РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14142/2022 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 Комиссии:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФГАОУ ВО «РУДН и ООО «ХРОМОС Инжиниринг»,

рассмотрев жалобу ООО «ХРОМОС Инжиниринг» (далее — Заявитель) на действия ФГАОУ ВО «РУДН» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку лабораторной мебели № 246-22 (реестровый № 32211596143, далее — Закупка).

в соответствии со ст. 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 Заказчик 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, 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.

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 доводам жалобы, Заказчиком необоснованно составлен протокол от 07.09.2022 № 7805/484 о признании участника уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением банковской гарантии, соответствующей требованиям аукционной документации.

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

Согласно части 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.

Согласно 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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.

Заказчиком 19.08.2022 были подведены итоги Закупки, в соответствии с которыми Заявитель признан победителем процедуры.

Пунктом 6.15.3 раздела 6 Документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения исполнения договора, должна быть выдана банком, имеющим право выдавать банковские гарантии в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Перечень таких банков размещен на официальном сайте федерального органа исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.minfin.ru. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом Заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом;

- обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

- обязанность гаранта уплатить Заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

- условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика;

- срок действия банковской гарантии;

- условие о праве Заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии;

- обязательное наличие нумерации на всех листах банковской гарантии, которые должны быть прошиты, подписаны и скреплены печатью гаранта, в случае ее оформления в письменной форме на бумажном носителе на нескольких листах;

- перечень документов, предоставляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, а именно: расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии; платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу (если выплата аванса предусмотрена договором, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса); документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями договора (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока); документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность) (в случае, если требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара).

Запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией, а также документов, не предусмотренных настоящим разделом документации.

Так, Заказчиком, в сроки, предусмотренные пунктом 6.5 раздела 6 Документации об открытом аукционе в электронной форме, Заявителю был направлен подписанный проект договора.

Заявитель 26.08.2022 направил оператору ЭТП подписанный электронной цифровой подписью договор и документ об обеспечении исполнения договора (банковская гарантия от 23.08.2022 № 34232-22-10).

С целью предоставления Заявителю возможности изменения банковской гарантии Заказчиком 01.09.2022 был составлен протокол разногласий, в котором были отражены следующие несоответствия представленной банковской гарантии требованиям пункта 6.15.3 раздела 6 части I Документации об открытом аукционе в электронной форме, а именно:

- отсутствует условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика;

- не соответствует требованиям документации о закупке перечень документов, предоставляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии;

- указан неверный адрес места нахождения Бенефициара

- в адресе места нахождения Принципала допущена опечатка: согласно данным ЕГРЮЛ индекс: 606002 (в тексте Б/г:606000).

В целях устранения выявленных замечаний Заявитель представил в адрес Заказчика банковскую гарантию от 23.08.2022 № 34232-22-10 (в редакции от

01.09.2022).

Вместе с тем согласно банковской гарантии от 23.08.2022 № 34232-22-10 (в редакции от 01.09.2022) к банковской гарантии прилагается следующий перечень документов, помимо документов, предусмотренных пунктом 6.15.3 раздела 6 части I Документации об открытом аукционе в электронной форме:

- нотариально засвидетельствованная или заверенная уполномоченным лицом и печатью бенефициара копия договора;

- нотариально засвидетельствованная или заверенная уполномоченным лицом и печатью бенефициара копия требования о надлежащем исполнении принципалом обязательств по договору, исполнение которых обеспечено банковской гарантией, направленного бенефициаром в адрес принципала, и оригинал либо заверенные уполномоченным лицом бенефициара копии документов, подтверждающих факт получения указанного требования принципалом не позднее чем за 5 календарных дней до даты предъявления бенефициаром требования по гарантии.

Доводы Заявителя о возможности включения дополнительных документов, представляемых заказчиком при направлении требований по банковской гарантии, оцениваются Комиссией критически, поскольку в силу пункта 6.15.3 Закупочной документации запрещают включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией, а также документов, не предусмотренных настоящим разделом документации.

Следовательно, расширение уже установленного перечня документов прямо противоречит требованиям Закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что перечень документов, прилагаемых к банковской гарантии от 23.08.2022 № 34232-22-10, не соответствует требованиям, установленным пунктом 6.15.3 раздела 6 части I Документации об открытом аукционе в электронной форме.

При этом указанный недостаток не был устранен Заявителем в установленный документацией срок, в том числе в новой редакции банковской гарантии, в связи с чем Заказчик правомерно составил протокол от 07.09.2022 № 7805/484.

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в Закупке, Заявитель конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований к обеспечению исполнения договора, а равно принял на себя риски по признанию уклонившимся от заключения договора в случае несоблюдения таких требований.

В соответствии с пунктом 6.7 Закупочной документации в случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный Заказчиком, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника закупки от заключения договора, внесенное обеспечение заявки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки было предусмотрено

Заказчиком в документации о закупке).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии у Заказчика правовых оснований для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора.

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ХРОМОС Инжиниринг» (ИНН: 5249111131 , ОГРН: 1105249006235) на действия ФГАОУ ВО «РУДН» (ИНН: 7728073720, ОГРН: 1027739189323) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.09.2022 № НП/48197/22.

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