

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3562/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.03.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ТРАНССНАБ» в лице <...>, действующего на основании доверенности от 22.03.2024 № б/н, в лице генерального директора <...>, действующего на основании Приказа от 02.12.2022 № 1, представителей АО «ТД РЖД» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 12.12.2023 № 2008-Д, в лице <...>, действующего на основании доверенности от 06.12.2023 № 1996-Д, в лице <...>, действующего на основании доверенности от 01.12.2023 № 1974-Д,

рассмотрев жалобу ООО «ТРАНССНАБ» (далее — Заявитель) на действия АО «ТД РЖД» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № К-1957/24 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты (реестровый № 32413317318, закупочная процедура опубликована на официальном сайте:

<https://etp.comita.ru/openProcedure/requestquotations/77a60307-2603-4a5d-a6dd-6029001ffe90>, 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.

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 доводам жалобы заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации (далее — Документация).

Согласно позиции Заявителя, отклонение заявки неправомерно, поскольку Заявителем подготовлена и подана заявка в соответствии с требованиями документации, в качестве обеспечения исполнения договора представлена банковская гарантия от 29.02.2024 № 2845705.

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

По мнению Заказчика, Заявителем представлена банковская гарантия не

соответствует требованиям Документации, поскольку срок действия составляет менее 120 дней.

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.

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.

В процессе организации и проведения Закупки Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, Законом о защите конкуренции, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчика (далее – Положение о закупке), а также приложением к извещению о проведении Закупки.

Комиссией установлено, что 22.02.2024 в Единой информационной системе в сфере закупок, а также на Электронной торговой площадке АО «Комита» (<https://etp.comita.ru>) было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № К-1957/24 на право заключения договора поставки средств индивидуальной защиты.

Начальная (максимальная) цена договора: 64 346,00 рублей.

Дата начала подачи заявок – 01.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 01.03.2024 (09:00).

Дата подведения итогов – 05.03.2024.

Согласно Итоговому протоколу от 05.03.2024 № К/К-1957/24, заявка Заявителя была отклонена и в допуске к участию в запросе котировок № К-1957/24 отказано на основании пункта 3.17.15 части 3 «Порядок проведения запроса котировок» приложения № 1 к извещению о проведении запроса котировок, в связи с несоответствием банковской гарантии, представленной участником в качестве обеспечения заявки, требованиям к банковской гарантии изложенным в

извещении, а именно:

Требования части 3. «Порядок проведения запроса котировок» извещения о проведении запроса котировок	Банковская гарантия, представленная участником в качестве обеспечения заявки				
<p>Пункт 3.17.7:</p> <p>3.17.7. При выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии, участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» https://company.rzd.ru/ в разделе «Закупки и торги» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям, изложенным в пункте 3.17 приложения к извещению. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 извещению</p>	<p>Пункт 2 банковской гарантии №2845705 от 29.02.2024:</p> <table border="1" data-bbox="794 600 1417 1075"><tr><td colspan="2" data-bbox="794 600 1417 645">Срок действия Гарантии</td></tr><tr><td data-bbox="794 645 946 1075">Срок действия Гарантии</td><td data-bbox="954 645 1417 1075">Гарантия вступает в силу с «29» февраля 2024 года и действует до «03» мая 2024 года включительно. После даты окончания срока действия Гарантии, ГАРАНТ освобождается от всех своих обязательств по данной Гарантии, если требования БЕНЕФИЦИАРА не были предъявлены до этой даты или на эту дату.</td></tr></table>	Срок действия Гарантии		Срок действия Гарантии	Гарантия вступает в силу с «29» февраля 2024 года и действует до «03» мая 2024 года включительно. После даты окончания срока действия Гарантии, ГАРАНТ освобождается от всех своих обязательств по данной Гарантии, если требования БЕНЕФИЦИАРА не были предъявлены до этой даты или на эту дату.
Срок действия Гарантии					
Срок действия Гарантии	Гарантия вступает в силу с «29» февраля 2024 года и действует до «03» мая 2024 года включительно. После даты окончания срока действия Гарантии, ГАРАНТ освобождается от всех своих обязательств по данной Гарантии, если требования БЕНЕФИЦИАРА не были предъявлены до этой даты или на эту дату.				

Согласно подпункту 2 части 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.

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.

Согласно пункту 3.17.7 Документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии, участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» <https://company.rzd.ru/> в разделе «Закупки и торги» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям, изложенным в пункте 3.17 приложения к извещению.

Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 извещению о Закупке.

В соответствии с пунктом 3.17.15. Документации основанием для отказа в допуске к участию в запросе котировок является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в приложении к извещению.

При этом Заявитель отмечает в жалобе, что требования к составу заявки им были выполнены.

Комиссией установлено, что в составе заявки в качестве обеспечения заявки Заявителем представлена банковская гарантия от 29.02.2024 № 2845705, выданная ПАО «Совкомбанк» (далее — Гарантия) сроком действия с 29.02.2024 по 03.05.2024.

Согласно позиции Заявителя, банковская гарантия, выданная Заявителю, действует до 03.05.2024. Срок действия гарантии покрывает все обязательства, а именно обязательства Принципала, в случае если он будет признан победителем, заключить контракт и предоставить обеспечение исполнения контракта, на момент начала исполнения договора. Заказчик не ограничен в своем праве предъявления требования по гарантии.

Основное обязательство гарантии, это именно обеспечение добросовестности участника по заключению договора.

Кроме того, Заявитель на заседании Комиссии отметил, что согласно Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» срок действия независимой гарантии должен составлять не менее месяца с даты окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем установление Заказчиком срока действия банковской гарантии не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок, не имеет законодательной основы и установлено с целью ввести участников в заблуждение.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, 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 Законом о закупках). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным ГК РФ, за исключением случая проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 Закона о закупках, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии с частью 12 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, проводимая Заказчиком процедура не является закупкой, участниками которой могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, соответственно нормы статьи 3.4. Закона о закупках к ней не применяются.

Вместе с тем Заявитель в составе заявки приложил Гарантию со сроком действия менее 120 дней после даты окончания подачи заявок в нарушение требований пункта 3.17.7 Документации.

Учитывая, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Документации, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Документации и требований Закона о закупках.

Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запросом разъяснений в части порядка предоставления банковской гарантии в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

При этом, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) с условиями документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски, связанные с отклонением заявки, в случае несоблюдения указанных требований.

В этой связи у Комиссии Управления отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку Заказчик действовал в 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 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТРАНССНАБ» (ИНН: 7814816383; ОГРН: 1227800156407) на действия АО «ТД РЖД» (ИНН: 7708063900; ОГРН: 1027700066041) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.03.2024 № НП/10669/24.

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