

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-726/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.01.2021 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

при участии представителей ООО «Пимнара», ФГУП «Атэкс» **посредством видеоконференцсвязи;**

рассмотрев жалобу **ООО «Пимнара»** (далее также — Заявитель) на действия **ФГУП «Атэкс»** (далее также — Заказчик) при проведении аукциона на право заключения договора на поставку: серверного оборудования и сетевых коммутаторов для нужд ФГУП «ВИАМ» (реестровый № 32009811117) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в несогласовании Заказчиком возможности обеспечения обязательств по договору в виде банковской гарантии, а также в инициативном изменении проекта договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 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 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.

Из доводов жалобы Заявителя следует, что Заказчик неправомерно отказал Заявителю в возможности обеспечения договорных обязательств, в том числе гарантийных, путем представления безотзывной банковской гарантии. Также Заявитель указывает на неправомерность изменения проекта договора, направленного Заявителю.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

На заседании Комиссии установлено следующее.

Пунктом 26 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее — Положение) предусмотрено, что, если в документации о закупке установлено требование к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, **предусмотренным документацией о закупке.**

Согласно п. 8.2.3 Документации о закупке (а также Положению Заказчика) обеспечение исполнения договора должно быть в виде передачи Заказчику в залог денежных средств (если иное не предусмотрено документацией о закупке).

На основании п. 8.2.4 Документации о закупке в случае установления Заказчиком требования об обеспечении исполнения договора, победитель обязан вместе с

подписанным проектом договора, представить платежное поручение (прикрепить его в карточке договора на электронной площадке) о зачислении денежных средств об обеспечении исполнения договора либо предоставить банковскую гарантию (если этот способ обеспечения исполнения договора предусмотрен документацией о закупке), прикрепить ее в карточке договора на электронной площадке и передать Заказчику оригинал указанной банковской гарантии на бумажном носителе не позднее 10 календарных дней от даты ее выдачи.

Как предусмотрено п. 21 Информационной карты аукциона в электронной форме обеспечение исполнения договора должно быть в виде передачи Заказчику в залог денежных средств. Договор заключается только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, документа подтверждающего передачу Заказчику в залог денежных средств и поступления денежных средств на счет Заказчика, в размере обеспечения исполнения договора, установленном документацией об аукционе. В случае не поступления на счет Заказчика денежных средств и не предоставления документа подтверждающего перечисление денежных средств на счет Заказчика до заключения договора, договор считается не заключенным, а победитель закупки уклонившимся (отказавшимся) от заключения договора.

Таким образом, Документацией о закупке не предусмотрено обеспечение исполнения обязательства по Договору путем предоставления банковской гарантии.

Вместе с тем Заявитель не оспаривал положения Закупочной документации на этапе подачи заявок, а подавая свою заявку на участие в Закупке конклюдентно согласился со всеми требованиями Закупочной документации и презюмировал их законность и обоснованность.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что Заявитель внес денежные средства в качестве обеспечения исполнения договора, однако, не подписал проект договора.

В этой связи довод жалобы Заявителя в части несогласования Заказчиком изменения способа обеспечения договорных обязательств и оспаривания положений Закупочной документации о невключении спорного способа обеспечения Комиссия признает необоснованным.

Относительно инициативного изменения Заказчиком положений проекта договора Комиссией установлено, что Заказчиком был исключен пункт 9.10, что последним не оспаривается.

Так, Заявитель указывает, что проект договора изначально содержал пункт (п. 9.10), согласно которому соглашение заключается во исполнение обязательств, принятых на себя Заказчиком по государственному контракту, и оплата по настоящему договору производится после получения денежных средств от государственного заказчика.

При этом Заказчик пояснил, что указанный пункт исключен на основании того, что он не несет никакой смысловой нагрузки, поскольку закупка проводится за счет собственных средств.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Учитывая, что Заказчик, исключив спорный пункт из договора, фактически внес изменения в проект договора, являющийся неотъемлемой частью Закупочной документации, Комиссия фиксирует в действиях Заказчика нарушение части 11 статьи 4 Закона о закупках и признает довод жалобы Заявителя обоснованным в указанной части.

При этом обязательное к исполнению предписание Заказчику не выдается, поскольку выявленное нарушение не повлияло на права и законные интересы Заявителя, что также было подтверждено на заседании Комиссии.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу **ООО «Пимнара»** (ИНН: 7719849075) на действия **ФГУП «ВИАМ»** (ИНН: 7701024933) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях **Заказчика** нарушение части 11 статьи 4 Закона о закупках.
3. Обязательное к исполнению предписание Заказчику не выдавать.

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