

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а
55

тел. 50-31-

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–56/2023

25.04.2023

Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	"...-..."	Заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок;
Члены комиссии:	"...-..."	Ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок;
	"...-..."	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу № 072/07/18.1–56/2023 "...-..." (далее – Заявитель) на действия "...-..." (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства на поставку продуктов питания (рыба) (реестровый номер закупки: 32312182260), далее также – Закупка,

в присутствии представителей:

от Заявителя: "...-..." на основании приказа № 3 от 22.10.2021, "...-..." на основании доверенности № 3 от 20.04.2023,

от Заказчика: "...-..." по доверенности № б/н от 21.04.2023,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) 12.04.2023 поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (рыба) (реестровый номер закупки: 32312182260).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

По мнению заявителя заказчиком неправомерно было отказано в принятии независимой гарантии предоставленной обществом в качестве обеспечения исполнения договора предоставленной вместе с подписанным проектом договора. В обоснование доводов жалобы заявитель указал, что им были соблюдены все требования документации о закупке применительно к предоставлению документа об обеспечении своих обязательств, независимая гарантия была подписана электронной цифровой подписью сотрудника банка, выдавшего гарантию, что свидетельствует о ее действительности.

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что Заказчиком независимая гарантия Заявителя была отклонена правомерно, поскольку электронный документ независимой гарантии приложенный к подписанному проекту договора являлся скан-копией документа, содержащим рукописную подпись и печать сотрудника Банка и соответственно, не являющимся документом, подписанным ЭЦП.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом наблюдательного совета от 23.01.2023 № 2 "...-..." утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 06.02.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 20 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ, под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Как установлено материалами дела, 10.03.2023 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32312182260), Заказчиком было размещено Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (рыба) (далее – Извещение).

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 24.6 Положения определено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки и заказчика, в следующем порядке и сроки:

1) заказчик в течении 5 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола размещает на электронной площадке проект договора без своей подписи;

2) участник закупки в течении 10 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола подписывает договор, размещенный заказчиком на электронной площадке, размещает на электронной площадке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, а в случае использования в качестве обеспечения исполнения договора банковской (независимой) гарантии, предоставляет заказчику банковскую (независимую) гарантию в соответствии с пунктом 11.24 настоящего Положения (при установлении в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке требования о предоставлении обеспечения договора);

5) заказчик в течение 10 дней со дня подписания участником закупки договора на электронной площадке при условии исполнения участником

закупки требований, установленных подпунктом 2 настоящего пункта, подписывает договор. С момента подписания договора заказчиком на электронной площадке договор считается заключенным.

В соответствии с п. 11.24 Положения, Банковская гарантия, независимая гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения исполнения договора, предоставляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени гаранта,

В случае выдачи банковской гарантии, независимой гарантии в письменной форме на бумажном носителе такая гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право действовать от имени гаранта, а все листы такой гарантии должны быть прошиты и пронумерованы.

Аналогичные положения также содержатся что также утверждено в п. 12.10 Извещения о закупке.

Из материалов дела следует, что согласно итогового протокола рассмотрения заявок от 17.03.2023 № 32312182260-01 победителем признано ООО "Геркулес".

23.03.2023 – Заказчиком на электронной торговой площадке на подписание Победителю закупки размещён Проект договора;

29.03.2023 – Заявителем на ЭТП размещён подписанный ЭЦП Проект договора с приложением электронного документа в формате PDF скана-образа Независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения договора, подписанного рукописной подписью и печатью сотрудника АО «Альфа-Банк» (далее – Гарант), Гусева А.А.

04.04.2023 – Заявителем от Заказчика был получен электронный документ, указывающий на необходимость предоставления оригинала независимой гарантии на бумажном носителе в адрес Заказчика.

06.04.2023 – крайний срок подписания Проекта договора с приложением обеспечения исполнения договора.

07.04.2023 – Заказчиком опубликован Протокол о признании победителя Закупки уклонившимся от подписания Проекта договора.

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика пояснил, что приложенный Заявителем к подписанному проекту договора электронный документ представлял собой скан-образ Независимой гарантии и не был подписан ЭЦП, соответственно не может являться оригиналом документа. При этом, представитель Заказчика пояснил, что под оригиналом Независимой гарантии в форме электронного документа следует понимать электронный документ, сформированный с использованием компьютерных

программ и подписанный квалифицированной электронной подписью Гаранта. При этом файл PDF скан-образа электронного документа, содержащего рукописную подпись и подписанного ЭЦП не будет являться оригиналом электронного документа, равнозначного бумажному носителю, а будет являться заверенной копией электронного документа.

Кроме того, представитель Заказчика пояснил, что проверка электронного документа на наличие ЭЦП не осуществлялась.

Частью 1 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 N 63-ФЗ "Об электронной подписи" определено, что информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях в соответствии с законодательством Российской Федерации, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Таким образом, Независимая гарантия, выданная на бумажном носителе, созданная посредством сканирования, является электронным документом, в связи с чем, такая гарантия должна быть подписана электронной цифровой подписью и является документом на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью.

Согласно п. 15.2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должен быть указан, в том числе, размер обеспечения исполнения договора, порядок и срок его предоставления, а также основное обязательство, исполнение которого обеспечивается (в случае установления требования обеспечения исполнения договора), и срок его исполнения.

Согласно пп. "б" п. 8 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления независимой гарантии или ее копии, если в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участником такой закупки предоставляется независимая гарантия.

Представитель Заказчика пояснил, что проверка электронного документа на наличие ЭЦП не осуществлялась.

Однако, Комиссией самостоятельно с помощью использования сервиса Контур Крипто была осуществлена проверка наличия подписи независимой гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения договора, которая показала, что указанный документ подписан квалифицированной электронной цифровой подписью должностного лица АО «Альфа-Банк», начальника отдела Гусева А.А., который изначально подписал гарантию

рукописным способом.

Кроме того, следует отметить что заказчик в рассматриваемом случае пренебрег нормами собственного Положения о закупках (п. 11.25 Положения), устанавливающих возможность направить запрос банку - гаранту о подтверждении факта, что данная независимая гарантия выдавалась.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что электронный документ в формате PDF скан-образа Независимой гарантии, подписанный ЭЦП Гаранта, представленный Заказчику Заявителем полностью отвечал требованиям Закона об электронной подписи, а также п. 11.24 Положения.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение принципов справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках), а также нарушение п. 11.24 Положения о закупках (ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках), поскольку Заказчиком неправомерно не был принят электронный документ в формате PDF скан-образа Независимой гарантии, подписанного ЭЦП Гаранта и приложенный к подписанному Проекту договора, соответственно полагает признать жалобу Заявителя обоснованной.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым выдать в адрес Заказчика обязательное для исполнения предписание:

- 1) Об отмене протокола признания победителя закупки, уклонившимся от заключения договора от 07.04.2023 №32312182260,
- 2) О повторном проведении процедуры заключения договора в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупках и с учётом выводов, изложенных в настоящем решении.

Оператору электронной площадки ООО «РТС-ТЕНДЕР» надлежит обеспечить техническую возможность исполнения выданного предписания по делу.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса

котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (рыба) (реестровый номер закупки: 32312182260), **обоснованной**.

2. Признать заказчика – "...-..." нарушившим требования ч. 1, 2 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

3. Выдать в адрес заказчика обязательное для исполнения предписание.

4. Оператору электронной площадке ООО «РТС-ТЕНДЕР» надлежит обеспечить техническую возможность исполнения предписания по делу.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

"...-..."

Члены Комиссии:

"...-..."

"...-..."

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.