

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15927/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.10.2022

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Искра», АО «Почта России»,

рассмотрев жалобу ООО «Искра» (далее - Заявитель) на действия АО «Почта России» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по уборке торговых автоматов УФПС г. Москвы на объектах ГУП «Московский метрополитен» (реестровый № 32211732872) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(далее — Закон о закупках), 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 части 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.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку представленная в составе заявки банковская гарантия полностью соответствовала требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 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 части 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 30.09.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), а также на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», разместил информацию о проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по уборке торговых автоматов УФПС г. Москвы на объектах ГУП «Московский метрополитен» (реестровый № 32211732872) (далее – запрос котировок, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов запроса котировок в электронной форме от 18.10.2022 № 32211732872РТС заявка Заявителя признана несоответствующей условиям извещения о закупке, а именно:

- участник предоставил банковскую гарантию в качестве обеспечения заявки, которая не соответствует требованиям пп.6) п. 6.1.1 извещения (в банковскую гарантию не допускается включать требование о предоставлении Заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии).

В соответствии с пунктом 4.5.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» банковская гарантия должна содержать условия и быть оформлена в соответствии с требованиями документации, извещения.

Так, пунктом 6.1.1 Извещения о проведении закупки установлен следующий порядок внесения обеспечения заявок на участие в закупке:

Обеспечение заявки на участие в запросе котировок может предоставляться участником запроса котировок путем внесения денежных средств или путем предоставления банковской гарантии.

Способ обеспечения заявки определяется участником запроса котировок самостоятельно.

Требования к обеспечению заявок на участие в запросе котировок и порядок его предоставления:

1) участник запроса котировок должен предоставить обеспечение заявки в размере и валюте согласно требованиям, установленным в настоящем извещении;

2) требование о предоставлении обеспечения заявок на участие в запросе котировок в равной мере распространяется на всех участников закупки;

3) предоставление обеспечения заявки в форме денежных средств возможно при наличии на лицевом счете участника закупки, открытом для проведения операций по обеспечению участия в закупках на счете оператора ЭП, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по лицевому счету, в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в запросе котировок, указанном в п. 6.1 настоящего извещения;

4) выбор способа обеспечения заявки в форме денежных средств при подачи участником заявки является поручением о блокировании операций по счету такого участника закупки, открытому для проведения операций по обеспечению участия в аукционах, в отношении денежных

средств в размере обеспечения заявки на участие в закупке;

5) в течение 1 (одного) часа с момента получения заявки на участие в запросе котировок, в которой выбран способ обеспечения заявки в форме денежных средств, оператор ЭП обязан осуществить блокирование операций по лицевому счету, открытому для проведения операций по обеспечению участия в закупках данного участника, подавшего указанную заявку, в отношении денежных средств в размере обеспечения указанной заявки;

6) в случае предоставления обеспечения заявок на участие в закупке в форме банковской гарантии, банковская гарантия должна удовлетворять следующим требованиям:

а) банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368 – 378 Гражданского кодекса РФ и следующих условий:

- банковская гарантия должна быть безотзывной;

- сумма банковской гарантии должна быть выражена в валюте, указанной в извещении о проведении закупки;

- срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем три месяца с даты окончания срока подачи заявок. Срок начала действия такой банковской гарантии не может быть установлен позднее даты окончания срока подачи заявок;

- банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством, действовать от имени банка без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности (при этом к банковской гарантии должна быть приложена копия такой доверенности);

- бенефициаром в банковской гарантии должно быть указано АО «Почта России», принципалом – участник закупки, гарантом – банк, соответствующий требованиям, установленным Правительством Российской Федерации на основании ст. 45 Закона № 44-ФЗ, и включенный в перечень, предусмотренный ч. 1.2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ;

б) в банковской гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих вышеизложенному, или делающих вышеизложенное неисполнимым;

в) банковская гарантия должна содержать:

дату выдачи банковской гарантии;

сведения об участнике закупке, о гаранте, о Заказчике. Сведения должны включать наименование, место нахождения, основной государственный регистрационный номер, идентификационный номер налогоплательщика;

обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

сумму банковской гарантии в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении закупки;

срок действия банковской гарантии, соответствующий требованиям настоящего извещения;

условие об обязанности исполнения гарантом требования об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии в течение не более семи рабочих дней со дня получения такого требования от Заказчика;

обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика;

право Заказчика представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, при уклонении участника от заключения договора в установленных Положением о закупке случаях и порядке;

условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

условие о том, что ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия;

закрытый перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии: бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее - требование по банковской гарантии), предоставленной в качестве обеспечения заявки, направляет гаранту копию документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность) (в случае, если

требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара). При этом заверение копии такого документа в нотариальном порядке не требуется.

г) в банковскую гарантию не допускается включать требование о предоставлении Заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии в соответствии с пп. «в» пп. 6 п. 6.1.1 настоящего извещения;

д) в банковскую гарантию не допускается включать условие, которое предусматривает ограничение ответственности гаранта суммой неустойки;

7) увеличение суммы и (или) срока действия банковской гарантии по сравнению с требованиями, установленными в пп. «а» пп. 6 п. 6.1.1 настоящего извещения, не требует согласия бенефициара. Требования по оформлению данных изменений в банковскую гарантию аналогичны требованиям к банковской гарантии;

8) документы, подтверждающие факт предоставления обеспечения заявки на участие в закупке, предоставляются не позднее окончания срока подачи заявок на участие в закупке (предоставление таких документов не требуется в случае, когда обеспечением заявки являются денежные средства, которые блокируются на счете участника закупки на ЭП).

На основании подпункта «б» пункта 5.4.1 Положения о закупке при рассмотрении заявок на участие в закупке заявка участника подлежит отклонению (признается несоответствующей документации и(или) извещению, участнику закупки будет отказано в допуске к участию в закупке) в случае несоответствия участника закупки требованиям, установленным в документации и(или) извещении.

В качестве обоснования отказа Заявителю в допуске Заказчик указывает, что нарушение требований Извещения выразилось в представлении Заявителем в составе заявки банковской гарантии, предусматривающей предоставление Заказчиком документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность), а не его копии, что противоречит пп. 6 п. 6.1.1 Извещения. Отсутствие указанного требования лишает Заказчика в предоставлении копии доверенности на бумажном

носителе.

Комиссией установлено, что Заявителем в качестве обеспечения заявки в составе заявки была представлена банковская гарантия от 11.10.2022 № 10492319, выданная Акционерным коммерческим банком «Абсолют Банк» (публичное акционерное общество).

В соответствии с пунктом 6 Банковской гарантии «к требованию платежа должны быть приложены следующие документы:

- документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего Требование платежа по Гарантии (доверенность) (в случае, если Требование подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени БЕНЕФИЦИАРА)».

При этом, пунктом 6 Банковской гарантии запрета о предоставлении копии доверенности не установлено.

Кроме того, согласно пункту 7 Банковской гарантии «В случае предоставления Требования БЕНЕФИЦИАРОМ в форме электронного документа, Требование и приложенные к нему документы и (или) их копии, должны быть в соответствии действующим законодательством Российской Федерации подписаны/заверены усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного представителя БЕНЕФИЦИАРА и направлены БЕНЕФИЦИАРОМ на электронный адрес ГАРАНТА..».

Таким образом, требованиями пункта 7 Банковской гарантии Заказчику предоставлена возможность предоставления копии доверенности, подписанной электронной подписью.

В связи с чем, банковская гарантия, представленная Заявителем содержала закрытый перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, предусмотренный пунктом 6.1 Извещения.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в Закупочной документации не содержится указания на то, что возможность предоставление копии доверенности должна возникать при предоставлении требования на бумажном носителе.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя соответствовала требованиям Закупочной документации.

Между тем, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

В свою очередь, Заказчиком не представлено доказательств каким образом требования, указанные в банковской гарантии, представленной Заявителем нарушают положения Закупочной документации.

При этом Комиссия принимает во внимание, что из 11 поданных на участие в оспариваемой Закупке заявок, 10 Участников отклонены за несоответствие банковской гарантии требованиям Извещения.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя необоснованным и принятым не в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение. Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

С учетом вышеизложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной и необходимости выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Искра» (ИНН: 7807028695; ОГРН: 1027804601164) на действия АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.