

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14061/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.09.2022 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 видеоконференцсвязи представителей ПАО «Россети Московский регион»,

в отсутствие представителей ООО «Невастройпроект», извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 15.09.2022 № НП/48132/22,

рассмотрев жалобу ООО «Невастройпроект» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право оказание услуг по техническому обслуживанию охранно-пожарной сигнализации, системы оповещения и управления эвакуацией на объектах Московских высоковольтных сетей – филиал ПАО «Россети Московский регион» в 2022-2024 гг. (реестровый № 32211492314, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:

<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к

рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 доводам жалобы, заявка Заявителя была неправомерно отклонена по причине несоответствия банковской гарантии.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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.

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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 22.06.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Предмет: Оказание услуг по техническому обслуживанию охранно-пожарной сигнализации, системы оповещения и управления эвакуацией на объектах Московских высоковольтных сетей – филиал ПАО «Россети Московский регион» в 2022-2024 гг.

Цена договора: 34 060 862,40.

Дата начала срока подачи заявок: 22.06.2022.

Дата и время окончания подачи заявок: 08.08.2022 в 11:00.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с протоколом №РМР/2611 очного заседания Постоянно действующей конкурсной комиссии (далее - Комиссия) по рассмотрению заявок Участников конкурса заявка Заявителя была отклонена на основании:

«Не соответствует требованиям п.2.6.1.3.1, п.2.6.1.3.4 Документации о закупке (Случаи предъявления требования по банковской гарантии не соответствуют случаям, утвержденным конкурсной документацией. Форма банковской гарантии не соответствует типовой форме, утвержденной конкурсной документацией: Банковская гарантия содержит требование предоставления подтверждающих документов, указывающих на наступление обязательств, влекущих за собой выплату по банковской гарантии)».

Таким образом, причиной отклонения банковской гарантии, по мнению Заказчика, послужило два основания:

- 1. Содержание требования о предоставлении подтверждающих документов;**
- 2. Отсутствие подтвержденной подписи.**

Комиссия установила, что в качестве обеспечения исполнения обязательств Заявитель предоставил независимую гарантию АО «Абсолют Банк» № 10423857 от 08.07.2022.

На основании части 25 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 16 Информационной карты информация о способе, размере, порядке, сроках и случаях возврата обеспечения заявки на участие в закупке, требования к банкам-гарантам, а также иные требования к обеспечению заявки указаны в п. 2.6. настоящей Документации о закупке.

В силу пункта 2.6.1.1. 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 банковской 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).

Согласно пункту 2.6.1.2. Документации возврат участнику закупки денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки, не производится, а банковская гарантия предъявляется банку-гаранту для выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств в размере, предусмотренном в п. 2.6.1.1., в следующих случаях:

- уклонение или отказ участника закупки от заключения договора.

В силу пункта 2.6.1.3. Документации обеспечение заявки путем предоставления банковской гарантии:

В соответствии с пунктом 2.6.1.3.1. Документации банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368-378 Гражданского кодекса РФ, следующих условий и по форме, установленной настоящей Документацией:

а) Банковская гарантия должна быть безотзывной.

б) Сумма банковской гарантии должна быть выражена в российских рублях.

в) Банковская гарантия должна действовать не менее 100 (ста) календарных дней с даты вскрытия заявок.

д) Банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством Российской Федерации, действовать от имени банка без доверенности, что должно быть подтверждено соответствующими документами (приказ, протокол и т.п.), или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности. В последнем случае нотариально заверенная копия доверенности прикладывается к банковской гарантии.

Согласно пункту 2.6.1.3.2. Документации банковская гарантия должна быть выдана банком отвечающим следующим требованиям:

2.6.1.3.2.1. Банк обладает действующей лицензией на банковскую деятельность, выданной Банком России ;

2.6.1.3.2.2. Кредитная организация не находится в процессе ликвидации или банкротства, полномочия исполнительных органов кредитной организации не были приостановлены в соответствии с законодательством о банкротстве ;

2.6.1.3.2.3. Кредитная организация входит в перечень кредитных организаций, имеющих право на открытие счетов и покрытых (депонированных) аккредитивов, заключение договоров банковского счета и договоров банковского вклада (депозита) с хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для оборонно-промышленного комплекса и безопасности Российской Федерации,

а также обществами, находящимися под их прямым или косвенным контролем, по основаниям, предусмотренным частями 1 - 1.2 и 1.5 статьи 2 Федерального закона от 21.07.2014 № 213-ФЗ, пунктом 8 и абзацами первым, вторым и пятым пункта 9 статьи 24.1 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ и Постановлением Правительства Российской Федерации от 20.06.2018 № 706 ;

2.6.1.3.2.4. Банк имеет кредитный рейтинг по национальной рейтинговой шкале для Российской Федерации, присвоенный хотя бы одним из аккредитованных в Российской Федерации рейтинговых агентств, а также соответствует дополнительным требованиям, установленным в зависимости от уровня рейтинга банка:

Рейтинг Дополнительные требования

BBB(RU)/ ruBBB и выше - собственные средства (капитал) банка-гаранта превышает либо равен 10 млрд. рублей

2.6.1.3.2.5. Отсутствие у банка-гаранта в течение предшествующих 24 месяцев прецедентов просрочки исполнения платежных обязательств перед Обществом по банковским гарантиям, выданным принципалу, предоставляющему банковскую гарантию .

2.6.1.3.2.6. Общая сумма гарантий от одного банка-гаранта, принятых Обществом в обеспечение обязательств одного принципала, не должна превышать:

- Если банк находится под контролем Российской Федерации или Центрального Банка Российской Федерации: 5% от объема собственных средства (капитала) банка-гаранта;

- Если гарант имеет хотя бы 1 рейтинг на уровне не ниже A-(RU)/ruA-: 5% от объема собственных средства (капитала) банка-гаранта;

- В остальных случаях: 2% от капитала объема собственных средства (капитала) банка-гаранта.

2.6.1.3.2.7. Соответствие банка-гаранта установленным требованиям проверяется на дату выдачи банковской гарантии.

2.6.1.3.2.8. Бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан Организатор Конкурса, принципалом — Участник Конкурса, гарантом — банк, выдавший банковскую гарантию.

2.6.1.3.2.9. В банковской гарантии должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы банковской гарантии по требованию Организатора Конкурса в соответствии с условиями настоящей Документации.

2.6.1.3.2.10. Банковская гарантия должна быть выдана надежным банком, о котором достоверно известно, что он не является убыточным, банкротом, не находится под внешним управлением или его лицензия не приостановлена

полностью или частично.

Согласно пункту 2.6.1.3.3. Документации платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен в течение 5 рабочих дней после обращения бенефициара.

В соответствии с пунктом 2.6.1.3.4. Документации в банковской гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих вышеизложенному или делающих вышеизложенное неисполнимым.

В силу пункта 2.6.1.4. Документации обеспечение заявки путем внесения денежных средств на расчетный счет ПАО «Россети Московский регион»:

Согласно пункту 2.6.1.4.1. Документации денежные средства на обеспечение заявки на участие в Закупке должны быть перечислены на расчетный счет ПАО «Россети Московский регион» по реквизитам, указанным в Приложении №6 к настоящей Документации.

Для корректного заполнения назначения платежа в платёжном поручении на перечисление обеспечения необходимо указывать информацию о «Балансовой единице» и «Статью бюджета». Данная информация также указана в Приложении №6 к настоящей Документации. (Пример: «Обеспечительный платёж по конкурсу РАД № ____ Определение исполнителя на оказание услуг по техническому обслуживанию охранно-пожарной сигнализации, системы оповещения и управления эвакуацией на объектах Московских высоковольтных сетей – филиал ПАО «Россети Московский регион» в 2022-2024гг. (БЕ20D0; 0101041303).

В соответствии с пунктом 2.6.1.4.2. Документации, если денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в Закупке, не поступили на счет ПАО «Россети Московский регион» до окончания срока подачи Заявок, или поступили в объеме, не соответствующем указанному в Документации, Комиссия отклоняет Заявку такого участника от дальнейшего рассмотрения. Если указанные средства поступили на счет ПАО «Россети Московский регион» по иному платежному поручению, чем предоставлено в Заявке, Комиссия вправе отклонить Заявку Участника Конкурса.

Согласно пункту 2.6.1.5. Документации Участник должен предоставить в составе заявки копию банковской гарантии, либо копию платежного поручения (выбор документа зависит от способа обеспечения).

В силу пункта 2.6.1.6. Документации помимо копий документов, размещенных на ЭТП, Участник должен предоставить оригинал банковской гарантии (в случае выбора данного вида обязательства), а также нотариально заверенную копию доверенности (в случае подписания банковской гарантии лицом, действующим по доверенности), 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. Оригинал документа должен быть надежно

запечатан в конверт, на котором указывается следующая информация:

- пометка «Банковская 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 банковской 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.

Согласно пункту 2.6.1.7.1. Документации Победителю Конкурса банковскую гарантию возвращают по его письменному запросу после подписания им Договора и предоставления финансового обеспечения по Договору (в случае если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было установлено в извещении о закупке и (или) документации о закупке и (или) проекте договора). Остальным Участникам Конкурса банковская гарантия возвращается (по их письменным запросам) в 3-х дневный срок со дня подписания протокола, составленного по результатам закупки или истечения срока действия Заявки (в зависимости от того, что наступит ранее). Банковская гарантия возвращается нарочно (направление по почте не предусмотрено) при предоставлении документов, дающих право получателю банковской гарантии забрать данный документ (паспорт, доверенность, письменный запрос на возврат БГ).

В соответствии с пунктом 2.6.1.7.2. Документации денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе, возвращаются всем участникам Закупки, за исключением участника Закупки, заявке которого присвоен первый номер, в срок в срок не более 15 (пятнадцати) рабочих дней со дня подписания протокола, составленного по результатам закупки.

Участнику Закупки, заявке которого присвоен первый номер, в срок не более 15 (пятнадцати) рабочих дней со дня заключения договора либо со дня предоставления таким участником обеспечения исполнения договора (в случае если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было установлено в извещении о закупке и (или) документации о закупке и (или) проекте договора).

Проценты на сумму обеспечительного платежа ПАО «Россети Московский регион» не начисляются и участникам Запроса предложений не выплачиваются.

В силу пункта 2.6.1.8. 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.

Частью 2 статьи 45 Закона о контрактной системе предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- 4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- 5) срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона;
- 6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;
- 7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

При этом требования к банковской гарантии утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», где в частности указано, что Банковская гарантия оформляется на условиях, определенных гражданским законодательством.

По первому доводу жалобы Комиссия отмечает, что, по мнению Заказчика, банковская гарантия не должна содержать требование наличия каких-либо доказательств от бенефициара. Банковская гарантия также не должна содержать возможность гаранта требовать от бенефициара, для совершения платежа по банковской гарантии, предоставление каких-либо документов, за исключением письменного требования об оплате и документов, подтверждающих полномочия лиц, подписавших это требование.

Комиссией было установлено, что банковская гарантия содержит положение:

«...настоящим принимаем на себя безотзывное и безусловное обязательство выплатить по первому письменному запросу Бенефициара любую сумму, не превышающую...

...без споров и возражений с нашей стороны, не требуя от Бенефициара доказательств или обоснований требования на определенную в настоящей Банковской гарантии сумму...

...требование платежа по Банковской гарантии или приложение к нему **ДОЛЖНО содержать обстоятельства**, наступление которых влечет выплату по Банковской гарантии. Требование платежа по Банковской гарантии должно содержать банковские реквизиты Бенефициара, по которым необходимо осуществить перечисление суммы согласно требования Бенефициара...».

По мнению Заказчика, требование о содержании в требовании платежа по банковской гарантии обстоятельств, наступление которых влечет выплату, приравнивается к требованию о предоставлении доказательств от Бенефициара.

При этом Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 374 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии.

Согласно части 2 статьи 377 ГК РФ, ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что перечисленные положения банковской гарантии не противоречат доводам Заказчика, Документации и полностью дублируют положения законодательства.

Следовательно, у Заказчика не имелось оснований для отклонения заявки Заявителя по данному основанию.

Таким образом, данный довод Жалобы признается обоснованным, а в действиях Заказчика предусматривается нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

По второму доводу Жалобы Комиссия отмечает следующее.

Дополнительными требованиями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 установлено, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка.

Между тем, из представленных материалов следует, что Банковская гарантия от

08.07.2022 № 10423857 подписана Росиной О.В., при этом присутствует отметка с указанием, что документ подписан усиленной квалифицированной электронной подписью Нечушкина Сергея Александровича. При этом копия доверенностей на Нечушкина С.А. и Росину О.В. не представлена Заявителем.

На основании пункта 2 ст. 368 Гражданского кодекса Российской Федерации независимая гарантия выдается в письменной форме, позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром. Доверенность подтверждает наличие у поверенного прав действовать от имени доверителя, определяет условия и границы реализации этих прав. Она предназначена для предъявления третьим лицам, в отношениях с которыми поверенный выступает от имени доверителя. Таким образом, третьи лица должны иметь возможность убедиться в том, что у поверенного есть необходимые полномочия.

Поскольку банковская гарантия является односторонней сделкой, то следует учитывать, что согласно пункту 2 ст. 154 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Если односторонняя сделка совершена, когда законом, иным правовым актом или соглашением сторон ее совершение не предусмотрено или не соблюдены требования к ее совершению, то по общему правилу такая сделка не влечет юридических последствий, на которые она была направлена.

В настоящем случае, поскольку подписантом Гарантии является лицо, действующее на основании доверенности, то невозможно установить волеизъявление гаранта на выдачу указанной банковской гарантии без предъявления доверенности третьим лицам.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что банковская гарантия, представленная Заявителем в качестве обеспечения исполнения договора в полной мере не отвечала установленным Заказчиком требованиям и требованиям законодательства.

Дополнительно Комиссия отмечает, что QR-код, по которому отображается информация на информационном ресурсе банка, подтверждает факт выдачи банковской гарантии, но несет в себе информацию о полномочиях сотрудников, подписавших данную банковскую гарантию.

При этом Заказчиком было отмечено, что для уточнения правомерности подписания банковской гарантии, им был направлен запрос о предоставлении оригинала банковской гарантии.

В пункте 2.6.1.6. Документации также предусмотрена обязанность участника предоставить оригинал банковской гарантии.

При этом на дату заседания Комиссии Заказчиком оригинал банковской гарантии получен не был, что отчасти подтверждается письмом Заявителя от 31.08.2022 № 567.

Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не предоставил.

Таким образом, Комиссия признает данный довод Жалобы необоснованным, а действия Заказчика соответствующими законодательству и Документации.

Комиссия также отмечает, что на участие в Закупке было подано 7 заявок, по данному основанию была отклонена 1 заявка. Таким образом, остальные участники предоставили банковские гарантии надлежащей формы.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 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 частичной обоснованности жалобы.

При этом обязательное для исполнения предписание не выдается в связи с тем, что у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Невастройпроект» на действия ПАО «Россети Московский регион» при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать.

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