

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3661/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.03.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на определение поставщика на поставку Свинцово-кислотной батареи закрытого типа для нужд <.....> (реестровый № 32313140293) (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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 15.03.2024 № РМР/1216 заявка Заявителя отклонена на основании пп. 20) п. 2.11.2.6 Документации о закупке: не предоставлен оригинал Независимой гарантии (п. 2.6.1.6. Документации о закупке).

Заявитель с указанным основанием отклонения не согласен, пояснив, что в составе заявки представлена Независимая Банковская гарантия выпущена в форме электронного документа, подписанной усиленной квалифицированной подписью, на что указывает тип файла SIG, и соответствует Постановлению Правительства РФ от 09.08.2022 № 1397 «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, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее — Постановление №1397) и требованиям Закупочной документации.

Также Заявителем представлены дополнения к жалобе исх. № 102 от 25.03.2024 (вх. от 26.03.2024 № 18918-ЭП/24), в которых Заявитель указывает, что им 20.03.2024 было получено письмо-подтверждение от Гаранта, что Независимая Гарантия № ОК3V8X от 15.01.2024 и изменения к гарантии от 22.02.2024 о продления срока действия Независимой Гарантией по причине изменения срока окончания подачи заявок в Закупочной процедуре, предоставлены в форме электронного документа, подписанной усиленной квалифицированной подписью.

Также Заявитель в дополнениях к жалобе указывает, что по результатам проведения аналогичной Закупки с реестровым № 32313140293 Заявитель был признан победителем. В составе заявки Заявителем была представлена независимая гарантия № 23938-23-10 от 30.06.2023, которая была признана соответствующей требованиям Закупочной документации. Указанная независимая гарантия, так же как и в заявке по оспариваемой Закупке, выпущена в форме электронного документа, подписанной усиленной квалифицированной подписью, на что указывает тип файла SIG.

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

Как пояснил Заказчик, Заявителем в нарушение требований Закупочной документации в составе заявки был представлен электронный образ (скан-копия) независимой гарантии от 15.01.2024 № ОК3V8X, выданная АО «АЛЬФА-БАНК». В связи с этим, учитывая, что независимая гарантия была выдана АО «АЛЬФА-БАНК» в бумажной форме, Заявителю требовалось предоставить оригинал независимой гарантии, в соответствии с порядком установленным пунктом 2.6.1.6 Закупочной документации.

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 Единым стандартом закупок <.....>, утвержденным решением Совета директоров <.....> (протокол от 30.12.2022 № 604) в редакции от 17.02.2023 (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.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что 27.12.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «РАД», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на определение поставщика на поставку Свинцово-кислотной батареи закрытого типа для нужд <.....> (реестровый № 32313140293) (далее – конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 29 994 052,74 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 27.12.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 06.03.2024 в 10:00.

Дата подведения итогов: 27.03.2024.

Частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что заказчик вправе предусмотреть в положении о закупках 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 независимой гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупках заказчика в соответствии с Законом о закупках).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 8.1.3 Положения о закупке при проведении закупки Заказчик вправе установить требование о предоставлении участниками закупки обеспечения заявки и (или) обеспечения исполнения договора, заключенного по результатам закупки.

Согласно пункту 27 Извещения о закупке Участнику необходимо предоставить обеспечение исполнения обязательств, связанных с участием в Закупке. Информация о способе, размере, порядке, сроках и случаях возврата такого

обеспечения, требования к гарантам, а также иные требования к обеспечению Заявки указаны в п. 2.6. Документации о закупке.

В соответствии с пунктом 2.6.1.1 Закупочной документации в целях обеспечения исполнения обязательств, связанных с участием в Конкурсе и подачей Заявки, Участник Конкурса должен предоставить обеспечение в форме внесения денежных средств (обеспечительный платеж) или в форме независимой гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в закупке осуществляется участником закупки самостоятельно. Предоставление обеспечения иным, не указанным в настоящей документации о закупке способом, не допускается. Размер обеспечения составляет 3 (три) % от начальной (максимальной) цены договора (начальной (максимальной) цены закупки).

Пунктом 2.6.1.6 Закупочной документации установлено, что помимо копий документов, размещенных на ЭТП, Участник должен предоставить оригинал независимой гарантии в случае, если она выдана Участнику не в форме электронного документа, подписанной усиленной квалифицированной подписью.

Оригиналы вышеуказанных документов должны быть предоставлены в срок не позднее даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке ответственному сотруднику Организатора (информация о сроке подачи Заявок и ФИО ответственного сотрудника указаны в разделе 1 настоящей Документации, Извещении) по адресу: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий проезд, д.3, стр.2. Оригиналы документов должны быть надежно запечатаны в конверт, на котором указывается следующая информация:

Пометка «независимая гарантия»;

наименование и адрес Организатора в соответствии с разделом 1 настоящей Документации, Извещением;

полное фирменное наименование Участника и его почтовый адрес;

предмет Конкурса в соответствии с разделом 1 настоящей Документации, Извещением.

Для подачи оригинала независимой гарантии Участникам необходимо не менее чем за сутки направить на электронный адрес ответственного специалиста, указанного в разделе 1 настоящей Документации о закупке, письмо с указанием паспортных данных лица, уполномоченного на передачу корреспонденции для оформления пропуска.

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Закупочной документации, следует, что в случае если участнику выдана независимая гарантия не в форме электронного документа, подписанной усиленной квалифицированной подписью, то есть в бумажной форме, необходимо представить оригинал независимой гарантии в соответствии с требованиями Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 2.6.1.8 Закупочной документации непредоставление обеспечения обязательств, связанных с участием в Конкурсе и подачей Заявки, или несоответствие условий и содержания обеспечения обязательств заявки требованиям Документации может являться основанием для отклонения Заявки.

На основании подпункта 20 пункта 2.11.2.6 Закупочной документации участник закупки не допускается Комиссией к дальнейшему участию в закупке в случае непредоставления финансового обеспечения заявки или несоответствия условий и содержания обеспечения заявки требованиям Документации.

Комиссией установлено, что Заявитель в составе заявки представил электронный образ (электронную копию) независимой гарантии от 15.01.2024 № ОК3V8X, выданную АО «АЛЬФА БАНК», в виде отсканированного документа.

При этом Комиссия отмечает, что по условиям документации Заказчику предоставляется оригинал независимой гарантии в случае, если она выдана участнику не в форме электронного документа.

Таким образом, заявка Заявителя была отклонена по причине непредставления оригинала независимой гарантии установленным порядком.

Относительно довода Заявителя о том, что им представлена независимая гарантия в форме электронного документа, подписанной усиленной квалифицированной подписью, на что указывает тип файла SIG, Комиссия отмечает, что Заявителем представлен электронный образ документа, то есть электронная копия документа, изготовленного на бумажном носителе.

В свою очередь, в силу части 1 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» электронным документом является информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в данном случае Заявителем не были соблюдены требования Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

Вместе с тем ссылка Заявителя на закупку № 32313140293, приведенная Заявителем в дополнениях к жалобе, не принимается Комиссией, поскольку в данном случае рассматривается жалоба на конкретную Закупку при конкретных фактических обстоятельствах дела.

Комиссия также считает необходимым отметить, что Постановление Правительства № 1397, на которое Заявитель ссылается в жалобе и в дополнениях к жалобе утверждает и регламентирует применение Положения о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке, проводимой только с участием субъектом малого и среднего предпринимательства.

В свою очередь, обжалуемая Закупка проводится не только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем, Постановление Правительства № 1397 не подлежало применению.

При этом требования к независимой гарантии установлены в Закупочной документации.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки на участие положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о порядке представления независимой гарантии, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

В силу 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.

При этом, как было установлено Комиссией Управления, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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

Комиссия также отмечает, 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 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.

Вместе с тем 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 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.

Доводы Заявителя, озвученные на заседании Комиссии в части несогласия с выбором победителя, не принимаются Комиссией, исходя из следующего.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, доводы Заявителя, озвученные на Комиссии, но не представленные в доводах жалобы, не могут быть приняты во внимание и не подлежат оценке.

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 20.03.2024 № НП/10831/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех

месяцев со дня его принятия.