

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8895/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.07.2024

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Династия» (далее — Заявитель) на действия АО «СО ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений зданий АО «СО ЕЭС» по адресам: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, д. 38, ул. Дзержинского, д. 47 (реестровый № 32413659679, 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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке на основании непредставления доверенности на лицо, подписавшего независимую гарантию.

Заявитель не отрицает, что в составе заявки не представлена доверенность на лицо, подписавшего независимую гарантию, однако в обоснование своей позиции приводит следующие доводы.

Как пояснил Заявитель, представленная им независимая гарантия выдана в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, в связи с чем в настоящем случае требование о представлении доверенности на лицо, подписавшего независимую гарантию не применяется.

Заявитель полагает, что требование о представлении доверенности на лицо, подписавшего независимую гарантию, распространяется исключительно на независимые гарантии, выданные на бумажном носителе.

Кроме того, Заявитель указывает, что подлинность представленной независимой гарантии подтверждается тем, что информация о ней включена в реестр независимых гарантий, предусмотренный частью 8 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Также Заявитель пояснил, что положениями Закона о закупках не предусмотрено требование о представлении доверенности на лицо, подписавшего независимую гарантию.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Как пояснил Заказчик, документация о проведении Закупки (далее — Закупочная документация) содержит императивное требование, что участники в составе заявки обязаны представить доверенность на лицо, подписавшего независимую гарантию.

Непредставление указанной гарантии является основанием для отклонения заявки от участия в Закупке.

Заявителем в составе заявки в нарушение требований Закупочной документации не представлена доверенность на лицо, подписавшего независимую гарантию, в связи с чем заявка Заявителя правомерно отклонена от участия в Закупке.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

При проведении закупочных процедур Заказчик руководствуется требованиями Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд акционерного общества «Системный оператор Единой энергетической системы», утвержденного решением Совета директоров АО «СО ЕЭС» от 27.12.2018 (протокол № 226) (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 31.05.2024.

Дата начала срока подачи заявок: 31.05.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 19.06.2024 09:00.

Дата подведения итогов: 27.06.2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 20 231 817,71 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в конкурсе № 3104743 (в ЕИС № 32413659679), участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 26.06.2024 № 57-цзк-5-2 заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке в связи с непредставлением копии доверенности на представителя гаранта, подписавшего независимую гарантию.

В соответствии с частью 12 статьи 3.4 Закона о закупках при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства обеспечение заявок на участие в такой конкурентной закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) может предоставляться участниками такой закупки путем внесения денежных средств в соответствии с настоящей статьей или предоставления независимой гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой закупке осуществляется участником такой закупки.

Согласно пункту 22 Извещения обязательства участников конкурса, связанные с подачей конкурсных заявок, обеспечиваются путем внесения денежных средств на специальный банковский счет или предоставления независимой гарантии в порядке и срок, предусмотренные п. 2.8.5 Конкурсной документации.

Выбор способа обеспечения обязательств, связанных с подачей Конкурсной заявки, осуществляется Участником конкурса.

Размер обеспечения: 2% (Два процента) от начальной (максимальной) цены Договора, что составляет 404 636 (Четыреста четыре тысячи шестьсот тридцать шесть) рублей 35 копеек.

В соответствии с пунктом 2.8.5.1 Закупочной документации 2.8.5.1. в качестве обеспечения Конкурсных заявок Участники конкурса вносят денежные средства на специальный банковский счет или предоставляют независимую гарантию в размере 2 % (Двух процентов) от начальной (максимальной) цены Договора, что составляет 404 636 (Четыреста четыре тысячи шестьсот тридцать шесть) рублей 35 копеек.

В силу пункта 2.8.5.12 Закупочной документации независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения обязательств, связанных с подачей Конкурсной заявки, должна быть в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью (далее – УКЭП) лица, имеющего право действовать от имени гаранта.

Согласно пункту 2.8.5.14 Закупочной документации в случае если независимая гарантия от имени гаранта подписывается представителем, действующим на основании доверенности, одновременно с гарантией, Участник конкурса обязан представить удостоверенную гарантом в установленном порядке копию доверенности, уполномочивающую представителя гаранта подписывать соответствующие гарантии. В случае, если доверенность представителя гаранта выдана в порядке передоверия/ последующего передоверия, Участник конкурса обязан также одновременно с гарантией представить удостоверенные гарантом в установленном порядке копии доверенностей всех лиц, участвовавших в передаче в порядке передоверия/последующего передоверия полномочий, представителю, подписывающему гарантию.

В соответствии с подпунктом а) пункта 2.8.5.15 Закупочной документации в случае выбора Участником конкурса способа обеспечения исполнения обязательств, связанных с подачей Конкурсной заявки в форме независимой гарантии, Центральная закупочная комиссия отказывает такому Участнику конкурса в

допуске к участию в конкурсе если участник конкурса не предоставит независимую гарантию на бумажном носителе или ее копию, или независимую гарантию в форме электронного документа, подписанного УКЭП, и/или доверенности на представителя (в соответствии с пунктом 2.8.5.14 Закупочной документации).

Учитывая изложенное, Комиссией отмечается, что в пункте 2.8.5.14 Закупочной документации установлено императивное требование, что в случае если независимая гарантия от имени гаранта подписывается представителем, действующим на основании доверенности, одновременно с гарантией, Участник конкурса обязан представить удостоверенную гарантом в установленном порядке копию доверенности, уполномочивающую представителя гаранта подписывать соответствующие гарантии.

За непредставление указанной доверенности в силу подпункта а) пункта 2.8.5.15 Закупочной документации заявка участника подлежит отклонению.

Комиссией установлено, что Заявителем в качестве обеспечения заявки представлена независимая гарантия от 17.06.2024 № 0PGO5X, выданная АО «Альфа Банк».

Указанная независимая гарантия подписана начальником отдела сопровождения Дирекции контрактного финансирования Департамента гарантийного бизнеса и контрактного финансирования ..., действующего на основании доверенности от ...

При этом заявка Заявителя в нарушение требований пункта 2.8.5.14 Закупочной документации не содержит удостоверенную гарантом в установленном порядке копию доверенности, уполномочивающую представителя гаранта подписывать соответствующие гарантии.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям пункта 2.8.5.14 Закупочной документации и в соответствии с подпунктом а) пункта 2.8.5.15 Закупочной документации правомерно отклонена от участия в Закупке.

Дополнительно Комиссия отмечает, что в силу пункта 2.8.7.3 Закупочной документации при проверке правильности оформления Конкурсной заявки Центральная закупочная комиссия вправе не обращать внимания на мелкие недочеты и погрешности, в рамках рассмотрения, оценки и сопоставления Конкурсных заявок Центральная закупочная комиссия вправе запросить у Участников конкурса разъяснения их Конкурсных заявок, в том числе представление отсутствующих документов. При этом Центральная закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Конкурсной заявки.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 2.8.7.3 Закупочной документации Заказчик был не вправе запросить у Заявителя недостающую доверенность на лицо, подписавшего независимую гарантию, так как представление в ответ на такой запрос недостающей доверенности приведет к изменению сути заявки.

Кроме того, вопреки позиции Заявителя, Закупочная документация не содержит положений, что требование о представлении доверенности на лицо, подписавшего

независимую гарантию не применяется в случаях, если независимая гарантия выдана в форме электронного документа и подписана электронной цифровой подписью.

При этом заявка Заявителя отклонена не на основании неподтверждения подлинности представленной независимой гарантии, а на основании непредставления в составе заявки обязательных для представления документов.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает нарушения Закона о закупках со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

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.

В свою очередь, 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДинаАстия» (ИНН: 2722135106, ОГРН: 1212700007123) на действия АО «СО ЕЭС» (ИНН: 7705454461, ОГРН: 1027700201352) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.07.2024 № ЕИ/26585/24.

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