечения заявок и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок предусмотрен заказчиком). Обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки в соответствии с требованиями документации о закупке.

Согласно п. 222. Положения банковская гарантия для обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе должна быть выдана банком, приемлемым для заказчика. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, не может быть меньше срока, указанного в конкурсной, аукционной документации.

Согласно п. 227. Положения банковская гарантия должна быть безотзывной и должна как минимум содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки;
- 4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- 5) срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями документации о закупке.

Согласно п. 228. Положения иные требования к банковской гарантии, ее форме и условиям могут устанавливаться документацией о закупке.

Согласно п. 230. Положения основанием для отказа в принятии заказчиком банковской гарантии является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в пунктах 227 и 228 настоящего Положения, и иным условиям, установленным в документации о закупке.

Согласно п. 1.6 раздела I «Условия проведения конкурса» конкурсной документации способ обеспечения заявки установлен пунктом 8.6.1 конкурсной документации (банковская гарантия или внесение денежных средств). Размер обеспечения заявки составляет 750 000 (семьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек без учета НДС. Требования к порядку предоставления обеспечения заявки указаны в пункте 8.6 конкурсной документации.

Согласно п. 8.1.1. раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации конкурсная заявка оформляется в соответствии с требованиями конкурсной документации.

Согласно п. 8.1.3. раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации конкурсная заявка оформляется в соответствии с требованиями конкурсной документации.

Согласно п. 8.1.8.5 раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации в конкурсной заявке должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения конкурсной заявки (если в извещении и конкурсной документации содержится данное требование): банковская гарантия с приложением документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта в соответствии с требованиями пункта 8.6.16 конкурсной документации, или платежное поручение о перечислении денежных средств. При предоставлении обеспечения заявки в форме банковской гарантии вне зависимости от формы подачи заявок предоставляется оригинал банковской гарантии, при этом документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта, должны быть представлены в виде оригиналов, нотариально заверенных копий или копий, заверенных уполномоченным лицом гаранта. При предоставлении обеспечения заявки в форме внесения денежных средств при представлении заявки на бумажном носителе предоставляется оригинал или копия платежного поручения, а при представлении заявки в электронной форме платежное поручение должно быть сканировано с оригинала или копии.

Согласно п. 8.6.1 раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации обеспечение конкурсной заявки может быть представлено как в форме внесения денежных средств, или в форме банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе осуществляется участником конкурса.

Согласно п. 8.6.12 раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации обеспечение конкурсной в банковской гарантии должны быть указаны в том числе:

б) основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской гарантией, а именно:

- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв своей конкурсной заявки после окончания срока подачи заявок;

8) обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно:

- изменение или отзыв принципалом поданной заявки на участие в конкурсе, если такой отзыв (изменение) проведены после окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе;

- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), в соответствии с требованиями пункта 9.2 конкурсной документации.

Согласно п. 8.6.14 раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации Банковская гарантия также должна содержать:

2) условие, согласно которому бенефициар вправе предъявить одно или несколько требований платежа по гарантии, в совокупности не превышающих сумму, на которую выдана гарантия;

8) условие, согласно которому ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия.

Комиссией УФАС России по Свердловской области установлено, что в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» выбрало банковскую гарантию, в связи с чем, в составе конкурсной заявки представлена банковская гарантия № 1210907 от 20.11.2018, выданная ПАО «Совкомбанк». Согласно п. 10 указанной банковской гарантии ответственность гаранта ограничивается суммой гарантии.

Проанализировав банковскую гарантию № 1210907 от 20.11.2018, выданную ПАО «Совкомбанк» представленную ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» в качестве обеспечения заявки Комиссия УФАС России по Свердловской области установила, что вышеперечисленные условия не содержатся, а также ответственность гаранта ограничивается суммой гарантии (п. 10 гарантии), что не соответствует подпункту 8 пункта 8.6.14 конкурсной документации.

В соответствии с 253. Положения Заказчик рассматривает конкурсные заявки участников на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает и сопоставляет конкурсные заявки с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией. Информация о ходе рассмотрения конкурсных заявок не подлежит оглашению. По результатам рассмотрения конкурсных заявок заказчик принимает решение о допуске (об отказе в допуске) участника закупки к участию в открытом конкурсе.

Согласно п. 8.6.17 раздела II «Порядок проведения конкурса» конкурсной документации обеспечение конкурсной основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в конкурсной документации.

Таким образом, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к выводу, что решение об отказе в допуске к участию в конкурсе участнику закупки ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» по основаниям, указанным в протоколе № 11/ОКЭ-ФГК/18/2 от 11.12.2018, комиссией было принято правомерно.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках (ред. от 29.06.2018) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Указанный принцип отражен в редакции Закона о закупках от 30.10.2018.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках (ред. от 30.10.2018) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч. 25 ст. 3.2 Закона о закупках (ред. от 30.10.2018) 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.

Согласно п. 228. Положения иные требования к банковской гарантии, ее форме и условиям могут устанавливаться документацией о закупке.

Приложением № 4 к конкурсной документации заказчиком указан список банков, чьи гарантии АО «ФГК» принимает для обеспечения заявки в конкурсных процедурах. В перечень входит 29 банков.

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что установление закрытого списка банков в конкурсной документации, чьи гарантии АО «ФГК» принимает в качестве обеспечения заявки в конкурсных процедурах нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 25 ст. 3.2 Закона о закупках (ред. от 30.10.2018) поскольку заказчиком устанавливаются необоснованные ограничения по отношению к участникам закупки в части предоставления банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения заявки.

Вместе с тем, Комиссией Свердловского УФАС России, что указанное положение закупочной документации в рамках данной закупки не применялось и не повлияло на итоги закупки, поскольку заявка участника закупки не была отклонена по данному основанию. Кроме того.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Группа компаний юридического и энергетического консалтинга «Юрэнерго» признать частично обоснованной.

2. В действиях заказчика в лице АО «ФГК» выявлено нарушение ч. 25 ст. 3.2 Закона о закупках.

3. Заказчику в лице АО «ФГК», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать, так как выявленное нарушение не повлияло на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.