

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10713/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
14.08.2024 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 видео-конференц-связи представителей <.....>,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1679/ОАЭ-ПКБ ЦТ/24 на право заключения договора поставки деталей (реестровый № 32413715618) (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, направленная письмом Московского областного УФАС России от 08.08.2024 № ШМ/12565/24.

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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 29.07.2024 заявка Заявителя (порядковый № 2) отклонена по следующим основаниям:

- на основании пункта 3.14.15 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 1.5 документации о закупке, несоответствующего требованиям подпункта 6 пункта 3.14.12 документации о закупке, а именно представленная независимая гарантия не содержит обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;

- на основании пункта 3.14.15 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 1.5 документации о закупке, несоответствующего требованиям подпункта 8 пункта 3.14.12 документации о закупке, представленная независимая гарантия не содержит обязательство при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно: непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Заявитель с указанным основанием отклонения своей заявки не согласен, поскольку, представленная в составе заявки в качестве обеспечения заявки независимая гарантия полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил истребуемые антимонопольным органом 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <.....>, утвержденным советом директоров <.....> от 28.06.2018 в редакции от 28.06.2023 (далее – Положение о закупке).

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 31.07.2024 Заказчик в соответствии с постановлением правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 79 133 567,23 рублей.

Дата начала подачи заявок: 18.06.2024.

Дата окончания подачи заявок: 12.07.2024 в 12:00 (МСК).

Дата подведения итогов: 31.07.2024.

Частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что Заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о

закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением случая проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии с частью 12 статьи 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

На основании пункта 260 Положения о закупке при проведении конкурентной закупки заказчик вправе установить требования к обеспечению заявок. При этом в документации о конкурентной закупке заказчиком могут быть указаны размер обеспечения заявок и иные требования к обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок предусмотрен заказчиком). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией или иным способом, предусмотренным действующим законодательством РФ и принятым во исполнение его нормативными правовыми актами, за исключением случая проведения закупки в соответствии разделом 19 настоящего Положения, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии со статьей 169 настоящего Положения. Выбор способа обеспечения заявки на участие в процедуре осуществляется участником из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о конкурентной закупке.

Таким образом, Заказчик в соответствии с требованиями Закона о закупках вправе установить в Закупочной документации требование обеспечения заявок в виде банковской гарантии, в том числе указать размер и условия банковской гарантии в случае, если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен Положением о закупке.

Так, в соответствии с пунктом 1.5 Закупочной документации размер обеспечения заявки составляет 1 582 671 рубль 34 копейки.

Способы обеспечения заявки, требования к порядку и сроку предоставления обеспечения заявки, платежные реквизиты установлены в пункте 3.14 аукционной документации.

Согласно пункту 3.14.10 Закупочной документации обеспечение заявки в виде независимой гарантии оформляется в соответствии с требованиями §6 главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации и настоящей документации о закупке.

В силу пункта 4 статьи 369 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в независимой гарантии должны быть указаны, в частности, основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией и обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

В соответствии с подпунктами 6,8 пункта 3.14.11 Закупочной документации в независимой гарантии должны быть указаны:

б) основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается независимой гарантией, а именно:

- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;

8) обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно:

- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Приложением № 3.1 к документации о закупке установлена рекомендуемая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки (далее- Рекомендуемая форма).

Согласно пункту 1 Рекомендуемой формы гарантия обеспечивает следующие обязательства ПРИНЦИПАЛА перед БЕНЕФИЦИАРОМ:

- обязательство ПРИНЦИПАЛА не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки на участие в Закупке после окончания срока подачи заявок.

В соответствии с пунктом 4 Рекомендуемой формы обстоятельствами, при наступлении которых ГАРАНТОМ выплачивается сумма Гарантии, являются следующие обстоятельства:

- непредставление ПРИНЦИПАЛОМ сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), если требование о предоставлении таких сведений предусмотрено условиями документации по Закупке.

Таким образом, в Закупочной документации установлены обязательные условия, которые должны быть указаны в независимой гарантии.

На основании пункта 3.14.15 Закупочной документации основанием для отказа в допуске к участию в закупке является несоответствие независимой гарантии условиям, изложенным в документации о закупке.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве обеспечения заявки представлена независимая гарантия от 14.06.2024 № 9991-4R1/1653507, выданная ПАО «БАНК УРАЛСИБ».

При этом в представленной Заявителем независимой гарантии отсутствовали, предусмотренные подпунктами 6,8 пункта 3.14.11 Закупочной документации условия, а именно:

- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;

- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая

бенефициаров (в том числе конечных).

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что в протокол рассмотрения заявок от 26.07.2024 ссылки на пункты Закупочной документации, по которым указанные основания отклонения отсутствуют в Закупочной документации.

Между тем Заявитель указал, что независимая гарантия содержит условия, предусмотренные пунктами 6, 8 пункта 3.14.13 Закупочной документацией.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в данном случае заявка Заявителя отклонена за отсутствие в независимой гарантии Заявителя следующих условий:

- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;
- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

При этом в подпунктах 6, 8 пункта 3.14.13 Закупочной документации содержатся иные требования к независимой гарантии, а именно:

Независимая гарантия также должна содержать:

б) условие, согласно которому гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования только в случае, предусмотренном статьей 376 Гражданского кодекса Российской Федерации;

в) условие, согласно которому независимая гарантия вступает в силу со дня окончания срока подачи заявок.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств соответствия, представленной в составе заявки независимой гарантии от 14.06.2024 № 9991-4R1/1653507 требованиям Закупочной документации, а именно не приведено ссылок на пункты независимой гарантии, содержащие требуемые условия, а именно:

- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;
- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Относительно доводов Заявителя, озвученных на заседании Комиссии, об указании в протоколе рассмотрения заявок ссылок на пункты, отсутствующие в Закупочной документации Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Комиссия отмечает, что на момент подачи заявки на участие положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, 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 отклонению заявки 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.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и не противоречит нормам действующего законодательства.

В свою очередь, 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, 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 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 <.....> на действия <.....> при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 09.08.2024 № ЕИ/32514/24.

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