



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 066/01/18.1-725/2023

г. Екатеринбург

14.03.2023 г.

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

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 14-00 при участии представителей:

- заказчика в лице ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урала» – *
- заявителя в лице ООО «ПСК» – *

рассмотрев жалобу ООО «ПСК» (вх. № 4774-ЭП/23 от 06.03.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «МРСК Урала» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора подряда на выполнение комплекса проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ (ПИР+СМР) по установке приборов учета в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2018 № 522-ФЗ филиала ОАО «МРСК Урала» – «Свердловэнерго» (извещение № 32212008956), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «ПСК» (вх. № 4774-ЭП/23 от 06.03.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «МРСК Урала» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора подряда на выполнение комплекса проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ (ПИР+СМР) по установке приборов учета в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2018 № 522-ФЗ филиала ОАО «МРСК Урала» – «Свердловэнерго» (извещение № 32212008956), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком нарушены нормы действующего законодательства в части рассмотрения заявок, поданных на участие в закупочной процедуре (извещение № 32212008956).

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

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 по тексту – 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 г. № 604) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 41 от 24.01.2023 г.

06.02.2023 г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32212008956 и закупочная документация на право заключения договора подряда на выполнение комплекса проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ (ПИР+СМР) по установке приборов учета в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2018 № 522-ФЗ филиала ОАО «МРСК Урала» – «Свердловэнерго».

Начальная (максимальная) цена договора составляет 126 222 230,24 рублей.

06.03.2023 г. заказчиком была проведена процедура рассмотрения заявок, по итогам которой составлен Протокол № 32212008956-03 от 06.03.2023 г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок – 06.03.2023 г.

В соответствии с Протоколом 32212008956-03 от 06.03.2023 г. заявка заявителя с порядковым номером 2 (ООО «ПСК») отклонена от участия в закупочной процедуре, проведенной в форме конкурса в электронной форме, на основании п. 5.3.4. (б), п. 3.6.7. и п. 3.6.15. раздел I Документации, а именно: участник в составе заявки предоставил независимые гарантии № БГ-0013277/2023 от 23.01.2023 г., № БГ-0013885/2023 от 01.02.2023 г., № БГ-0014591/2023 от 14.02.2023 г., выданные ПАО «АК БАРС» БАНК, в которых отсутствуют номер закупки, указанный в Единой информационной системе, что не соответствует п. 3.6.7. документации о закупке.

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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

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

15.1) размер обеспечения заявки на участие в закупке, порядок и срок его предоставления в случае установления требования обеспечения заявки на участие в закупке.

Пунктом 8.1.3. раздела «Обеспечение исполнения обязательств» Положения о закупках установлено нижеследующее:

а) При проведении закупки Заказчик вправе установить требование о предоставлении участниками закупки обеспечения заявки и (или) обеспечения исполнения договора, заключенного по результатам закупки.

б) Обеспечение исполнения обязательств участника закупки (обеспечение заявки, обеспечение исполнения договора) может быть установлено путем внесения денежных средств, предоставления независимой гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и указанным в извещении о закупке и документации о закупке. При этом в извещении о закупке и документации о закупке должно быть указано не менее двух способов обеспечения, выбор которых осуществляется участниками закупки самостоятельно.

в) Обеспечение заявки представляется участником не позднее срока окончания подачи заявок. Срок действия обеспечения заявки устанавливается в Закупочной документации.

г) Требования, касающиеся обеспечения заявки, должны быть одинаковыми для всех участников закупки, извещение о закупке и документация о закупке должны содержать требования к гарантам (поручителям) и условиям независимой гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупке предусмотрен условиями закупки).

д) Размер обеспечения исполнения обязательств по договору определяется в извещении о закупке и документации о закупке. ЦЗО Заказчика устанавливаются случаи, размер и порядок предоставления дополнительного обеспечения исполнения обязательств по договору (в том числе в случае предоставления заявки с аномально низкой ценой).

е) Порядок предоставления обеспечения исполнения договора, способы такого обеспечения, условия и порядок возврата и утраты обеспечения исполнения обязательств по договору регулируются в проекте договора и / или документации о закупке.

Согласно п. 3.6.7 раздела I «Общая часть» закупочной документации, при выборе участником закупки способа обеспечения заявки в форме независимой гарантии участник должен предоставить независимую гарантию (загрузить на ЕЭТП сканированную копию оригинала независимой гарантии или независимую гарантию в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной

электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени гаранта (форма 14 раздел III Документации)), составленную с учетом требований статей 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации и следующих условий:

- а) Независимая гарантия должна быть оформлена в пользу Организатора
 - б) Срок действия независимой гарантии должен составлять не менее 60 календарных дней с даты окончания срока подачи заявок, установленного настоящей документацией.
 - в) Независимая гарантия должна быть безусловной и безотзывной и должна содержать:
 - 1) дату выдачи;
 - 2) полное наименование, адрес места нахождения, ИНН бенефициара, принципала, а в отношении гаранта также номер и дату выдачи лицензии на право осуществления банковских операций и сделок, выданной гаранту Центральным Банком Российской Федерации, адрес для предъявления требований по независимой гарантии;
 - 3) наименование и номер закупки, указанные в Единой информационной системе;
 - 4) сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом Организатору при наступлении обстоятельств, предусмотренных пунктом 3.6.5 настоящей документации о закупке;
 - 5) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой гарантией, в том числе обязательство принципала, в случае если он будет признан победителем (либо представит лучшее после победителя предложение, при условии, что победитель уклонился от подписания договора и принято решение о его заключении с принципалом, либо будет признан единственным участником, допущенным к участию в закупке, при условии, что будет принято решение о заключении договора с таким участником), представить заказчику подписанный со своей стороны договор и обеспечение исполнения договора (в случае, если в извещении и закупке и/или в документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора), установленные документацией о закупке;
 - б) срок действия независимой гарантии;
 - 7) обстоятельства, указанные в пункте 3.6.5 настоящей документации о закупке, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии
 - г) в независимой гарантии должна быть предусмотрена безусловная обязанность гаранта оплатить сумму независимой гарантии полностью или частично по письменному требованию бенефициар.
- Формой 14 раздела III «Образцы форм для заполнения участниками закупки» закупочной документации определена Типовая форма независимой гарантии обеспечения заявки участника закупочной процедуры, а именно:

НЕЗАВИСИМАЯ ГАРАНТИЯ № _____

г. _____ «__» _____ 20__ г.

Мы информированы о том, что _____ (наименование, ИНН), именуемое в дальнейшем «Принципал», намерен участвовать в конкурсе на _____ (предмет конкурса), проводимом _____ (наименование бенефициара, ИНН), именуемым в дальнейшем «Бенефициар».

В соответствии с условиями Конкурсной документации Принципал обязан предоставить Бенефициару финансовое обеспечение Конкурсной заявки Принципала на сумму в размере _____ (сумма цифрами и прописью).

Учитывая вышеизложенное, по просьбе Принципала, мы, _____ (реквизиты гаранта: наименование, ИНН, реквизиты лицензии на осуществлении банковских операций/иных документов, подтверждающих наличие у гаранта права на выдачу независимых гарантий¹), в лице

¹ Указание вместо реквизитов лицензии Банка России реквизитов иных документов, подтверждающих наличие у организации права на выдачу независимых гарантий, допустимо только в тех случаях, когда Гарант не является кредитной организацией.

_____ (Ф.И.О. уполномоченного действовать от имени гаранта лица), действующего на основании _____ (реквизиты доверенности), именуемый в дальнейшем «Гарант», настоящим принимаем на себя безотзывное и безусловное обязательство выплатить по первому письменному требованию Бенефициара любую сумму, не превышающую _____ (сумма цифрами и прописью), в случае:

- непредставления или предоставления с нарушением условий, установленных настоящей документацией о закупке, до заключения договора заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении и закупке и / или в документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора);
- уклонения или отказа участника закупки от заключения договора без споров и возражений с нашей стороны, не требуя от Бенефициара доказательств или обоснований требования на определенную в настоящей независимой гарантии сумму.

Ответственность Гаранта за неисполнение требования по настоящей независимой гарантии не ограничивается суммой, на которую она выдана.

За неисполнение принятых обязательств по независимой гарантии Гарант несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Настоящая независимая гарантия вступает в силу с _____ 20__ года и действует по _____ 20__ года (включительно).

Письменное требование платежа должно быть направлено Гаранту до 24 часов 00 минут «_____» _____ (включительно) по адресу: _____ посредством почтовой связи либо передано нарочным непосредственно по адресу: _____.

Гарант по получении от Бенефициара письменного требования о выплате денежной суммы по настоящей независимой гарантии, обязуется в течение 10 рабочих дней с момента получения требования от Бенефициара, соответствующего условиям настоящей независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования выплатить Бенефициару денежные средства согласно условиям настоящей независимой гарантии. Расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств, несет Гарант.

Гарантия не может быть отозвана Гарантом. Передача права требования по настоящей гарантии не допускается.

Настоящая Гарантия может быть изменена Гарантом с письменного согласия Бенефициара. Все изменения к настоящей Гарантии должны быть оформлены в виде письменного документа - Изменения к независимой гарантии.

Письменное согласие Бенефициара на изменение соответствующих условий настоящей гарантии направляется Гаранту до внесения изменений в гарантию. Изменения в условия гарантии вступают в силу с даты их выпуска Гарантом, если иной момент вступления их в силу не определен в таких изменениях.

Гарант передает сведения о Принципале, определенные ст. 4 Федерального закона от 30.12.2004 г. № 218-ФЗ «О кредитных историях», хотя бы в одно бюро кредитных историй, включенное в государственный реестр бюро кредитных историй, без получения согласий Принципала на их представление в соответствии с требованиями ч. 3.1 и ч. 4 ст. 5 указанного Закона.

Действие настоящей независимой гарантии регулируется законодательством Российской Федерации.

Все споры, возникающие в связи с действительностью, толкованием или исполнением настоящей независимой гарантии, подлежат рассмотрению в Арбитражном суде «_____ (указывается арбитражный суд по месту нахождения бенефициара)».

Подписи уполномоченных лиц

Согласно информации, представленной в жалобе ООО «ПСК» (вх. № 4774-ЭП/23 от 06.03.2023 г.), заявка с порядковым номером 2 неправомерно отклонена заказчиком от участия в рассматриваемой закупочной процедуре, так как типовой формой независимой гарантии обеспечения заявки (Форма 14 раздела III «Образцы форм для заполнения участниками закупки» закупочной документации) не предусмотрено требование к указанию номера извещения закупки, отсутствует поле для заполнения

указанной информации. При этом, не указание номера в приложенных независимых гарантиях представителем общества не оспаривается.

Пояснения представителей заказчика содержали в себе указание на графу «*предмет конкурса*» формы 14 раздела III «Образцы форм для заполнения участниками закупки» закупочной документации, а также требование к включению в содержание независимой гарантии наименования и номера закупки (пп. 3 п. 3.6.7 раздела I «Общая часть» закупочной документации), включающее ссылку на типовую форму. Совокупность вышеуказанных положений свидетельствует о необходимости включения в независимую гарантию информации о номере закупки, содержащейся в единой информационной системе. Вместе с этим, представитель заказчика отметил, что номер закупки имеет принципиальную значимость для идентификации представленного документа и соотнесения с закупочной процедурой, в рамках которой представлена независимая гарантия.

Комиссия отмечает, что заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации открытого конкурса в электронной форме в момент подачи им заявки на участие в закупке, что также было озвучено под аудио-протоколирование в ходе рассмотрения доводов жалобы представителем ООО «ПСК», ввиду чего участником совершены действия, направленные на ознакомление с требованиями закупочной процедуры, в том числе, в части сведений, необходимых для включения в независимую гарантию.

Заслушав пояснения сторон, проанализировав представленные материалы дела, Комиссия приходит к выводу о несоответствии представленных участником закупки с порядковым номером 2 независимых гарантий (№ БГ-0013277/2023 от 23.01.2023 г., № БГ-0013885/2023 от 01.02.2023 г., № БГ-0014591/2023 от 14.02.2023 г.) требованиям положения документации конкурса в электронной форме, в связи с включением в текст документа информации о наименовании предмета конкурса без указания номера извещения закупочной процедуры.

На основании п. 5.3.4 раздела I «Общая часть» закупочной документации, закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

- а) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;
- б) заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке);
- в) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

Основанием для отказа в допуске к участию в закупке является несоответствие независимой гарантии условиям, изложенным в настоящей документации о закупке (п. 3.6.15 раздела I «Общая часть» закупочной документации).

Поскольку заказчик проверяет поступившие на участие в закупке заявки на предмет их соответствия требованиям Положения о закупках, закупочной документации, проанализировав предоставленные в составе заявки ООО «ПСК» документы, в том числе независимые гарантии (№ БГ-0013277/2023 от 23.01.2023 г., № БГ-0013885/2023 от 01.02.2023 г., № БГ-0014591/2023 от 14.02.2023 г., Комиссия приходит к выводу о правомерности действий заказчика в части отклонения заявки с порядковым номером 2 от участия в открытом конкурсе в электронной форме по основанию, указанному в протоколе подведения итогов № 32212008956-03 от 06.03.2023 г.

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 «ПСК» признать необоснованной.

2. В действиях заказчика в лице ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урала» нарушений Закона о закупках не выявлено.

3. Заказчику в лице ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урала» предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*