

1. ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК»

107065, Москва город, улица Курганская, 3а, строение 1

2. ОАО «РЖД»

107174, город Москва, улица Басманная Нов., дом 2

3. ООО «РТС-ТЕНДЕР»

121151, Москва город, набережная Тараса Шевченко, дом 23а, этаж 25,
помещение

№ 1

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7411/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.04.2020 г. Москва

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

«...»

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей:

ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК»: «...»;

ОАО «РЖД»: «...»;

рассмотрев жалобу ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК» (далее — Заявителя) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 765/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ оборудования весового (**реестровый № 32008927403**) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Аукционе.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 15.04.2020 участнику ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК» (порядковый номер заявки - 2) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе на основании пункта 3.13.15 Аукционной документации в связи с несоответствием банковской гарантии следующим условиям.

- подпункту 7 пункта 3.13.13 Аукционной документации, поскольку в банковской гарантии ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия)

- пункту 3.13.12 Аукционной документации, поскольку банковская гарантия предоставлена под отлагательным условием;

- в банковской гарантии отсутствуют условия предусмотренные: подпунктом 6 пункта 3.13.11 Аукционной документации; абзацами 1, 7 и пр. подпункта 8 пункта 3.13.11 Аукционной документации.

На заседании Комиссией установлено следующее.

Заказчиком в разделе 3.13 Аукционной документации сформированы требования к обеспечению аукционных заявок для принятия участия в процедуре.

В силу пункта 3.13.1 Аукционной документации обеспечение аукционной заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в аукционе осуществляется участником аукциона. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

Установлено, что участником ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК» обеспечение заявки было представлено в форме банковской гарантии № 652684 от 16.03.2020.

В пунктах 3.13.10-3.13.13 Аукционной документации Заказчиком установлены требования к банковской гарантии.

В том числе в соответствии с требованиями подпункту 7 пункта 3.13.13 Аукционной документации банковская гарантия должна содержать условие, согласно которому ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия.

В пункте 9 представленной ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК» банковской гарантии указано, что обязательства гаранта перед бенефициаром ограничиваются суммой гарантии. Ответственность гаранта перед бенефициаром за неисполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательств по гарантии ограничиваются суммой, на которую выдана гарантия.

В пункте 3.13.12 Аукционной документации установлено, что банковская гарантия должна быть безусловной и безотзывной (гарантия не может быть отозвана или изменена гарантом в одностороннем порядке).

В пункте 19 представленной ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК» банковской гарантии указано, что гарантия представлена под отлагательным условием, а именно при

условии заключения между гарантом и принципалом договора о предоставлении банковской гарантии.

В подпункте 6 пункта 3.13.11 Аукционной документации предусмотрено, что основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской гарантией, включает в себя:

- обязательство принципала, в случае если он будет признан победителем (либо представит предпоследнее предложение, при условии, что победитель уклонился от подписания договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене, либо будет признан единственным участником, допущенным к участию в аукционе, при условии, что будет принято решение о заключении договора с таким участником), представить заказчику подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями аукционной документации в течение 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика;
- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей аукционной заявки после окончания срока подачи заявок.

В подпункте 8 пункта 3.13.11 Аукционной документации установлены обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, в том числе- изменение или отзыв принципалом поданной заявки на участие в аукционе, если такой отзыв (изменение) проведены после окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, а также непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вышеуказанные пункты Аукционной документации не нашли своего отражения в банковской гарантии участника. Указанное обстоятельство не опровергается Заявителем.

Поскольку положения Аукционной документации не оспаривались, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, Заявитель конклюдентно согласился с установленными Заказчиком требованиями, тем самым, возложив на себя определенные риски по отклонению заявки, в случае ее несоответствия установленным в Аукционной документации требованиям.

Учитывая, что положения Аукционной документации прямо предусматривают перечень требований, которым должна соответствовать представляемая участником банковская гарантия, Заявитель должен был представить такую банковскую гарантию в строгом соответствии с положениями Аукционной документации.

Между тем, как установлено в рамках заседания Комиссии фактически положения банковской гарантии в полной мере не соответствовали требованиям Заказчика.

На заседании Комиссии представитель Заявителя указал, что отклонение его заявки является следствием несогласования банковской гарантии Заказчиком.

Вместе с тем заявленный довод представителем Заявителя не принимается

Комиссией во внимание, поскольку положениями Аукционной документации не предусмотрена возможность согласования Заказчиком банковской гарантии представляемой в качестве обеспечения исполнения обязательств по подаче заявки.

Иных доказательств, свидетельствующих о неправомерности отклонения заявки ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК», представителем Заявителя в материалы дела не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «АЛЬФА-ЭТАЛОН МВК» (ОГРН 1107746029270 ИНН 7718792387) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН 1037739877295 ИНН 7708503727) при проведении Аукциона необоснованной.

2. Снять ограничение на размещение Аукциона, наложенное письмом Московского УФАС России от 27.04.2019 № ПО/23818/20.

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

«...»