

В Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве
Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий
проезд, дом 4, стр. 1
to77@fas.gov.ru

Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью «АЗК Строй Групп»
Адрес: [REDACTED]
Тел. [REDACTED]
Email: [REDACTED]
ИНН [REDACTED]

Заказчик: ГБУ ГОР. МОСКВЫ "ЖИЛИЩНИК
МЕЩАНСКОГО РАЙОНА"

Место нахождения: [REDACTED]
Почтовый адрес: [REDACTED]
Контактные лица: [REDACTED]
Телефон: [REDACTED]
Электронная почта: [REDACTED]

Участник закупки ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «СИГНАЛ-2000»

ЭТП: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
"АГЕНТСТВО ПО
ГОСУДАРСТВЕННОМУ ЗАКАЗУ
РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН" (223-ФЗ)
<http://etp.zakazrf.ru>

Реестровый номер закупки № 32211641520

Заявка № 2.

Основание обжалования 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 (пп.1 ч.10 223-ФЗ)

Жалоба на действия (бездействие) Заказчика

1. Комиссия заказчика при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по техническому обслуживанию и текущему ремонту систем дымоудаления и противопожарной автоматики в жилых домах повышенной этажности, находящихся в управлении ГБУ "Жилищник" районов ЦАО г. Москвы, извещение о проведении которого размещено на сайте zakupki.gov.ru (извещение № 32211641520) и на электронной торговой площадке <http://etp.zakazrf.ru>, по результатам подведения итогов закупки признала победителем и приняла решение заключить договор с ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «СИГНАЛ-2000».
2. В соответствии с Итоговым протокол 32211641520-03 от 26.09.22 (Приложение № 1) победителем закупки признано ООО «Сигнал – 2000».
3. ООО «АЗК Строй групп» считает действия Заказчика по принятию решения о заключении договора с ООО «Сигнал – 2000» незаконными и нарушающими требования Закона 223-ФЗ и положения о закупке (ч.10 ст. 3 223-ФЗ).
4. Заказчик признал победителем закупки участника, заявка которого не соответствовала документации о закупке Заказчика и 223-ФЗ. При этом порядок оценки заявок участников закупки не должен предоставлять необоснованное преимущество отдельным участникам.

Заказчик при оценке заявки ООО «Сигнал – 2000» нарушил следующие пункты документации о закупке:

- не предоставил надлежащее обеспечение заявки на участие в конкурсе в электронной форме
- не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора
- не предоставил надлежаще оформленное решение собрания об одобрении крупной сделки

5. Согласно пункту 1.10.1.3. Конкурсной документации непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, если требование обеспечения таких заявок указано в документации о закупке, в том числе представление обеспечения заявки на участие в закупке, не соответствующего требованиям Положения о закупке, если необходимость предоставления обеспечения указана в пункте 8.17 части III " ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ ".

8.17	Обеспечение заявок на участие в конкурсе в электронной форме (лоте)	Требуется
------	---	-----------

8.18	Размер обеспечения заявок на участие в конкурсе в электронной форме (лоте), срок и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения такой заявки ¹	<p>Заказчики: ГБУ «Жилищник Мещанского района»</p> <p>Размер обеспечения заявок на участие в конкурсе: 2 % от начальной (максимальной) цены договора 165 736,37 рублей, НДС не облагается.</p> <p>Порядок обеспечения заявок: В соответствии с правилами и порядком, определенными оператором электронной торговой площадки с использованием специального счета, открытого участником закупки в одном из банков, перечень которых утвержден распоряжением Правительства РФ от 13.07.2018 №1451-р</p>
------	---	---

6. Если в пункте 8.17. части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» установлено требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, участники закупки, подающие заявки на участие в открытом конкурсе, вносят денежные средства в качестве обеспечения заявок в порядке, установленном регламентом ЭТП, в сумме, указанной в пункте 8.18.
7. Согласно п. 6.2.2 Конкурсной документации в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ВАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора
- Согласно п. 6.3.2 Конкурсной документации Обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии выданной банком или иной кредитной организацией или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения договора из указанных в настоящем пункте способов определяется участником открытого конкурса, с которым заключается договор, самостоятельно.
- Согласно п. 6.3.5.1. Конкурсной документации безотзывная банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, а также иным законодательством Российской Федерации.
- Согласно п. 6.3.5.5. Конкурсной документации безотзывная банковская гарантия должна содержать указание на согласие банка с тем, что изменения и дополнения,

¹ Размер обеспечения заявок на участие в открытом конкурсе устанавливается в процентах от начальной (максимальной) цена договора (лота), указанной в пункте 8.7 части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА», а также в валюте начальной (максимальной) цена договора (лота), указанной в пункте 8.7 части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА». В случае если заказчиком в пункте 8.7 части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА» начальная (максимальная) цена договора (лота) установлена в иностранной валюте, заказчик в пункте 8.18 части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА» указывает размер обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе в такой валюте. В этом случае при определении размера обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе в рублях Российской Федерации участником закупки, заказчиком, уполномоченным органом применяется официальный курс к рублю Российской Федерации, установленный Центральным банком Российской Федерации на день размещения извещения о проведении настоящего открытого конкурса на официальном сайте.

внесенные в договор, не освобождают его от обязательств по соответствующей банковской гарантии

Согласно п. 6.2.6 Конкурсной документации в случае если победитель открытого конкурса в срок, предусмотренный в пункте 6.1.1, не представил заказчику подписанный договор, переданный ему в соответствии с пунктом 6.1.2, а также обеспечение исполнения договора в соответствии с подразделом 6.3, победитель открытого конкурса признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пп.6 п. 8.15 части III " ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ".

Вторая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, должна содержать: *Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки должно содержать указание на то, что решение выдано для участия в закупочных процедурах и содержать сумму, на которую оно выдано. В случае, если для данного участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной.*

Согласно п. 8.15.1 части III " ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ" соответствие заявки участника закупки требованиям, установленным конкурсной документацией, в том числе предоставление документов, указанных в конкурсной документации, а также соблюдение требований к оформлению предоставляемых документов;

Согласно п. 8.24.1 части III " ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ". Обеспечение исполнения Договора может быть представлено в виде:

- безотзывной банковской гарантии;
- внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет.

Согласно п. 6.2.7 при этом заказчик вправе заключить договор с участником закупки, заявке которого присвоен второй номер, такой участник признается победителем закупки и в проект договора включаются условия исполнения данного договора, предложенные этим участником. Проект договора направляется такому участнику заказчиком в срок, не превышающий десяти дней с даты признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора.

8. В указанном перечне содержатся требования о том, что участник закупки должен обязательно предоставить: обеспечение заявки на участие в конкурсе, решение об одобрении крупной сделки и обеспечение исполнения контракта.
9. Считаем, что заказчик предоставил преимущество в оценке заявки ООО «Сигнал – 2000» и нарушил требования Закона N 223-ФЗ и свое положение о закупке в части обязательного предоставления надлежащего обеспечения заявки на участие в конкурсе, решения об одобрении крупной сделки и обеспечения исполнения договора.

Доказательства непредставления надлежащего обеспечения

10. Не представлено обеспечение в силу отсутствия полного пакета документов. В составе заявки, помимо договора независимой гарантии, должны быть представлены документы, подтверждающие полномочия лица на осуществление действий от имени банка (гаранта).

Такие документы ООО «Сигнал – 2000» представлены не были.

Третьи лица должны иметь возможность убедиться в том, что у поверенного есть необходимые полномочия (В соответствии с определением Верховного суда РФ от 05.02.2009 № 20-В08-16).

В представленной Заявителем независимой гарантии подписантом является лицо, действующее на основании доверенности, что не позволяет установить волеизъявление гаранта на выдачу указанных независимых гарантий без предъявления доверенности третьим лицам.

В то время как именно волеизъявление гаранта является тем юридическим фактом, который и влечёт возникновение обеспечительного обязательства.

Пунктом 1 Обзора судебной практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о независимой гарантии (утв. Президиумом Верховного суда РФ 05.06.2019) установлено, что для возникновения обязательства из независимой гарантии достаточно одностороннего волеизъявления гаранта, если иное прямо не предусмотрено в тексте самой гарантии.

Поскольку подписантом независимой гарантии является лицо, действующее на основании доверенности, то невозможно установить волеизъявление гаранта на выдачу указанной независимой гарантии без предъявления доверенности третьим лицам.

Поскольку независимая гарантия является односторонней сделкой, то следует учитывать, что согласно п. 2 ст. 154 ГК РФ односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Если односторонняя сделка совершена, когда законом, иным правовым актом или соглашением сторон ее совершение не предусмотрено или не соблюдены требования к ее совершению, то по общему правилу такая сделка не влечет юридических последствий, на которые она была направлена (п. 51 постановления Пленума Верховного суда РФ от 23.06.2015 № 25)

11. Наличие гарантии в реестре независимых гарантий не снимает обязанности по предоставлению полного комплекта документов, так как у заказчика и других участников закупки должна быть возможность проверить подлинность

волеизъявления гарантии и факт того, что оно, в принципе, произошло, самостоятельно.

Реестр - это перечень выпущенных банками гарантий, служащий целям упрощения и ускорения проверки легитимности данных гарантий заказчиками. При этом проверка действительности и соответствия представленной в качестве обеспечения исполнения контракта независимой гарантии законодательству о контрактной системе и документации о закупке проводится заказчиками самостоятельно, вне зависимости от наличия названных гарантий в реестре.

12. ФАС по г. Москве последовательно признает отсутствие доверенности на сотрудника банка, выпускающего гарантию, достаточным основанием для вывода об отсутствии обеспечения и не соответствии заявки требованиям закона

В дополнение и обоснование вышеуказанного приводим практику Арбитражного суда г. Москвы от 02.06.2021 Дело № А40-50003/21-122-240 и

Решение УФАС по г. Москва по делу № 077/06/106-3080/2022 от 28.02.2022

Решение УФАС по г. Москва по делу №077/06/106-10701/2022 от 15.07.22

13. Таким образом, без предоставления доверенности подписанта банковской гарантии невозможно установить волеизъявления банка (поверенного) на выдачу банковской гарантии.

Таким образом, участник не предоставил надлежащее обеспечение заявки и должен быть отстранён от участия в открытом конкурсе.

14. С учетом изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

Просим:

1. Признать жалобу ООО «АЗК Строй Групп» обоснованной;
2. Приостановить проведение процедуры закупки до рассмотрения жалобы по существу;
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений, в том числе об отмене итогового протокола от 26.09.2022 N 32211641520-03.

Приложения:

1. Итоговый протокол от 26.09.2022, N 32211641520-03;
2. Решение УФАС по г. Москва по делу No077/06/106-10701/2022 от 15.07.22
3. Решение о назначении директора ООО «АЗК Строй-групп»;
4. Устав ООО «АЗК Строй-групп»;
5. Приказ о назначении директора ООО «АЗК Строй-групп».

Генеральный директор
ООО «АЗК Строй-групп»

