

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8345/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.06.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее — Заявитель) на действия «.....» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 900/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 на право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию компрессоров Северной дирекции инфраструктуры (закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?id=2733975&sso=1&code=-5#1>, 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 Московское 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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 1.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию компрессоров Северной дирекции инфраструктуры от 13.06.2023 № 900/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 заявка Заявителя была отклонена от дальнейшего участия в закупке по следующему основанию: *«На основании пункта 3.19.13 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.8.4 документации о закупке, несоответствующего требованию пункта 3.19.6.3, а именно: представленная участником в составе заявки независимая гарантия начинает действовать с 10 мая 2024 года, а не с даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 11 мая 2023 года».*

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

В обоснование своей позиции Заявитель указал, что в составе конкурсной заявки действительно была приложена банковская гарантия, предоставленная в качестве обеспечения заявки от 10.05.2023 № 10615810 со сроком действия с 10.05.2024 по 11.09.2024, что явилось следствием допущенной технической ошибки банка-гаранта АКБ «Абсолют-банк» (ПАО).

Заявитель ссылается на пункт 3.9.8 закупочной документации, из которого следует, что в ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников конкурса разъяснения положений их заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при необходимости уточнения информации,

содержащейся в заявке участника.

По мнению Заявителя, учитывая явную допущенную техническую ошибку в датах действия банковской гарантии, Заказчик мог обратиться в банк-гарант для получения достоверной информации в части срока действия представленной банковской гарантии, поскольку указанная банковская гарантия находится на учете в АКБ «Абсолют-банк» (ПАО) или запросить у Заявителя уточнение информации в части срока действия представленной банковской гарантии, но Заказчик данной возможностью не воспользовался.

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

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.

Комиссией установлено, что 28.04.2023 на официальном сайте ООО «РТС-тендер» размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 19 030 876,80 руб.

Дата начала подачи заявок — с 28.04.2023.

Дата и время окончания подачи заявок - 11.05.2023 10:30 (МСК).

В соответствии с пунктом 3.1.6 конкурсной документации, подавая заявку, участник подтверждает, что ознакомился с условиями документации о закупке, согласен с ними и возражений не имеет.

Согласно пункту 3.17.8 конкурсной документации, во второй части конкурсной заявки должны быть представлены в том числе документы, подтверждающие

внесение обеспечения конкурсной заявки (если в извещении и части 1 конкурсной документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения в виде независимой гарантии) – независимая гарантия или ее копия. Документ должен быть сканирован с оригинала.

Подпунктом «в» пункта 3.19.6.3 установлено, что независимая гарантия должна содержать указание на срок действия независимой гарантии, который не может составлять менее 1 (одного) месяца с даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Пунктом 3.19.13 установлено, что основанием для отказа в принятии заказчиком независимой гарантии является несоответствие независимой гарантии условиям, изложенным в пункте 3.19 конкурсной документации.

Изучив заявку Заявителя, Комиссия установила, Заявителем в составе заявки на участие в закупке представлена независимая гарантия от 10.05.2023 № 10615810, выданная банком АКБ «Абсолют-банк» (ПАО), со сроком действия с 10.05.2024 по 11.09.2024.

Таким образом, учитывая положения подпункта «в» пункта 3.19.6.3 документации, поскольку срок действия представленной Заявителем независимой гарантии был установлен с 10.05.2024, а не с даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, то есть с 11.05.2023, следовательно, на момент окончания срока подачи конкурсных заявок независимая гарантия, представленная Заявителем в составе заявки, не соответствовала требованиям пункта 3.19.6.3 конкурсной документации.

Комиссия отмечает, что несоответствие участника закупки хотя бы одному обязательному требованию, установленному в документации о закупке, влечет за собой отклонение заявки такого участника.

Ссылка Заявителя на пункт 3.9.8 закупочной документации не принимается Комиссией, поскольку не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Комиссия отмечает, что Заказчик рассматривает заявки на предмет соответствия требованиям, изложенным в документации и не вправе направлять дозапросы участникам процедуры, которые влияют на содержание поданной заявки.

Указанная позиция изложена в Определении Верховного суда Российской Федерации от 20.02.2023 305-ЭС22-29198.

Согласно пункту 3.9.4 конкурсной документации, участник конкурса не допускается к участию в конкурсе, в том числе в случае непредставление определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется не соответствующей действительности.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя правомерно отклонена Заказчиком в связи с несоответствием срока действия независимой гарантии требованиям закупочной документации.

Следует отметить, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно

принял на себя риски по наступлению неблагоприятных последствий в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства о Закупках, помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.06.2023 № НП/25758/23.

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