

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-111/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Картсити»
на действия (бездействие) заказчика, организатора при закупке товаров,
работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-
ФЗ**

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

11.04.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии – <...>.,

членов Комиссии ФАС России:

<...>.,

<...>.,

при участии представителей:

АО «Почта России»: <...> (доверенность от 11.08.2023 № 77 АД 4611204),

ООО «Картсити»: <...> (доверенность от 02.04.2024

№ 1), <...> (доверенность от 02.04.2024 № 1),

представители АО «РАД» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Картсити» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» при проведении ценового отбора в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по экспресс-обмену картриджами для нужд Макрорегиона Москва (извещение № RAD000-24000771400086, размещенное на сайте <https://lot-online.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Картсити» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик) при проведении ценового отбора в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по экспресс-обмену картриджей для нужд Макрорегиона Москва (извещение № RAD000-24000771400086, размещенное на сайте <https://lot-online.ru>) (далее – Ценовой отбор, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган, в случае признания жалобы обоснованной, может принять решение о выдаче предписания, обязательного к исполнению.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией

Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» утвержденным решением совета директоров АО «Почта России» (протокол от 07.08.2023 № 12-2023) (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о конкурентной закупке (далее – Извещение), документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 28.02.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 144 993 183, 18 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Ценовом отборе – 14.03.2024;
4. На участие в Ценовом отборе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Ценовом отборе – 20.03.2024;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Ценовом отборе допущена 1 заявка участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 01.04.2024;

8. Ценовой отбор признан несостоявшимся в связи с тем, что Заказчиком принято решение о признании только одной заявки, соответствующей требованиям Документации.

В ходе заседания 10.04.2024 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения представленных материалов объявлен перерыв до 11.04.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отказавшего Заявителю в допуске к участию в Ценовом отборе ввиду несоответствия независимой гарантии, представленной для обеспечения заявки на участие в закупке, требованиям Документации.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Ценового отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии

с положением о закупке. 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.

Частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, 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).

В силу положений части 26 статьи 3.2 Закона о закупках возврат участнику конкурентной закупки обеспечения заявки на участие в закупке не производится в следующих случаях:

- 1) уклонение или отказ участника закупки от заключения договора;
- 2) непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных настоящим Федеральным законом, до заключения договора заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора).

Подпунктом «а» пункта 4 части 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что независимая гарантия должна содержать условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня,

следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования.

Аналогичное положение установлено типовой формой (приложение № 1) постановления Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397

«О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки

на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме

с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а также о внесении изменений

в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 1397).

В соответствии с частью 32 статьи 3.4 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить:

1) типовую форму независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, типовую форму независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки;

2) форму требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, форму требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки;

3) дополнительные требования к независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого

по результатам такой закупки;

4) перечень документов, представляемых заказчиком гаранту одновременно

с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки;

5) особенности порядка ведения реестра независимых гарантий, предусмотренного 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», для целей настоящего Федерального закона.

Согласно подпунктам «а» и «б» пункта 8 части 3 Положения о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие

в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого

по результатам такой закупки, утвержденного Постановлением № 1397 установлен следующий перечень документов, подлежащих представлению заказчиком (бенефициаром) гаранту одновременно с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки на участие в закупке:

а) документ, содержащий информацию о наступлении хотя бы одного из случаев, предусмотренных частью 26 статьи 3.2 Закона о закупках (протокол, составленный в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), или протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, или иной предусмотренный положением о закупке заказчика (бенефициара) документ);

б) документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии (доверенность) (в случае если такое требование подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара).

Подпунктом «в» пункта 5.1.10 части 1 Документации установлено, что закрытый перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы

по банковской гарантии: бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, направляет гаранту копию документа, подтверждающего 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). При этом заверение копии такого документа в нотариальном порядке не требуется.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 5.1.10 части 1 Документации установлено, что в банковскую гарантию не допускается включать иные требования, не включенные в перечень документов, в соответствии с подпунктом «в»

пункта 5.1.10 части 1 Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем в качестве обеспечения заявки на участие в Ценовом отборе представлена независимая гарантия от 13.03.2024 № 1527393, выданная ПАО «Транскапиталбанк» (далее – Независимая гарантия, Банк).

Согласно подпунктам «а» и «б» пункта 3 Независимой гарантии бенифициар (Заказчик) вправе предъявить в размере обеспечения заявки, требование об уплате денежной суммы при наступлении случаев: а) принципал уклонился

или отказался от заключения договора с бенифициаром; б) принципал не предоставил или предоставил с нарушением условий, установленных Законом

о закупках, положением о закупке бенифициара (Заказчик) обеспечение исполнения договора. Бенифициар (Заказчик) вправе до окончания срока действия настоящей независимой гарантии предъявить в размере обеспечения заявки на участие

в закупке, установленном в извещении об осуществлении конкурентной закупки, требование об уплате денежной суммы по настоящей независимой гарантии

при наступлении хотя бы одного.

Подпунктом «а» пункта 7 Независимой гарантии установлено, что в

случае направления требования по Независимой гарантии бенефициар (Заказчик) обязан одновременно с таким требованием направить гаранту (Банку) документ, содержащий информацию о наступлении хотя бы одного из случаев, предусмотренных пунктом 3 Независимой гарантии (протокол, составленный в ходе осуществления закупки (по результатам этапа закупки), или протокол, составленный по итогам закупки, или иной предусмотренный положением о закупке бенефициара документ).

В соответствии с пунктом 10 Независимой гарантии гарант (Банк) обязан уплатить бенефициару (Заказчику) всю денежную сумму по Независимой гарантии не позднее 7 рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом (Банком) требования бенефициара (Заказчика), соответствующего условиям Независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Независимая гарантия составлена в соответствии с Законом о закупках и Постановлением № 1397.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов, Ценового отбора от 01.04.2024 № 32413326044 (RAD000-24000771400086) Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя ввиду несоответствия второй части заявки Заявителя требованиям Документации, а именно:

1) пунктом 7 Независимой гарантии установлен перечень документов, предъявляемых бенефициаром (Заказчиком) гаранту (Банку), не предусмотренный Документацией;

2) пункт 10 Независимой гарантии не соответствует требованиям установленным Постановлением № 1397 (вместо не позднее 10 дней предусмотренных Законом о закупках в Независимой гарантии установлено не позднее 7 дней).

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России отмечает,

что Постановлением № 1397 утвержден исчерпывающий перечень документов, представляемых Заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии.

Таким образом, Заказчик отклонил заявку, ввиду установления в Документации перечня документов, несоответствующего Постановлению № 1397, и, как следствие, отклонил заявку из-за несоответствия данному перечню.

По вопросу второго основания для отказа в принятии Независимой гарантии Заявителя Комиссия ФАС России отмечает, что срок уплаты денежной суммы, указанный в Независимой гарантии (7 дней), входит в срок, установленный частью 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках (10 дней), что не противоречит положениям Постановления № 1397.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя ввиду несоответствия срока об уплате денежной суммы по Независимой гарантии, а также в связи с несоответствием перечня документов, предоставляемого Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы, противоречат части 1 статьи 2 и нарушают часть 6 статьи 3, часть 32 статьи 3.4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Картсити» (ИНН: 7713476300; ОГРН: 1207700230297) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении ценового отбора в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по экспресс-обмену картриджей для нужд Макрорегиона Москва (извещение № RAD000-24000771400086, размещенное на сайте <https://lot-online.ru>) обоснованной.

2. Признать АО «Почта России» нарушившим требования части 6 статьи 3, части 32 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Почта России», АО «РАД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 11.04.2024 № 223ФЗ-111/24.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.04.2024 № 223ФЗ-111/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>