

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/07/00-6698/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.05.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Искра», АО «Почта России»,

рассмотрев жалобу ООО «МОЛОТСТАР» (далее — Заявитель) на действия АО «СО ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и прилегающей территории, хозяйственному обслуживанию помещений зданий АО «СО ЕЭС» по адресам: г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3 и д. 9, стр. 18, г. Москва, ул. Летниковская, д. 5, стр. 2 (3260980) (реестровый № 32312206949) (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.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку представленная в составе заявки банковская гарантия полностью соответствовала требованиям 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.

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.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 20.03.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), а также на сайте электронной торговой площадки <https://www.b2b-center.ru>, разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и прилегающей территории, хозяйственному обслуживанию помещений зданий АО «СО ЕЭС» по адресам: г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3 и д. 9, стр. 18, г. Москва, ул. Летниковская, д. 5, стр. 2 (3260980) (реестровый № 32312206949) (далее – конкурс, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 17.05.2023 № 42-цзк-1-2 заявка Заявителя отклонена на основании следующего:

«согласно подпункту «а» пункта 6.8.2.4 Конкурсной документации «непредставление документов, перечень которых определен Конкурсной документацией» в связи с непредставлением оригиналов банковской гарантии № V1135869 от 05.04.2023 и изменений № 1 к банковской гарантии; согласно подпункту «е» пункта 6.8.2.4 и пунктам 7.9.6, 7.9.7 Конкурсной документации в связи с необеспечением Конкурсной заявки Участника в соответствии с требованиями раздела 7 Конкурсной документации.».

В соответствии пунктом 2.1.3 Закупочной документации конкурс проводится в электронной форме на Электронной площадке.

Так, пунктом 23 Информационной карты установлены требования к обеспечению исполнения обязательств по Договору (размер, порядок, срок предоставления обязательства исполнения Договора, основное обязательство, исполнение которого обеспечивается и срок его исполнения), а именно:

1.1 Исполнителем предоставляется банковская гарантия для обеспечения исполнения обязательств по Договору в период оказания Услуг в соответствии с разделом 5 Договора (раздел 4 Конкурсной документации).

Исполнитель предоставляет Заказчику банковскую гарантию в целях обеспечения исполнения обязательств по Договору в период оказания Исполнителем Услуг в

размере не менее 10% (Десяти процентов) от предельной цены Договора, указанной в абз. 1 п. 2.1 Договора (раздел 4 Конкурсной документации) с учетом НДС.

Если Исполнитель является субъектом малого и среднего предпринимательства, то размер обеспечения составляет не менее 5 % (Пяти процентов) от предельной цены Договора, указанной в абз. 1 п. 2.1 Договора (раздел 4 Конкурсной документации) с учетом НДС.

Банковская гарантия в целях обеспечения исполнения обязательств по Договору в период оказания Услуг предоставляется Исполнителем не позднее 10 (Десяти) календарных дней с даты заключения Сторонами Договора в порядке установленном в разделе 5 Договора (раздел 4 Конкурсной документации).

В соответствии с подпунктом 12 пункта 5.2.1 Закупочной документации участник конкурса представляет в составе Конкурсной заявки следующие документы для подтверждения его соответствия требованиям, установленным к Участникам конкурса, в том числе, платежное поручение с отметкой банка об оплате обеспечения Конкурсной заявки (квитанция в случае наличной формы оплаты, выписка из банка в случае внесения соответствующих денежных средств при помощи системы «Банк-Клиент») или банковская гарантия с приложением удостоверенных гарантом копий документов, подтверждающих полномочия лиц, ее подписавших.

Банковская гарантия должна соответствовать форме 6. Направляется в отдельном конверте с нарочным или посредством курьерской доставки в Центральную закупочную комиссию АО «СО ЕЭС» по адресу: 108811, г. Москва, вн.тер.г. пос. Московский, ул. Петра Непорожного, д. 7, стр. 1. Конверт должен быть доставлен не позднее времени окончания подачи Участниками Конкурсных заявок.

Пунктом 7.9.6 Закупочной документации установлено, что оригинал банковской гарантии, соответствующей требованиям, предусмотренным разделом 7 «Обеспечение исполнения обязательств Участника конкурса», направляется в отдельном конверте с нарочным или посредством курьерской доставки в Центральную закупочную комиссию по адресу: 108811, г. Москва, вн.тер.г. пос. Московский, ул. Петра Непорожного, д. 7, стр. 1. Конверт должен быть доставлен не позднее времени окончания подачи Участниками конкурса Конкурсных заявок. Гарантия должна быть подписана уполномоченным лицом гаранта. В случае если 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.

На основании подпункта «а» пункта 6.8.2.4 Закупочной документации непредставления документов, перечень которых определен пунктом 5.2.1. Конкурсной документации, либо наличия в документах, предусмотренных пунктами

5.2.1., 5.2.3. Конкурсной документации, недостоверных сведений об Участнике конкурса или Услугах, либо существенного нарушения по форме предоставления документов. Выявление недостоверных сведений и отклонение заявки Участника конкурса по данному основанию возможно на любом этапе конкурса.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки коллективной заявки в качестве обеспечения заявки представлена банковская гарантия, полученная партнером № 3 ООО «Фасликорп» от 05.04.2023 № V1135869, выданная ПАО «МОСКОВСКИЙ КРЕДИТНЫЙ БАНК» и изменения к банковской гарантии № 1.

Данная гарантия была представлена в электронной форме в виде скан-копии документа и подписана электронной подписью. В составе своей заявки Заявителем также были представлены скан-копии доверенностей уполномоченных лиц банка. Все представленные скан-копии документов заверены электронными подписями сотрудника банка.

Как указывает Заявитель, в соответствии с ответом на запрос разъяснений от 03.04.2023, Заказчиком допускается предоставление банковской гарантии Участником в составе конкурсной заявки при условии ее соответствия требованиям ФЗ №63 «Об электронной подписи».

Таким образом, при предоставлении банковской гарантии Заявитель руководствовался требованиями Закона об электронной подписи.

На заседании Комиссии подтвердил, что в составе заявки Заявителя была представлена скан-копия банковской гарантии и приложенные к ней документы, где все представленные скан-копии документов заверены электронными подписями.

При этом, Заказчик указывает, что вопреки требованиям пункта 7.9.6 закупочной документации подписанная и заверенная печатью банка оригинал гарантии не была представлена в закупочную комиссию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем Комиссия расценивает доводы Заказчика критически на основании согласующего.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Комиссией установлено, что Заказчиком 03.04.2023 на сайте ЕИС размещен ответ на запрос разъяснений Закупочной документации, согласно которому «Банковская гарантия (БГ) может быть предоставлена участником в составе конкурсной заявки при условии ее соответствия требованиям Федерального закона от 06.04.2011 N 63-ФЗ "Об электронной подписи", а именно: 1. БГ подписана квалифицированной электронной подписью представителя банка, уполномоченного действовать без доверенности. 2. Если БГ подписана квалифицированной электронной подписью

представителя банка, уполномоченного действовать по доверенности, должна быть представлена доверенность, выданная в электронной форме от имени банка, которая должна быть подписана квалифицированной электронной подписью лица, действующего без доверенности, или квалифицированной электронной подписью лица, которому выдана доверенность с правом передоверия, или квалифицированной электронной подписью нотариуса в случае, если доверенность, в том числе доверенность, выданная в порядке передоверия, удостоверена нотариусом. В случае, если такая доверенность выдана в порядке передоверия, представляется также доверенность, допускающая возможность указанного передоверия, подписанная квалифицированной электронной подписью лица, действующего без доверенности, или квалифицированной электронной подписью нотариуса, если доверенность удостоверена нотариусом.».

Таким образом, в данном случае Заказчик самостоятельно создал условия, при которых допускается предоставление в составе заявки банковской гарантии, подписанной электронной подписью с соблюдением требований Закона об электронной подписи.

Согласно пункту 1 статьи 6 Закона об электронной подписи 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.

В данном случае, Комиссией установлено, что Заявителем была подана заявка посредством электронной площадки. В составе заявки в качестве обеспечения заявки была представлена банковская гарантия в виде скан-копии документа, а также приложения к ней, подписанные электронной подписью. Данное обстоятельство также не отрицается Заказчиком.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что представленная в составе заявки Заявителя банковская гарантия полностью соответствует требованиям пункта 1 статьи 6 Закона об электронной подписи.

Кроме того, Комиссия отмечает, что Заказчик в ответе на запрос разъяснений представил участникам возможность предоставления в составе заявки банковской гарантии, подписанной электронной подписью. При этом, заявка Заявителя отклонена за непредставление в срок до окончания подачи заявок оригинала банковской гарантии, в соответствии с пунктом 7.9.6 Закупочной документации, что противоречит сведениям, указанным Заказчиком в ответе на запрос разъяснений от 03.04.2023.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что отклонение заявки Заявителя за несоответствие такой заявки требованиям документации, неправомерно.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия,

справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Вместе с тем, действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы обоснованной и выдает Заказчику обязательного для исполнения предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МОЛОТСТАР» (ИНН: 9717133025; ОГРН: 1237700253603) на действия АО «Почта России» (ИНН: 7705454461; ОГРН: 1027700201352) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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