



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Нижегородской области

пл. Горького, 6
г. Нижний Новгород, 603000
тел. (831) 430-03-55, факс (831) 434-14-70
e-mail: to52@fas.gov.ru

ООО «УСМК»

АО «Атомкомплект»

АО ИК «АСЭ»

B2B-Center

№ _____
На № _____ от _____

Решение

РЕШЕНИЕ

№ 52/07/3-9/2020

19 ноября 2020 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- <...> - председателя комиссии
- <...> - члена комиссии
- <...> - члена комиссии

при участии:

- <...> - представителя ООО «УСМК» (доверенность),
- <...> - представителя АО «Атомкомплект» (доверенность),
- <...> - представителя АО ИК «АСЭ» (доверенность),
- <...> - представителя ООО «УЗГА» (доверенность),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЗАВОД УСМК» (далее – ООО «УСМК», заявитель) на действия закупочной комиссии Акционерного общества «Атомкомплект» (далее также – АО «Атомкомплект», организатор торгов) при проведении открытого конкурса в электронной форме (номер извещения 32008992759),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «УСМК» на действия закупочной комиссии при



Идентификатор

проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку клапанов герметических 4 класса безопасности для сооружения энергоблоков № 1, 2 Курской АЭС-2 (номер извещения 32008992759).

При обращении в антимонопольный орган заявитель сообщил о недобросовестных действиях закупочной комиссии АО «Атомкомплект».

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «УСМК» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 19.11.2020 15:00 (уведомление о поступлении жалобы от 16.11.2020 № ОШ/18605/20).

В свою очередь, АО «Атомкомплект» и АО ИК «АСЭ» представили истребованные антимонопольным органом материалы, отражающие обстоятельства проведения рассматриваемого открытого конкурса в электронной форме, а также возражения на жалобу ООО «УСМК».

19.11.2020 Нижегородским УФАС России проведена видеоконференция по рассмотрению жалобы ООО «УСМК» на действия закупочной комиссии.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «УСМК» обладает правом на обжалование действий закупочной комиссии.

Заявитель жалобы считает, что закупочная комиссия неправомерно допустила к участию в закупке общество с ограниченной ответственностью «Уральский завод газоочистной аппаратуры» (далее – ООО «УЗГА»). Организатор торгов и заказчик возражают против доводов жалобы, считают их несостоятельными, и просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 52/07/3-9/2020, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

16.03.2020 заказчиком в единой информационной системе и на сайте электронной площадки www.b2b-center.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку клапанов герметических 4 класса безопасности для сооружения энергоблоков № 1, 2 Курской АЭС-2 (номер извещения 32008992759).

Начальная (максимальная) цена договора – 143 930 360,18 рублей.

До окончания срока подачи заявок (30.06.2020 в 11:00) поданы семь заявок.

Извещением о возобновлении конкурса и продлении регламентных сроков от 05.11.2020 №304-02.01/4664 установлены следующие сроки:

- отборочная стадия рассмотрения заявок на участие в закупке: не позднее «06» ноября 2020 года;
- оценочная стадия рассмотрения заявок на участие в закупке и подведение итогов конкурса: не позднее «16» ноября 2020 года.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии от «10» ноября 2020 года № 6/2003161065064, по результатам повторного рассмотрения заявок на участие в закупке с учётом, в том числе, документов, дополнительно представленных участниками конкурса в ответ на направленные запросы по уточнению заявок на участие в закупке, закупочной комиссией были приняты следующие решения:

Допустить к дальнейшему участию в закупке участников закупки, отвечающих требованиям закупочной документации и подавших заявки на участие в закупке, отвечающие требованиям закупочной документации: Консорциум в составе ПАО «Русполимет» и ЗАО- Энергомаш (Чехов) – ЧЗЭМ, ООО «УЗГА», ООО «УСМК».

Провести процедуру переторжки по снижению цены предложения на ЭТП «B2B-Center» с допущенными участниками закупки.

На момент окончания срока подачи заявок на участие в процедуре переторжки в заочной форме на 09:00 «16» ноября 2020 года на ЭТП «B2B-Center» предложения были поданы всеми тремя допущенными участниками закупки.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на оценочной стадии и подведению итогов по конкурсу на право заключения договора на поставку клапанов герметических 4 класса безопасности для сооружения от 17.11.2020 №7/2003161065064 по результатам оценки и сопоставления заявок на участие в закупке закупочной комиссией принято решение признать победителем конкурса ООО «УЗГА».

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Согласно пункту 4.1 раздела 1 приложения 12 к Стандарту в случае, если извещением о проведении закупки установлено требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке, участник должен предоставить обеспечение заявки в размере и валюте согласно требованиям, установленным в извещении о проведении закупки.

Пунктом 12 извещения определено, что обеспечение заявки на участие в закупке вносится путём перечисления денежных средств либо путем предоставления безотзывной независимой гарантии, выданной гарантом, соответствующим требованиям, предъявляемым к гарантам, предоставляющим обеспечение заявки, приведенным в пункте 2.1.3 раздела 2 части 1 тома 1 закупочной документации.

Согласно пункту 4.3.1 части 2 документации независимая гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368-378 Гражданского кодекса РФ и следующих условий:

- а) независимая гарантия должна быть безотзывной.
- б) сумма независимой гарантии должна быть выражена в валюте, указанной в

извещении о проведении закупки.

в) независимая гарантия должна действовать не менее срока действия заявки на участие в закупке.

г) независимая гарантия должна быть выдана гарантом, отвечающим требованиям, указанным в извещении о проведении закупки.

д) независимая гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством, действовать от имени гаранта без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности.

е) бенефициаром в независимой гарантии должно быть лицо, указанное в форме независимой гарантии, принципалом — участник закупки, гарантом — лицо, выдавшее независимую гарантию.

ж) в независимой гарантии должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы независимой гарантии.

з) независимая гарантия должна содержать *все обязательства*, указанные в форме независимой гарантии, приведенной в документации.

В соответствии с пунктом 3.4.2 закупочной документации в независимой гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих вышеизложенному, или делающих вышеизложенное неисполнимым.

В раздел 5 «Образцы форм основных документов» документации включена форма 6 «Независимая гарантия обеспечения заявки на участие в закупке», содержащая среди прочих условий третейскую оговорку.

Участникам закупочной процедуры необходимо выбрать вариант третейской оговорки исходя из своего резидентства (Российская Федерация или нет) и предоставлена возможность указать один или несколько способов разрешения споров, разногласий, претензий или требований, вытекающих из предоставляемой гарантии обеспечения заявки на участие в закупке и возникающих в связи с ней.

Между тем, ни положениями стандарта, ни требованиями закупочной документации участнику закупки не запрещено включать в банковскую гарантию дополнительные обязательства, за исключением правила предусмотренного пунктом 4.3.2 части 2 документации.

Комиссия отмечает, что гарант банк ПАО «Транскапиталбанк», выдавая гарантию, добровольно в одностороннем порядке принял на себя обязательство добровольно исполнять арбитражное решение, и считать решение арбитража окончательным и не подлежащим отмене. Такое одностороннее обязательство соответствует понятию обязательства, установленному в статье 307 Гражданского Кодекса РФ, не противоречит остальным условиям банковской гарантии, не делает её неисполнимой и не препятствует осуществлению своих прав другими участниками правоотношения.

Согласно статье 370 ГК РФ предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними не только от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, и от отношений между принципалом и гарантом, а также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них.

Кроме того, указанная формулировка не ограничивает также и право на

судебную защиту: право обжалования судебных актов предусмотрено главами 34 и 35 АПК РФ и не может быть изменено или ограничено соглашением сторон. АПК РФ также не предусматривает возможности изменить или ограничить стадии рассмотрения дела. Отказ от реализации права на судебную защиту является недействительным в силу части 3 статьи 4 АПК РФ, а также статьи 46 Конституции России.

В связи с этим указанная фраза не несёт смысловой нагрузки и не может повлиять на процессуальные права сторон банковской гарантии.

Следовательно, наличие спорной фразы никак не могло повлиять на действительность гарантии.

В соответствии с подпунктом ж) пункта 8.3 раздела 1 приложения 12 к Стандарту по итогам отборочной стадии комиссия принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке ввиду несоответствия размера, формы, условий или порядка предоставления обеспечения заявки.

Как следует из содержания заявки ООО «УЗГА», в её составе в качестве обеспечения заявки представлена банковская гарантия. При этом указанная банковская гарантия отвечает всем требованиям формы 6 «Независимая гарантия обеспечения заявки на участие в закупке».

Таким образом, с учётом соблюдения участником всех требований закупочной документации относительно формы и содержания банковской гарантии, у закупочной комиссии не было основания отклонять заявку участника.

Изложенное свидетельствует о необоснованности жалобы заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьёй 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

решила:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЗАВОД УСМК» на действия закупочной комиссии закупочной комиссии Акционерного общества «Атомкомплект» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку клапанов герметических 4 класса безопасности для сооружения энергоблоков № 1, 2 Курской АЭС-2, номер извещения 32008992759, необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>