

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-137/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

05.04.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>, <...>,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 23.03.2023 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 15/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 23.03.2023 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право

заключения договора  
на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите  
металлических пролетных строений железнодорожных мостов  
(извещение № 15/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (протокол от 28.06.2018 № 26, в ред. с изменениями от 29.11.2022 протокол № 5) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Извещение, Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение о проведении Конкурса размещено на сайте Оператора – 30.01.2023;

- 2) начальная (максимальная) цена договора (лот № 6) – 42 110 056,80 руб.;
- 3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 15.02.2023;
- 4) дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Конкурсе – 20.02.2023;
- 5) дата рассмотрения вторых частей заявок – 09.03.2023;
- 6) дата подведения итогов Конкурса – 09.03.2023;
- 7) на участие в Конкурсе подано 3 заявки;
- 8) по результатам рассмотрения и оценки вторых частей заявок 2 заявки участников признаны соответствующими требованиям Документации;
- 9) победителем Конкурса признан участник закупки с идентификационным номером заявки «1» с предложением о цене договора в размере 36 888 410, 40 рублей.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 30.03.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 05.04.2023.

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

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с

требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

На основании пункта 3.9.4.4 части 3 Документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям Документации, в том числе в случае если конкурсная заявка

не соответствует форме, установленной Документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям Документации.

При этом в соответствии с пунктом 3.9.11 части 3 Документации основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе является несоответствие независимой гарантии требованиям, изложенным в Документации.

Согласно пункту 3.17.7.4 части 3 Документации установлено, что во второй части конкурсной заявки должны быть представлены 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.

Протоколом рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 09.03.2023 № 670 Заявителю (участник № 3) отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 3.9.4.4 Документации, в связи с несоответствием независимой гарантии требованиям, установленным пунктом 3.19.11 Документации, а именно:

в представленной независимой гарантии содержится условие о предоставлении требования в письменной форме на бумажном носителе и документов, указанных в независимой гарантии, которые должны быть подписаны руководителем бенефициара или уполномоченным представителем бенефициара и скреплены печатью бенефициара.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявителем в составе заявки на участие в закупке представлена независимая гарантия от 14.02.2023 № 273200-23-ЕГВ, выданная ПАО «МТС-Банк»

(далее – Независимая гарантия), в которой пунктом 17.3 установлено дополнительное условие, а именно: «Требование в письменной форме на бумажном носителе и документы, предусмотренные пунктом 7 независимой гарантии представляемые Гаранту в соответствии с условиями настоящей независимой гарантии, должны быть подписаны руководителем Бенефициара или уполномоченным представителем Бенефициара и скреплены печатью Бенефициара», что противоречит требованиям к форме независимой гарантии, установленной Документацией, а также требованиям постановления Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 (далее – Постановление № 1397).

В разделе 3.19 части 3 Документации установлены требования и условия

обеспечения конкурсной заявки, в том числе требования к форме независимой гарантии.

Согласно пункту 3.19.11 части 3 Документации независимая гарантия не должна содержать условия предусматривающие или влекущие представление заказчиком (бенефициаром) гаранту одновременно с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии документов, не предусмотренных перечнем, указанным в пункте 8 «Положения о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки» (далее – Положение), утвержденного Постановлением № 1397.

При этом пункт 8 Постановления № 1397 не содержит требования к бенефициару о необходимости скрепления печатью бенефициара требования, направляемого в адрес гаранта.

Кроме того, пунктом 17 приложения № 1 к Положению Постановления № 1397 установлены дополнительные условия к типовой форме независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, которые не должны противоречить положениям Извещения, Документации и Положения о закупке бенефициара, а также требования к условиям независимой гарантии, установленной Постановлением № 1397.

В соответствии с пунктом 3.19.10 части 3 Документации установлено, что независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, утвержденной Постановлением № 1397, представленной в приложении № 3.1 к Документации (далее – Типовая форма).

В пункте 17 Типовой формы предусмотрены дополнительные условия, в том числе:

1) Сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4 Федерального закона от 30 декабря 2004 № 218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй.

2) Настоящая независимая гарантия может быть изменена гарантом только

с согласия бенефициара путем выпуска дополнения к настоящей независимой гарантии.

Также Приложением № 2 к Положению Постановления № 1397 установлена форма требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, в которой требование о скреплении печатью документов бенефициара не установлено.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, заявку Заявителя, установила, что в составе заявки на участие в закупке представлена Независимая гарантия, содержащая требование, противоречащее положениям Закона о закупках и Постановления № 1397, в связи с чем Независимая гарантия Заявителя не соответствует требованиям Документации, Положения о закупке и Постановления № 1397.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя на участие в закупке, не противоречат Закону о закупках и Положению о закупке.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

Признать жалобу <...> от 23.03.2023 № 1 на действия (бездействие) заказчика

<...> при проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов (извещение № 15/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

