



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____



РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-549/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

31.01.2023

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 «...», «...»,

рассмотрев жалобу «...» (далее - Заявитель) на действия «...» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для нужд филиалов «...» (реестровый № «...», 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 адрес Московского 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, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам Жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Закупки (далее — Договор).

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился, представил письменные возражения и 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.

Комиссией установлено, что 30.11.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для нужд филиалов «...» с реестровым № «...».

Согласно протоколу от 11.01.2023 № «...» Заявитель признан уклонившимся от заключения Договора по причине непредставления участником Закупки, с которым заключается Договор, надлежащего обеспечения исполнения Договора в срок, установленный для его заключения.

В соответствии с пунктом 20.1 информационной карты закупочной документации (далее - Информационной карта) обеспечение исполнения Договора может быть представлено в виде безотзывной независимой гарантии или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет.

Независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения Договора, заключаемого по результатам конкурентной закупки МСП, должна быть составлена по типовой форме согласно Приложению № 3 к Положению о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 (далее - Положение), на условиях, определенных гражданским законодательством и Законом о закупках.

В качестве обеспечения исполнения Договора Заявителем представлена независимая гарантия от 30.12.2022 года № 848817, выданная АО КБ «...» (далее – Гарантия), которая, в том числе, содержит условие:

«17.3. Приложенные к Требованию документы (оригиналы и копии) – заверяются в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации».

Пунктом 1 Положения установлены типовые формы гарантий, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки (далее – Типовая форма).

В соответствии с пунктом 8 Типовой формы, установленной Приложением № 3 к Положению, в случае направления бенефициаром требования на бумажном носителе представляется оригинал предусмотренного пунктом независимой гарантии документа или заверенная бенефициаром его копия.

Если копия документа заверена лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара, также представляется документ, подтверждающий полномочия такого лица на осуществление действий от имени бенефициара.

В случае направления требования в форме электронного документа предусмотренный пунктом 7 независимой гарантии документ представляется в форме электронного документа или в форме электронного образа бумажного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени бенефициара.

По мнению Заказчика, наличие дополнительного условия о заверении приложенных к Требованию документов (оригиналов и копий) в соответствии с положениями действующего законодательства Российской Федерации свидетельствует о несоответствии Гарантии Типовой форме.

Как указано Заказчиком, действующим законодательством не предусмотрены единые правила заверения, что нарушает права и законные интересы бенефициара, который имеет риски направления требования и получения формального отказа, связанного с оценкой качества заверения документов к такому требованию.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что согласно пункту 8 Гарантии в случае направления требования бенефициаром на бумажном носителе представляются оригиналы предусмотренных пунктом 7 настоящей независимой гарантии документов или заверенные бенефициаром их копии. Если копия документа заверена лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц

в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара, также представляется документ, подтверждающий полномочия такого лица на осуществление действий от имени бенефициара. В случае направления требования в форме электронного документа предусмотренные пунктом 7 настоящей независимой гарантии документы представляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов, подписанных усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени бенефициара.

Таким образом, Комиссией установлено, что в указанной части Гарантия соответствует требованиям пункта 20.1 Информационной карты.

Необходимо отметить, что основание для отказа в принятии Гарантии, изложенное в протоколе от 11.01.2023 № «...», не содержит ссылок на нормы права, которые, по мнению Заказчика, были нарушены Заявителем, и при этом не указывает на невозможность заключения договора с Заявителем, как победителем Закупки.

Также Комиссия отмечает, что, мотивируя отказ в принятии Гарантии, Заказчик не вправе ограничиваться только констатацией нарушения Заявителем формальных требований закупочной документации.

Наличие положение, установленных в пункте 17.3. Гарантии, с учетом отсутствия, как указано Заказчиком, специальных требований действующего законодательства Российской Федерации относительно заверения указанной категории документов, не противоречит требованиям Положения и закупочной документации, а значит не ухудшает, не затрудняет положение Заказчика и не нарушает его права и законные интересы.

С учетом изложенного на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов Жалобы.

Вместе с тем Заказчик достаточных доказательств обратного Комиссии не представил.

Таким образом, действия Заказчика о признании Заявителя уклонившимся от заключения Договора по вышеописанным обстоятельствам нарушают 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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