

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13011/2023 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.10.2023

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 «ИнформТехСервис», ФГБОУ ВО «РГГУ»,

рассмотрев жалобу ООО «ИнформТехСервис» (далее — Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «РГГУ» (далее — Заказчик) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту наружных пожарных лестниц и ограждений кровли в зданиях ФГБОУ ВО «РГГУ» (закупочная процедура № 233749100140, опубликованная на официальном сайте <https://www.astgoz.ru/page/index>) (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 Московское 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, 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 протоколу подведения итогов от 18.09.2023 заявка Заявителя (№ 60970) отклонена на основании части 2 подпункта 12.3 пункта 12 главы 2 Документации, в связи с несоответствием документов требованиям, установленным Закупочной документацией, а именно:

«Заявитель в составе своей заявки представил независимую гарантию от 14.09.2023 № 106822425, в которой не содержится требования о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока действия независимой гарантии.

А также в условия независимой гарантии включено требование о предоставлении Гаранту документов, не предусмотренных частью 7 подпункта 11.4 пункта 11 главы 2 Документации о закупке».

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки в части основания отклонения об отсутствии в независимой гарантии требования о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока действия независимой гарантии.

В обоснование своей позиции Заявитель ссылается на то, что требованиями

Постановления Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлена типовая форма независимой гарантии, которой должны придерживаться заказчики и участники процедур.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил истребуемые антимонопольным органом 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «РГГУ», утвержденного Заместителем Министра науки и высшего образования Российской Федерации 25.04.2022 (далее — Положение о закупке).

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.

Пунктом 6 Информационной карты установлен следующий размер обеспечения заявки, срок и порядок его предоставления:

«59 458 (Пятьдесят девять тысяч четыреста пятьдесят восемь) рублей 68 копеек, что составляет 1 % от начальной (максимальной) цены договора.

Обеспечение заявки может предоставляться в форме независимой гарантии или внесением денежных средств.

Порядок предоставления обеспечения заявки указан в подпункте пункте 11 главы II «Общие условия проведения закрытого запроса котировок в электронной форме» Документации о закупке.»

В соответствии с пунктом 13.3 Закупочной документации независимая гарантия, выданная участнику запроса котировок банком для целей обеспечения

исполнения договора, должна быть выдана банком, имеющим право выдавать независимые гарантии в рамках Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О Контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Перечень таких банков размещен на официальном сайте федерального органа исполнительной власти по регулированию Контрактной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.minfin.ru](http://www.minfin.ru). Срок действия независимой гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц.

В силу подпункта 6 пункта 13.4 Закупочной документации независимая гарантия должна быть безотзывной и должна содержать условие о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока действия независимой гарантии.

Аналогичное требование содержится в подпункте 4 пункта 7 Раздела 8 Положения о закупке.

На основании подпункта 2 пункта 12.3 Закупочной документации Комиссия отказывает участнику закупки в допуске к участию в закрытом запросе котировок на основании несоответствие указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о запросе котировок.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки была представлена банковская гарантия от 14.09.2023 № 106822425, выданная АКБ «АБСОЛЮТ БАНК» (ПАО).

В силу части 8.2 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 о контрактной системе) установлены дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра независимых гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, типовая форма независимой гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, форма требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Типовые формы независимой гарантии утверждена постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Постановление № 1005).

Таким образом, независимая гарантия участника закупки должна соответствовать также Постановлению Правительства № 1005.

Согласно типовой форме независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта (далее — Типовая форма) не должны противоречить положениям извещения об осуществлении закупки, приглашения

принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке (в случае если Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» предусмотрена документация о закупке), проекта контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (при наличии).

Таким образом, независимая гарантия должна соответствовать требованиям Закупочной документации.

Вместе с тем Комиссией установлено, что представленная Заявителем независимая гарантия не содержит условия о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока действия независимой гарантии, предусмотренного пунктом 13.4 Закупочной документации.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что, представленная Заявителем в составе заявки банковская гарантия от 14.09.2023 № 106822425 не соответствовала требованиям Закупочной документации, Положения о закупке и Поставления № 1005.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки на участие положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и не противоречит нормам действующего законодательства.

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, 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 доводов жалобы.

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

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИнформТехСервис» <.....> на действия ФГБОУ ВО «РГГУ» <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.09.2023 № НП/40621/23.

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