

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4640/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.03.2021

г. Москва

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

при участии представителей посредством видеоконференцсвязи ООО «Бриолайт» и ГБУ «Многофункциональный миграционный центр», рассмотрев жалобу ООО «Бриолайт» на действия ГБУ «Многофункциональный миграционный центр» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение строительно-монтажных работ по обустройству ограждения и наружного освещения плоскостной парковки (реестровый № 32110018146),

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 ООО «Бриолайт» на действия ГБУ «Многофункциональный миграционный центр».

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

ООО «Бриолайт» была подана заявка на участие в Конкурсе в электронной форме (внутренний номер заявки: 58752 от 02.03.2021г.).

По результатам Протокола рассмотрения вторых частей заявок от «10» марта 2021 комиссией было принято решение о несоответствии заявки вторым частям:

- не представлена выписка ЕГРЮЛ второго участника из коллективной заявки;
- не соответствие Банковской Гарантии требованиям Заказчика, 44-ФЗ и Постановлению Правительства №1005 от 08.11.2013г.

В соответствии с п. 15.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц ГБУ «Миграционный центр» (далее Положение о закупках) и п. 19 части 2 Конкурсной документации Безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в закупке, должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон 44-ФЗ), за исключением требования, установленного частью 8 статьи 45 Закона 44-

ФЗ, в части наличия банковской гарантии в реестре банковских гарантий.

Пунктом 7 части 2 статьи 45 Закона 44-ФЗ установлено, что банковская гарантия должна содержать установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В соответствии с Пунктом 7 части 2 статьи 45 Закона 44-ФЗ Правительство Российской Федерации постановлением от 8.11.2013 №1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» утвердило закрытый перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее Постановление №1005).

В соответствии с п. 1 указанного перечня, Бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, направляет гаранту 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).

Иных документов для представления Бенефициаром Постановлением № 1005 не предусмотрено.

В качестве обеспечения заявки ООО «Бриолайт» предоставило банковскую гарантию, согласно условиям которой, для получения обеспечения заявки Заказчик (Бенефициар) должен предоставить следующие документы:

- требование по банковской гарантии;
- протокол о результатах проведения закупки;
- документ, подтверждающий уклонение или отказ Принципала от заключения договора;
- расчет суммы, включаемой в требование по гарантии;
- решение уполномоченного органа Бенефициара об избрании (назначении) такого лица единоличным исполнительным органом Бенефициара или выписка из указанного решения;
- копия доверенности (в случае подписания требования лицом, не являющимся единоличным исполнительным органом Бенефициара).

В Банковскую гарантия включен пункт с перечнем документов, которые должны быть приложены к требованию:

К Требованию по Гарантии должны быть приложены нотариально засвидетельствованные или заверенные уполномоченным лицом и печатью Бенефициара, копии следующих документов:

– протокол о результатах проведения Закупки, согласно которому Принципал признан победителем;

– документ(-ы), подтверждающий(-ие) уклонение или отказ Принципала от заключения договора, непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных Федеральным законом № 223-ФЗ, до заключения договора Бенефициару обеспечения исполнения договора.

Одновременно с требованием Бенефициар предоставляет Гаранту документы, подтверждающие полномочия лица (лиц), подписавшего (-их) требование по Гарантии и осуществившего заверение копий приложенных к требованию документов, а именно:

а) в отношении лица, подписавшего Требование по Гарантии и лица (лиц), осуществившего(-их) заверение копий приложенных к Требованию по Гарантии документов, которое является единоличным исполнительным органом Бенефициара:

– оригинал, нотариально засвидетельствованная копия или копия, заверенная единоличным исполнительным органом и печатью Бенефициара, решения уполномоченного органа Бенефициара об избрании (назначении) такого лица единоличным исполнительным органом Бенефициара или выписка из указанного решения, верность которой засвидетельствована нотариусом или единоличным исполнительным органом и печатью Бенефициара;

б) в отношении лица, подписавшего Требование по Гарантии и лица (лиц), осуществившего(-их) заверение копий приложенных к Требованию по Гарантии документов, которое не является единоличным исполнительным органом Бенефициара:

– оригинал, нотариально засвидетельствованная или заверенная единоличным исполнительным органом и печатью Бенефициара копия доверенности, предоставляющей такому лицу соответствующие полномочия;

– оригинал, нотариально засвидетельствованная или заверенная единоличным исполнительным органом Бенефициара и печатью Бенефициара копия решения уполномоченного органа Бенефициара об избрании (назначении) единоличного исполнительного органа Бенефициара, действовавшего на момент выдачи такому лицу соответствующей доверенности, или выписка из указанного решения, верность которой

засвидетельствована нотариусом или единоличным исполнительным органом и печатью Бенефициара.

В связи с несоответствием перечисленных в банковской гарантии участника закупки документов постановлению № 1005, заявка ООО «Бриолайт» была признана Закупочной комиссией не соответствующей Конкурсной документации и Положению о закупках.

Комиссия Управления соглашается с доводами заказчика о том, что представленная участником закупки банковская гарантия не соответствует постановлению № 1005, так как запрашивает документы вместе с Требованием заказчика, непредусмотренные указанным актом.

2. Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках (раздел «Общие положения, термины, цели и сфера регулирования»), пунктом 1.5 Конкурсной документации установлено, что участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Исходя из указанной формулировки, участниками закупки являются все юридические лица, выступающие на стороне ООО «Бриолайт».

Подпунктом 2 пункта 13 части 2 Конкурсной документации и п. 13.4.1 Положения о закупке предусмотрено, что участники закупки, подавшие заявку, не допускаются Закупочной комиссией к участию в закупке в случае непредставления в составе заявок документов и сведений, предусмотренных пунктом 14.1 Положения о закупках и п. 17 части 2 Конкурсной документации соответственно.

Таким образом Предоставление документов, установленных п. 17 части 2 Конкурсной документации, в том числе копии выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (п.п. 2.3 п. 17 части 2 Конкурсной документации) относится в равной степени ко всем участникам закупки.

В составе заявки как указывает заказчик ООО «Бриолайт» не представлена копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц участника закупки ООО «ГорСвет», выступающего на стороне ООО «Бриолайт», в связи с чем Закупочной комиссией было принято решение об отклонении заявки.

Комиссия отмечает, что непредоставление в составе заявки участником выписки из ЕГРЮЛ в отношении учредителя не является достаточным основанием для отклонения заявки участника закупки, поскольку заказчик мог получить такую выписку, обратившись к открытым источникам, а именно официальному сервису ФНС России, который позволяет сформировать актуальную выписку.

Кроме того, при рассмотрении настоящего спора Управление также принимает во внимание и правовую позицию Верховного Суда Российской Федерации, изложенную в определении от 21.01.2021 № 305-ЭС20-21631, согласно которой контрольный орган не вправе ограничиваться констатацией формального несоответствия поданной заявки требованиям закупочной документации.

При таких обстоятельствах, отклонение заявки Заявителя осуществлено Заказчиком по формальному основанию.

Между тем, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным и надуманным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

В свою очередь, иных доводов, свидетельствующих о правомерности отклонения заявки по рассматриваемому основанию, представителем Заказчика не заявлено.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Из вышеуказанного следует, что заявка Заявителя была неправомерно отклонена Заказчиком от дальнейшего участия в процедуре, что, свидетельствует о нарушении Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы.

С учетом изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Бриолайт» на действия ГБУ «Многофункциональный миграционный центр» при проведении конкурса в электронной форме обоснованной в части.
2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Предписание не выдавать, так как у заказчика имелись основания для отказа в допуске заявке заявителя.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.