

	Управление антимонопольной по Республике Татарстан	Федеральной службы
Заявитель (победитель электронного аукциона):	Общество с ответственностью «КАЗГОРТЕХЦЕНТР» «КазГорТехЦентр» ОГРН: 1161690115157, ИИН: 1660274306 420083, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Мамадышский тракт, д.35, кабинет 8	(ООО)
Заказчик:	АО «Почта России» в лице Самарской области Адрес: 443099, г. Самара, Ленинградская, д. Телефон: +7 (846) 332-32-32	УФПС ул. 24

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ
АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ ТАТАРСТАН

« 10 » 11 20 22 г.

КЕРУЧЕ

ВХОДЯЩИЙ №

14029/не

Жалоба на действия Заказчика

➤ Заявитель обжалует следующие действия Заказчика:
Протокол отказа от заключения контракта с победителем аукциона и признания его уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупки, уведомление о не соответствии.

Заказчиком — АО «Почта России» в лице УФПС Самарской области — на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, опубликовано извещение о закупке № 32211697655 — открытый аукцион в электронной форме Оказание услуг по ремонту и техническому обслуживанию автомобилей Ford с истекшим сроком гарантии производителя для нужд УФПС «Татарстан почтасы». Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) установлена 10 000 000 руб., включая НДС. Согласно протоколу от 06.10.2022 г. победителем признан участник №3 — ООО «КазГорТехЦентр». Заказчик 14.10.2022 года направил победителю аукциона проект договора. В срок установленный Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почты России» (далее- Положение о Закупке) участник передал заказчику подписанный договор с приложением документа, обеспечивающего исполнение договора — банковскую гарантию.

25.10.2022 г. Заказчик повторно направил проект договора и уведомление о том, что представленная Участником банковская гарантия не

соответствует требованиям, установленным Положением о закупке, Документацией о закупке, и не может быть принята в качестве надлежащего обеспечения исполнения договора (уведомление о не соответствии).

Участник, не смотря на то, что был не согласен с уведомлением о несоответствии, направил в банк, выдавший банковскую гарантию заявление о внесении изменений в выданную 19.10.2022 года банковскую гарантию.

31.10.2022 г. на основании п.8.1.6 Положения о закупке представил Заказчику протокол разногласий к договору.

01.11.2022 года банк внёс изменения в представленную банковскую гарантию.

01.11.2022 года участнику был направлен протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупки (далее протокол признания уклонившимся).

Считаем, что Уведомление о несоответствии, протокол признания уклонившимся был вынесен с нарушением Положения о закупке, с нарушением норм материального и процессуального права подлежащими отмене по следующим основаниям.

В соответствии с подпунктом 1 и 3 части 10 статьи 3 Закона о закупках в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции может быть обжаловано осуществление заказчиком закупки с нарушением требований названного закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также неразмещение в единой информационной системе документов и сведений, подлежащих обязательному размещению в такой системе. 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, закупочной 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 Законом 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, закупочной 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 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.

При проведении торгов участник действовал добросовестно в соответствии с законом и положением о закупке. С момента получения протокола оформил банковскую гарантию и направил её вместе с договором в адрес Заказчика. Напротив, Заказчик вынес уведомление о несоответствии в нарушении закона. Согласно статье 428. ГК РФ банковская гарантия является договором присоединения, о чём так же указано в тексте банковской гарантии. Банковская гарантия заключается на условиях, которые определены банками в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты участником не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Далее, в соответствии с ч.2. ст.428 ГК РФ Присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Кроме того, согласно гл.22 ГК РФ, исполнение денежного обязательства связано с получением кредитором исполнения от должника, а согласно п.1. ст.368 ГК РФ, по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

Банковская гарантия была подписана уполномоченным лицом, о чём свидетельствует печать и фирменный бланк, на котором выдана банковская гарантия.

Согласно ст.374 ГК РФ Требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии. Данная норма носит императивный характер.

Согласно ст. 377 ГК РФ Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Следовательно, необоснованно указание в числе причин отклонения банковской гарантии отсутствие условия, согласно которому исполнением обязательства признаётся фактическое поступление денежных средств на счёт бенефициара, условия о подаче требования об уплате денежной суммы в форме электронного документа; условия, что Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия и всех остальных.

Несмотря на вышеизложенное, и то, что Заказчик, обязывает включить в текст банковской гарантии императивные нормы, то есть те, которые не могут быть изменены соглашением сторон, учитывая так же характер договорных отношений между гарантом и принципалом, согласно которым принципал присоединяется к договорным условиям утверждённых банком, участник направил банку заявление об изменении условий банковской гарантии, но учитывая банковский дело оборот, изменения были согласованы только 01.11.2022 года.

31.10.2022 г. на основании п.8.1.6 Положения о закупке представил Заказчику протокол разногласий к договору. Заказчик должен был в течение 2-х дней рассмотреть данный протокол, чего сделано не было и 01.11.2022 года вынес протокол об отказе, в нарушение положения о закупке.

Необходимо отметить, что 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 N 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).

Участник добросовестно исполнил возложенные на него обязательства.

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 19 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации N 13, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 14 от 08.10.1998 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами", обязательство гаранта по банковской гарантии выплатить сумму бенефициару при соблюдении условий гарантии является денежным. В соответствии с пунктом 2 статьи 377 этого Кодекса ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Ограничение суммы, подлежащей уплате банком в пользу бенефициара по банковской гарантии за нарушение принципалом обязательств, само по себе не означает, что этой суммой исчерпывается ответственность гаранта за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии.

Соответственно Заказчик ошибочно посчитал, что банковская гарантия, представленная заявителем в качестве обеспечения исполнения контракта, в нарушение положений ГК РФ и Закона о контрактной системе ограничивают ответственность Гаранта суммой, на которую выдана гарантия, что не соответствует требованиям аукционной документации и законодательству об осуществлении закупок.

Представленная ООО «КазГорТехЦентр» в качестве обеспечения исполнения Контракта банковская гарантия соответствует требованиям ГК РФ для банковской гарантии, соответствует требованиям Закона о контрактной системе для банковской гарантии, соответствует требованиям аукционной документации, а также соответствует требованиям Контракта к банковской гарантии.

Кроме того, 01.11.2022 года банк внёс в банковскую гарантию изменения в соответствии с пожеланиями Заказчика, но Заказчик опубликовал протокол отказа.

На основании вышеизложенного,

прошу:

Признать жалобу ООО «КазГорТехЦентр» обоснованной и обязать Заказчика заключить Контракт с ООО «КазГорТехЦентр», обязать Заказчика устранить допущенные нарушения закона.

Приложения (в копиях):

1. Протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупки;
2. Уведомление о не соответствии банковской гарантии;
3. Банковская гарантия №41574-22-10;
4. Изменения №1 к Независимой (Банковской) гарантии №41574-22-10 от 19 октября 2022г.
5. Аукционная документация.

Директор ООО «КазГорТехЦентр»

Исполнитель