



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

16.06.2021 № 14033/05

На № _____ от _____

Заявитель:
ИП Савинков В.И.
(далее – Заявитель)
Savinkov_d_v@mail.ru

Заказчик:
АО «Почта России»
344700, г. Ростов-на-Дону,
ул. Лермонтовская, 116А
Filatova.Angelina@russianpost.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №061/07/3-151/2021

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена: «10 июня 2021г.»

В полном объеме решение изготовлено: «16 июня 2021г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Комиссия**) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках, Закон №223-ФЗ**), в составе:

Председатель Комиссии:

Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Ростовского УФАС России – начальник отдела по борьбе с картелями,

Члены Комиссии:

Волкова М.С. – ведущий специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России;

Устинцова А.В. – специалист 1 разряда отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России,

рассмотрев посредством использования системы видеоконференц-связи с участием представителя Заявителя (ИП Савинкова В.И.), в присутствии представителей АО «Почта России» (Заказчика), дело №061/07/3-151/2021, возбужденное по жалобе ИП Савинкова В.И. о нарушении АО «Почта России» Закона о закупках при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110258343 на право заключения договора «Оказание услуг по перевозке почтовых отправлений автомобильным транспортом грузоподъемностью 10 тонн по магистральному маршруту "Краснодар - Москва - Краснодар" для нужд УФПС Ростовской области»,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ИП Савинкова В.И. поступила в Ростовское УФАС России 01.06.2021 г.

В поданной жалобе Заявитель указывает на необоснованное, по его мнению, отклонение поданной им заявки за непредставление обеспечения заявки, а именно не соответствие требованиям ст.5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» от 24.02.2021 №02-2021, по следующим основаниям:

1) Нарушен абз. 5 пп. а) п. 5.5.2.4 ст. 5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России»: к банковской гарантии **не приложена доверенность** уполномоченного лица банка Трохиной А.И. (не приложена доверенность уполномоченного лица банка).

2) Нарушен абз.7 пп. в) п.5.5.2.4 ст. 5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России»: отсутствуют условия «об отсутствии необходимости со стороны Заказчика приложения к требованию об уплате денежной суммы по банковской гарантии оригинала банковской гарантии».

3) Нарушен абз.8 пп. в) п.5.5.2.4 ст. 5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России»: условие об обязанности исполнения гарантом требования об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии в течение 5 дней, а после произвести платеж, в случае признания требования надлежащим, не приравнивается к исполнению требований Бенефициара.

4) Нарушен абз.12 пп. в) п.5.5.2.4 ст.5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России»: **отсутствует** право бенефициара по передаче права требования по банковской гарантии при перемене бенефициара (такая передача возможна без согласия гаранта).

5) Нарушен абз.15,16 в) п.5.5.2.4 ст.5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России»: условия и приложения к требованию об осуществлении уплаты денежной суммы, указанные в абз. 14-17 п. 2 Банковской гарантии, **содержат превышающий перечень требований.**

Заказчик представил пояснения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый аукцион в электронной форме проведен в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» (далее – Положение о закупке) и закупочной документацией.

Рассмотрение настоящего дела было отложено до 12 ч. 30 мин. 10.06.2021г.

Комиссия, заслушав представителей сторон, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

30.04.2021г. размещено Извещение о проведении аукциона № 32110258343 на право заключения договора на «Оказание услуг по перевозке почтовых отправлений автомобильным транспортом грузоподъемностью 10 тонн по магистральному маршруту "Краснодар - Москва - Краснодар" для нужд УФПС Ростовской области» на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС).

В срок, установленный документацией о закупке, на участие в аукционе было подано 3 заявки, в том числе и заявка ИП Савинкова В.И.

В соответствии с выпиской из протокола по рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № SBR035-210015328200081/32110258343 от 26.05.2021г. заявка ИП Савинкова В.И. отклонена за несоответствие требованиям документации.

1) Довод подателя жалобы о неправомерном отклонении заявки Заявителя в связи с тем, что к Банковской гарантии не приложена доверенность уполномоченного лица

банка Трохиной А.И. признается Комиссией Ростовского УФАС необоснованным, так как абз. 5 п.п. а) п.5.5.2.4 ст. 5.5 Положения о закупке содержит прямое требование к банковской гарантии, согласно которому, банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право в соответствии с законодательством Российской Федерации действовать от имени банка без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности (При этом к банковской гарантии должна быть приложена копия такой доверенности).

Таким образом, в составе заявки ИП Савинкова В.И. не содержалось копии доверенности уполномоченного лица банка, в связи с чем, заявка по данному критерию отклонена правомерно.

2) Довод подателя жалобы о том, что в составе банковской гарантии содержались необходимые Заказчику требования: «об отсутствии необходимости со стороны Заказчика приложения к требованию об уплате денежной суммы по банковской гарантии оригинала банковской гарантии», Комиссией Ростовского УФАС признается обоснованным, по следующим основаниям.

В Банковской гарантии ИП Савинкова В.И. указано, что «требование, должно быть составлено:

- в письменной форме, подписано уполномоченным представителем Бенефициара, скреплено печатью Бенефициара и получено Гарантом по адресу местонахождения Банка.

- или в форме электронного документа, подписано усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченным представителем Бенефициара и направлено на адрес почты до истечения срока настоящей гарантии».

Вышеуказанное условие, содержащееся в Банковской гарантии Заявителя, исключает необходимость предъявлять оригинал банковской гарантии при предъявлении требований Заказчика об уплате денежных средств.

Исходя из вышеизложенного, Банковская гарантия подателя жалобы содержала условия, соответствующие Положению о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», в связи с чем, по данному основания отклонена неправомерно.

3) Согласно абз.8 пп. в) п.5.5.2.4 ст. 5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» в банковской гарантии должно содержаться условие об обязанности исполнения гарантом требования об уплате денежной суммы по банковской гарантии в течении не более семи рабочих дней со дня получения такого требования от Заказчика.

Комиссией Ростовского УФАС России установлено, что Банковская гарантия ИП Савинкова В.И. содержит условия, согласно которым при получении от Бенефициара письменного требования о выплате денежной суммы по настоящей Гарантии, Гарант обязуется в течение 5 рабочих дней с момента получения Требования от Бенефициара рассмотреть указанное Требование. По истечении указанного срока Гарант производит платеж по надлежащему требованию, либо отказывает в удовлетворении требований, либо приостанавливает платеж на срок до 7 дней в соответствии с ГК РФ.

Вместе с тем, в условиях Банковской гарантии ИП Савинкова В.И. не указан регламентированный срок, в течении которого Гарант производит платеж по требованию о выплате денежной суммы Бенефициару, что не может приравниваться к «исполнению» (удовлетворению) требования Бенефициара.

Таким образом, в проекте Банковской гарантии ИП Савинкова В.И. фактически отсутствует срок исполнения гарантом требования об уплате денежной суммы по банковской гарантии «в течении не более семи» (либо менее) рабочих дней со дня получения такого требования от Заказчика.

Исходя из вышеизложенного, довод подателя жалобы о том, что Банковская гарантия ИП Савинкова В.И. содержала необходимое условие об обязанности исполнения гарантом требования об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии, признается необоснованным.

4) В соответствии с абз.12 пп. в) п.5.5.2.4 ст.5.5 Положения о закупке, установлено требование к содержанию банковской гарантии о праве Заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика (такая передача возможна без согласия гаранта).

Вышеуказанное условие отсутствует в тексте Банковской гарантии ИП Савинкова В.И. и не предусматривает права Заказчика на возможность передачи права требования без согласия Гаранта.

Таким образом, данный довод Заявителя признается необоснованным.

5) В силу пп. г) п. 5.1.10 раздела 5 Документации о закупке и пп. г) п. 5.5.2.4 Положения о закупке, в банковскую гарантию не допускается включать требование о предоставлении заказчиком гаранту одновременно с требованиями об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии в соответствии с п. в) п. 5.5.2.4 ст. 5.5 Положения о закупке.

В абз. 14 Банковской гарантии, представленной ИП Савинковым В.И., были указаны дополнительные (излишние) требования о предоставлении Заказчиком Гаранту документов при осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, превышающие перечень требований, установленных в пп. в) п.5.5.2.4 ст.5.5 Положения о закупке товаров.

Так, условия, указанные в абз. 14 Банковской гарантии ИП Савинкова В.И. не соответствовали требованиям, установленным в пп. г) п. 5.5.2.4 Положения о закупке.

Довод подателя жалобы о соответствии Банковской гарантии абз.15,16 в) п.5.5.2.4 ст.5.5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», признается необоснованным.

Согласно ч.1 ст. 2 Закона №223-ФЗ 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 ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о Закупках).

Так, Положение о закупках должно 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 вышеизложенным, Заказчик при рассмотрении вторых частей заявок (в частности Банковской гарантии ИП Савинков В.И.) на участие в аукционе и

проверке их на соответствие требованиям Документации, нарушил регламентированные правила (требования), установленные собственным Положением закупках товаров, работ, услуг АО «Почта России», тем самым неправомерно отклонил заявку ИП Савинкова В.И., что является нарушением ч.1 ст.2 Закона о Закупках.

Кроме того, в силу ч.1 ст.3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами открытости, прозрачности, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в действиях (бездействии) Заказчика (Комиссии заказчика) установлено нарушение положений ч.1 ст.2 и ч.1 ст.3 Закона №223-ФЗ.

Поскольку по 4 (четырем) основаниям из 5 (пяти) Заказчик (Комиссия заказчика) правомерно отклонил заявку ИП Савинкова В.И. – выявленные нарушения не повлияли на итоги рассмотрения заявок, выдача предписания является нецелесообразной.

Учитывая, что часть доводов нашли свое подтверждение, Комиссия признает жалобу обоснованной.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Савинкова В.И. обоснованной.
2. Признать Заказчика (Комиссию заказчика) АО «Почта России» нарушившими ч.1 ст. 2 и ч.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.
3. Поскольку выявленное нарушение не повлияло на итоги закупки, предписание не выдавать.

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

Председатель Комиссии

Н.А. Кожемяко

Члены Комиссии

А.В. Устинцова

М.С. Волкова