

**Общество с ограниченной ответственностью
«СпецСтройПроект» .**

ИНН: 6670357399 КПП: 667001001 ОГРН: 1156658088267
620137, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Волховская, строение 20, офис 101
Р/с 40702810500630039521 Филиал «Центральный» Банка ВТБ (публичное акционерное
общество) г.Москва (Филиал «Центральный» Банка ВТБ (ПАО))
к/с 30101810145250000411 / БИК 044525411

Исх 2411/20-ж от 24.11.2020 г.

**Кому: Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве
Сокращенное наименование: Московское
УФАС России**

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд,
дом 4, стр. 1 (вход со стороны Боярского
переулочка), м. Красные ворота
E-mail: 1077@fas.gov.ru

Лицо, подающее жалобу:

ООО «СпецСтройПроект»

ИНН: 6670357399 КПП: 667001001

ОГРН: 1156658088267

Адрес: 620137, Свердловская область, г. Екатеринбург,
ул. Волховская, строение 20, офис 101

Контактное лицо:

E-mail:

Тел:

Заказчик: ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ГОРОДА МОСКВЫ МОСКОВСКИЙ
НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ И ПРОЕКТНЫЙ
ИНСТИТУТ ЖИЛИЩНОГО ХОЗЯЙСТВА
«МОСЖИЛНИИПРОЕКТ»

**ИНН 9710075487 КПП 770901001 ОГРН
1197746303204**

**Адрес: 105064, ГОРОД МОСКВА, ПЕРЕУЛОК
ОБУХА, дом ДОМ 3**

Контактное лицо:

Электронная почта:

Телефон :

**ЖАЛОБА
НА ДЕЙСТВИЯ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА**

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011
№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Номер Извещения в ЕИС (единой информационной системе по адресу в сети
интернет: <http://zakupki.gov.ru/>): **32009638514**

Наименование объекта закупки: Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту объектов административного здания по адресу: г. Москва, ул. Маршала Тимошенко, д. 32

Способ определения поставщика: Открытый конкурс в электронной форме

Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: АО «ЕЭТП»

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» : <http://com.roseltorg.ru>

Информация о закупке:

Дата начала срока подачи заявок: 30.10.2020 (МСК)

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 16.11.2020 в 10:00 (МСК)

Дата подведения итогов: 23.11.2020 (МСК)

Начальная (максимальная) цена договора: 54 444 440.00 (Пятьдесят четыре миллиона четыреста сорок четыре тысячи четыреста сорок) рублей 00 копеек.

ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ:

Считаем, что Заказчик необоснованно отклонил участника закупки - ООО «СпецСтройПроект», чем нарушил его права и законные интересы.

17.11.2020 г. Заказчиком был опубликован Протокол Рассмотрения заявок на участие в процедуре 32009638514 от 17.11.2020 г. Согласно п. 5.2. Протокола участнику открытого конкурса ООО «СпецСтройПроект» отказано в допуске на основании, предусмотренном п. 13.4.3 Положения о закупках (документы заявки представлены не в полном объеме или предоставлена недостоверная информация): В соответствии с п. 20 II ДОКУМЕНТАЦИИ КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ (КОНКУРСНАЯ ДОКУМЕНТАЦИЯ) безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в закупке, должна соответствовать требованиям 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», Банковская гарантия, предоставленная Участником в качестве обеспечения заявки, не соответствует п.7 ч.2 ст.45 Федерального закона № 44-ФЗ и ПП РФ от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». В п.1 представленной банковской гарантии требование к Банку об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии может быть осуществлено только в письменной форме, что противоречит ПП РФ от 08.11.2013 № 1005, где установлено, что

требование об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии может быть осуществлено как в письменной форме, так и в форме электронного документа.

Так, согласно установленным Заказчиком требований Банковская гарантия, предоставляемая заказчику в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов, должна соответствовать требованиям, установленным ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». За исключением требования, установленного частью 8 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», в части наличия банковской гарантии в реестре банковских гарантий. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок. **(п.15.1 Положения о закупке Государственное автономное учреждение города Москвы Московский научно-исследовательский и проектный институт жилищного хозяйства «МосжилНИИпроект» утв. протокол от 30.07.2020 года № п4/20).**

Пунктом 20 Конкурсной документации указано, что «Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту объектов административного здания по адресу: г. Москва, ул. Маршала Тимошенко, д. 32» установлены требования: *«Размер обеспечения заявки, срок и порядок его предоставления. Обеспечение заявки составляет 2 722 222,00 руб. (5% от начальной (максимальной) цены договора). Обеспечение Заявки может быть оформлено в виде безотзывной банковской гарантии или внесения денежных средств. Способ обеспечения Заявок и выбирается Участником закупки самостоятельно. Денежные средства в обеспечение Заявки вносятся в соответствии с регламентом работы ЭТП. Безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в закупке, должна соответствовать требованиям 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», за исключением требования о размещении банковской гарантии в реестре банковских гарантий. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.»*

На основании ч.8.2 ст.45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 установлены дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Считаем, что, заказчик необоснованно в нарушение ч.1.ст.374 Гражданского кодекса Российской Федерации делает вывод, о том, что в п.1 представленной банковской гарантии требование к Банку об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии может быть осуществлено

только в письменной форме, что противоречит ПП РФ от 08.11.2013 № 1005, где установлено, что требование об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии может быть осуществлено как в письменной форме, так и в форме электронного документа.

В соответствии с ч.1 ст.374 Гражданского кодекса Российской Федерации, требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов.

Согласно представленной ООО «СпецСтройПроект» банковской гарантии № LM1311208886 от 13.11.2020 г. (п.1) указано, что «Гарант берет на себя безусловное обязательство выплатить по его письменному требованию об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии любую сумму или суммы в пределах 2 722 222 руб.00 коп.». Что безусловно соответствует гражданскому законодательству.

Однако это не означает, что банковская гарантия предусматривает предъявление требования исключительно в письменной форме на бумажном носителе и ограничивает право бенефициара предъявить требование в иной форме.

Такое толкование об «исключительности формы требования только в виде бумажного носителя» не соответствует буквальному содержанию банковской гарантии и противоречит законодательству, соблюдение которого банком при выдаче гарантии предполагается, с учетом принципа добросовестности участников правоотношений, пока не доказано иное.

Так, согласно требованию постановления Правительства РФ № 1005 от 08.11.2013, банковская гарантия должна в обязательном порядке закреплять право заказчика представлять в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять **на бумажном носителе или в форме электронного документа** требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, постановлением Правительства РФ № 1005 от 08.11.2013 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлена возможность предъявления заказчиком письменного требования к банку об уплате денежных средств по выданной последней банковской гарантии как на бумажном носителе, так и в электронной форме.

Вместе с тем, такое право следует и из Федерального закона «Об электронной подписи» от 06.04.2011 N 63-ФЗ.

Указанный Федеральный закон регламентирует взаимоотношения в сфере применения цифровых подписей и документооборота при совершении

гражданско-правовых сделок, оказании общегосударственных и муниципальных услуг, а также при исполнении иных государственных функций.

Именно на это законодательство и указано в **постановлении Правительства РФ № 1005 от 08.11.2013г**

В статье **6** **Федерального закона N 63-ФЗ** предусмотрено, 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 (часть 1).

Информация в электронной форме, подписанная простой электронной подписью или неквалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, в случаях, установленных федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия. Нормативные правовые акты и соглашения между участниками электронного взаимодействия, устанавливающие случаи признания электронных документов, подписанных неквалифицированной электронной подписью, равнозначными документам на бумажных носителях, подписанным собственноручной подписью, должны предусматривать порядок проверки электронной подписи. Нормативные правовые акты и соглашения между участниками электронного взаимодействия, устанавливающие случаи признания электронных документов, подписанных простой электронной подписью, равнозначными документам на бумажных носителях, подписанным собственноручной подписью, должны соответствовать требованиям статьи 9 настоящего Федерального закона (часть 2).

Если в соответствии с федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или обычаем делового оборота документ должен быть заверен печатью, электронный документ, подписанный усиленной электронной подписью и признаваемый равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, признается равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью и заверенному печатью. Федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия могут быть предусмотрены дополнительные **требования** к электронному документу в целях признания его равнозначным документу на бумажном носителе, заверенному печатью (часть 3).

Следовательно, в отсутствие в банковской гарантии прямого запрета на подачу требования в форме электронного документа такое право на подачу следует из указанного закона и постановления Правительства Российской Федерации N 1005 форма требования .

Так как, ни гражданским законодательством, ни Законом о контрактной системе не установлено ограничений в возможности предъявления

заказчиком письменного требования к банку об уплате денежных средств по выданной последним банковской гарантии в электронной форме. Иными словами, формально необходимость включения соответствующего указания в текст банковской гарантии из нормативных актов не следует.

Более того, считаем, что, отсутствие такого указания в банковской гарантии не свидетельствует о невозможности направления требования об уплате денежной суммы по гарантии в форме электронного документа.

Пунктом 1 ст. 374 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме. По смыслу ГК РФ, письменная форма может считаться соблюденной и при оформлении электронного документа (в частности, п. 2 ст. 434 ГК РФ, п. 65 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25).

Следовательно, считаем, что даже если соответствующее указание отсутствует в тексте гарантии, требование об уплате денежной суммы по ней может быть направлено в форме электронного документа.

Причем следует отметить, что положения постановления Правительства РФ № 1005 от 08.11.2013 воспроизводят закрепленное за заказчиком право реализовать свои требования путем подачи документов в электронной форме.

Таким образом, заказчик бесспорно законодательно наделяется данным правом, реализации которого не может препятствовать отсутствие соответствующей оговорки в содержании представленных банковских гарантий.

Следовательно, представленная ООО «СпецСтройПроект» в качестве обеспечения заявки Банковская гарантия №LM1311208886 от 13.11.2020 г. позволяют заказчику реализовать возникающие права требования по ней.

Кроме того, следует отметить, что исчерпывающий перечень требований к содержанию банковской гарантии определен ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, отказ в принятии банковской гарантии со ссылкой на отсутствие в ее тексте указания на возможность предъявления требований по ней в электронном виде является недопустимым в контексте ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Считаем, что Заказчик необоснованно отклонил Заявителя жалобы, так как предоставленная Банковская гарантия в качестве обеспечения заявки на участие в закупке соответствуют требованиям Положения о закупке Государственное автономное учреждение города Москвы Московский научно-исследовательский и проектный институт жилищного хозяйства «МосжилНИИпроект» утв. протокол от 30.07.2020 года № п4/20.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Следовательно, Заказчик, отклонивший участника Закупки нарушает часть 1 статьи 2 Федерального закона №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ч.6.ст.3, п 1, п.4 ч.10.ст.3 фз «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» №223-ФЗ.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе:

- осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика (п.1.ч.10, статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц») и

- предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; (п.4.ч.10, статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»)

Действия Заказчика нарушают положения ч. 1 ст. 17 ФЗ №135 «О защите конкуренции», п.1., 4 ч.10. ст.3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного и руководствуясь ч.1.ст.2; п.2.ч1. ст.3, п.1, п.4.ч.10.ст. 3 , ч. 6 ст.3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст.18.1. ФЗ №135 «О защите конкуренции», ч.1 , ч 5 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

ПРОШУ:

- 1.Провести внеплановую проверку.
- 2.Признать доводы жалобы обоснованными.
- 3.Признать в действиях заказчика нарушения №223–ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Обязать Заказчика отменить ПРОТОКОЛ Рассмотрения заявок на участие в процедуре 32009638514 от 17.11.2020 г.

5. Обязать Заказчика провести повторное рассмотрение заявок на участие в процедуре 32009638514 от 17.11.2020 г., в соответствии с которым допустить Заявителя жалобы ООО «СпецСтройПроект» к участию в конкурсе.



6. Приостановить заключение договора с действующим победителем конкурса.

Дополнительно в связи с эпидемиологической обстановкой на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19) и принятыми мерами органами гос. власти ходатайствуем предоставлении возможности участия в рассмотрении жалобы путем видео-конференц-связи.

Приложение:

1. Подтверждение полномочий лица подавшего жалобу:

1.1. Приказ №2 от 05.11.2020 г.

1.2. Решение №1/20 от 05.11.2020 г.  

Директор /_