

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18768/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.10.2021 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 «Экском», АО «Почта России»;

рассмотрев жалобу ООО «Экском» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Почта России» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем, энергетического оборудования и конструктивных элементов зданий ПЖДП при Ярославском вокзале, ОПП при Ленинградском вокзале - СП УФПС г. Москвы (реестровый № 32110619470) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в Закупке.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) 07.09.2021.

Дата и время окончания подачи заявок 23.09.2021 в 00:00.

Дата подведения итогов - 05.10.2021.

Из протокола рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов от 05.10.2021 (далее - Протокол) следует, что заявка Общества (порядковый номер — 34100) отклонена от дальнейшего участия со следующим обоснованием: «Вторая часть заявки не соответствуют требованиям документации, согласно п.6.1.1 Информационной карты и п.5.1.9 Общих условий, а именно:

- отсутствие у участников закупки опыта исполнения договоров на выполнение одноименных работ, стоимость исполнения которых составляет не менее 20% или 50% от НМЦ договора за последние 3 (три) года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в закупке».

Заявитель с указанным основанием отклонения не согласился, считая, что п. 6.1.1, 5.1.9 Документации не имеют отношение к требованиям об опыте участника. Кроме того, Заявителем были представлены документы, подтверждающие наличие аналогичного опыта.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в Протоколе при указании основания отклонения допущена техническая ошибка, вместе с тем ссылки на пункты 6.1.1, 5.1.9 Документации являются корректными.

Согласно пункту 5.1.9 Информационной карты Закупки 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 Общество, 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, документации о закупке;

срок действия банковской гарантии;

условие об отсутствии необходимости со стороны Заказчика приложения к требованию об уплате денежной суммы по банковской гарантии оригинала банковской гарантии;

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;

право Заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика (такая передача возможна без согласия гаранта);

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 п. «в» ч. 5.5.2.4 статьи 5.5 Положения о закупке.

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам такой закупки.

Пунктом 6.1 Информационной карты установлен размер обеспечения заявки на участие в запросе котировок составляет: 2,00 % от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 297 190 (Двести девяносто семь тысяч сто девяносто) рублей 75 копеек, НДС не облагается.

Обеспечение заявки на участие в аукционе может предоставляться участником

аукциона путем внесения денежных средств или путем предоставления банковской гарантии. Способ обеспечения заявки определяется участником аукциона. Порядок внесения обеспечения заявок, требования к обеспечению (в том числе к банковской гарантии) указаны в разделе 5 Части I настоящей документации (п. 6.1.1 Информационной карты Закупки).

Заявителем было представлено обеспечение заявки в виде банковской гарантии № 10256843 от 20.09.2021., выданной АКБ «Абсолют Банк» (ПАО) (далее — Банковская гарантия).

Как пояснил Заказчик, представленная Обществом Банковская гарантия не содержала следующие обязательные условия, предусмотренные пунктом 5.1.9 Документации:

- право Заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика (такая передача возможна без согласия гаранта);
- 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 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.

В свою очередь, Заявитель с вышеуказанными доводами Заказчика не согласился, указав, что Банковская гарантия содержит все необходимые требования, в том числе:

- (1) право Заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика (такая передача возможна без согласия гаранта) содержится в пункте 10 Банковской гарантии: «БЕНЕФИЦИАР имеет прав передать права требования по Гарантии при перемене Бенефициара в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом ГАРАНТА»;
- (2) 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 содержится в пункте 7 Банковской гарантии: «Требование платежа по Гарантии должно быть представлено БЕНЕФИЦИАРОМ ГАРАНТУ с приложением указанных в пункте 6 Гарантии документов по адресу: 127051, г. Москва, Цветной бульвар, д. 18 или на электронный адрес: [trebovaniya-bg@absolutbank.ru](mailto:trebovaniya-bg@absolutbank.ru) с приложением скан-копий документов, указанных в п. 6»;
- (3) 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 содержится в пункте 8 Банковской гарантии: «ГАРАНТ в течение 7 (семи) рабочих дней со дня получения Требования платежа по Гарантии и вышеуказанных документов от Бенефициара

обязан удовлетворить Требования БЕНЕФИЦИАРА, либо направить БЕНЕФИЦИАРУ письменный отказ».

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, приходит к выводу о несостоятельности доводов Заказчика о несоответствии Банковской гарантии требованиям (1) и (3), поскольку предварительное извещение не тождественно указанию на обязательное согласование перемены Бенефициара, а условие «в течение 7 рабочих дней» (то есть не позднее 7 дней включительно) синонимично условию «не позднее 7 рабочих дней», поскольку такое действие буквально не может быть совершено за пределами названного срока.

Доказательств, свидетельствующих об обратном Заказчиком не представлено.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности непринятия Банковской гарантии по вышеуказанным обстоятельствам, а действия Заказчика не отвечающими части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Относительно условия (2) Банковской гарантии Комиссия считает необходимым отметить, что согласно части 11.1 статьи 2 Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» электронный документ - документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

При этом в силу части 1 статьи 6 Федеральный закон от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях в соответствии с законодательством Российской Федерации, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Вместе с тем, согласно разделу 3.1 ГОСТ Р 7.0.8-2013 «Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. ДЕЛО ПРОИЗВОДСТВО И АРХИВНОЕ ДЕЛО. Термины и определения» копия документа - экземпляр документа, полностью воспроизводящий информацию подлинника документа, которым, в

свою очередь, является первый или единственный экземпляр документа, содержащий сведения об авторе, времени и месте создания, подтверждающие достоверность его происхождения.

Таким образом, из совокупного толкования вышеуказанных положений действующего законодательства, а также положений ГОСТ Р 7.0.8-2013 следует, что скан-копия документа не является электронным документом, так как такой документ не может быть проверен на достоверность.

При этом в случае использования электронного документооборота путем представления электронного документа, подписанного электронной подписью, проверка подлинности осуществляется путем проверки сертификата ЭП, содержащего всю необходимую информацию о держателе ключа ЭП.

Следовательно, требование о содержании в банковской гарантии условия о праве Заказчика представлять необходимые документы в форме электронного документа не содержались в Банковской гарантии Заявителя, поскольку скан-копия документа не является равнозначной электронному документу.

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии у Заказчика правовых оснований для непринятия Банковской гарантии Общества, а равно для отклонения заявки от дальнейшего участия в конкурентной процедуре.

Следовательно, обязательное предписание об устранении допущенных нарушений выдаче Заказчику не подлежит.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экском» (ОГРН: 1195081028405, ИНН: 5047225697) на действия АО «Почта России» (ОГРН: 1197746000000, ИНН: 7724490000) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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