



ИБЕРУС - ЦЕНТР

04.07.2022 № 11

**В Управление Федеральной антимонопольной службы по г.
Москве**

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Заявитель: ООО «Иберус-Центр»

125284, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 1, 1, 17

Жалоба

на действия комиссии по осуществлению закупок

Заказчик: Государственное унитарное предприятие города Москвы
«Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен
имени В.И.Ленина», ИНН

Наименование организатора закупки: государственное казенное учреждение города
Москвы «Дирекция транспортных закупок»,

Заявитель: ООО «Иберус-Центр» ОГРН 50207016701

Контактное пи

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении
заказа: <https://zakupki.gov.ru>

Номер извещения: № 32211448925

Наименование аукциона в электронной форме: «Поставка колесных пар для
мотовозов»

Дата опубликования извещения о проведении электронного аукциона: 06.06.2022

Дата и время окончания подачи заявок: 22.06.2022 в 9.00 ч.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 23.06.2022

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 28.06.2022

Обжалуемые действия комиссии по осуществлению закупок:

1. Комиссией по осуществлению закупок (далее закупочная комиссия) нарушены положения **п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»** (далее – Закон о закупках) и **п.п. 1.3, 2.1., 13.4., 15.1. «Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена трудового Красного знамени метрополитен им. В.И.Ленина», утвержденного Приказом от 15.01.2020 № УД-07-40/20, с последующими изменениями (далее – Положение о закупке).**

Обоснование.

На официальном сайте АО «ЕЭТП» Заказчиком было размещено извещение от 06.06.2022 № 32211448925 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Наименование закупки: поставка колесных пар для мотовозов.

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ) и Положением о закупке.

Согласно протоколу от 28.06.2022 заседания закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок на участие в процедуре № 32211448925 (далее протокол от 28.06.2022, приложение 1) заявка ООО "Иберус- Центр" отклонена от участия в закупке.

Как указано в протоколе от 28.06.2022 основанием для принятия такого решения является: « п.7 ч. 12 ст. 48, ч. 6 ст. 45 Закона № 44 ввиду несоответствия требованиям, установленным п.3 ч.2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ. В независимой Гарантии, представленной участником указано: «... подлежащей уплате за каждый календарный день просрочки...».

Заявитель с протоколом от 28.06.2022 не согласен, считает действия закупочной комиссии не законными и не обоснованными, а протокол от 28.06.2022 подлежащим отмене на основании следующего.

1. Пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона N 223-ФЗ **не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и**

сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

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.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе, частью 10 статьи 4 названного Закона.

Как предусмотрено частью 10 статьи 4 Закона N 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в частности, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 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).**

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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. Как было указано выше, при проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена трудового Красного знамени метрополитен им. В.И.Ленина», утвержденного Приказом от 15.01.2020 № УД-07-40/20.

Разделом 14 Положения о закупках, Разделом 3 «Порядок подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме» аукционной документации данной процедуры закупки предусмотрено, что для участия в аукционе **участник закупки подает заявку, состоящую из двух частей, в срок и по форме, которые установлены извещением о проведении аукциона и аукционной документацией** (п.3.1.). Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки. Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **документы и информацию, предусмотренные пунктом 21 Информационной карты** (п.п. 3.2., 3.3.).

Пункт 21 Информационной карты содержит требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке. В частности, данным пунктом предусмотрено, что вторая часть заявки должна содержать информацию и документы об обеспечении заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если соответствующее требование предусмотрено извещением об осуществлении такой закупки, документацией о конкурентной закупке:

а) реквизиты специального банковского счета участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется участником такой закупки путем внесения денежных средств;

б) независимая гарантия или ее копия, если в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участником такой закупки предоставляется независимая гарантия.

Таким образом, Заказчик в п. 14.1.10 Положения о закупках, в п. 21 Информационной карты данной закупки установил, что в составе второй части заявки участник обязан предоставить независимую гарантию или ее копию.

При этом требований к оформлению самой банковской гарантии данный пункт не содержит.

Требования к независимой гарантии не входят в раздел аукционной документации, устанавливающий форму и состав заявки, и находятся в отдельном разделе аукционной документации (п. 23).

Согласно пунктам 6.1. и 6.4 аукционной документации Закупочная комиссия рассматривает вторые части заявок, поданных на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным аукционной документацией. Заявка на участие в аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным аукционной документацией, в порядке, установленном пунктом 21 Информационной карты.

При этом разделом 13 Положения о закупках предусмотрено, что участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае **непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение обеспечения заявки на участие в закупке, если требование обеспечения таких заявок указано в документации о закупке, в том числе представление обеспечения заявки на участие в закупке, не соответствующего требованиям настоящего Положения или документации о закупке.**

Требования к независимой гарантии установлены п.23 Информационной карты аукциона, согласно которому **независимая гарантия должна соответствовать требованиям статьи 45 закона № 44-ФЗ. Аналогичное требование содержится в пункте 15.1. Положения о закупках.**

Также независимая гарантия должна включать условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требования бенефициара, предусмотренных

Гражданским кодексом Российской Федерации, если гарантом в срок не более чем десять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока действия независимой гарантии

Срок действия независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее месяца с даты окончания срока подачи заявок.

Таким образом, закупочная комиссия в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, раздела 13, пункта 15.1 Положения о закупках, незаконно приняла решение о не допуске заявки ООО «Иберус- Центр» на основании несоответствия требованиям, установленным п. 3 ч. 2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ.

Кроме того, закупочной комиссией при вынесении решения об отклонении заявки участника не принято во внимание следующие обстоятельства.

В соответствии с частью 3 статьи 74.1 НК РФ банковская гарантия должна быть предоставлена банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Перечень ведется Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Банк, предоставивший ООО «Иберус-Центр» независимую Гарантию от 20.06.2022 № 709439 – акционерное общество Коммерческий Банк «Модульбанк» включен в Перечень банков, удовлетворяющих требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 45 закона № 44-ФЗ под регистрационным номером 1927 (приложение 2 – выписка из Перечня банков с официального сайта Минфина РФ).

2. При рассмотрении вторых частей заявок закупочной комиссией неправомерно применен формальный подход к их рассмотрению.

В протоколе от 28.06.2022 указано, что «в независимой Гарантии, представленной участником указано: подлежащей уплате **за каждый календарный день просрочки...**», что, по мнению членов закупочной комиссии, не соответствует требованиям установленным п.3 ч.2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с указанной нормой закона независимая гарантия должна содержать обязанность гаранта в случае просрочки исполнения обязательств по независимой гарантии, требование об уплате денежной суммы по которой соответствует условиям такой независимой гарантии и предъявлено заказчиком до окончания срока ее действия, **за каждый день просрочки** уплатить заказчику

неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате по такой независимой гарантии.

При этом закупочной комиссией не принят во внимание тот факт, что понятия «каждый календарный день» и «каждый день» абсолютно идентичны и означают последовательные дни в календаре.

Если бы в независимой Гарантии были указаны рабочие дни просрочки, то позиция членов комиссии хоть как - то бы соответствовала объективным критериям оценки.

В данном же случае, в нарушение требований части 1 статьи 1 и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ " закупочной комиссией допущен формальный подход к рассмотрению заявки общества.

Между тем, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным и надуманным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

В свою очередь, иных доводов (кроме как указание на календарные дни просрочки), свидетельствующих о правомерности отклонения заявки по рассматриваемому основанию, членами закупочной комиссии в протоколе от 28.06.2022 не отражено.

Также закупочной комиссией не принят во внимание тот факт, что банковская гарантия служит средством обеспечения заявки на участие в закупке и сама по себе не подтверждает соответствие участника закупки требованиям документации, предъявляемым к нему как к лицу, претендующему на заключение договора на выполнение определенных работ.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Из вышеуказанного следует, что заявка Заявителя была неправомерно отклонена закупочной комиссией от дальнейшего участия в процедуре, что свидетельствует о нарушении последней пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Основание отклонения заявки ООО «Иберус- Центр» не соответствует нормам закона № 223-ФЗ, Положению о закупках и аукционной документации.

Как следует из содержания протокола от 28.06.2022 основанием для принятия решения об отклонении заявки участника является **п. 7 ч. 12 ст. 48 Закона № 44.**

Между тем, согласно п. 1.6 аукционной документации, п. 2.1. Положения о закупках правовое регулирование осуществления закупок для нужд Заказчика на поставку товаров основывается на положениях Гражданского кодекса РФ, закона № 223-ФЗ, иных нормативных актах.

Таким образом, при оценке вторых частей заявок закупочная комиссия обязана была в случае отклонения заявки от дальнейшего участия в закупке обосновать свое решение исключительно нормами закона № 223-ФЗ.

В соответствии с подп. "б" п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ в протоколе рассмотрения вторых частей заявок должны быть указаны основания отклонения каждой заявки, каждого окончательного предложения с указанием положений документации, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

В аукционной документации данной закупки, в Положении о закупке отсутствует такое основание отклонения заявки как п.7 ч. 12 ст. 48 Закона № 44-ФЗ, в связи с чем действия закупочной комиссии не основаны на положениях закона № 223-ФЗ и являются не легитимными.

По правилам подпункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие), в том числе организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 3, 4 Закона № 223-ФЗ, ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции»,

прошу:

1. протокол от 28.06.2022 рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре № 32211448925 отменить
2. повторно провести процедуру рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке № 32211448925 и продолжить процедуру закупки в соответствии с положениями аукционной документации и Положением о закупке.
3. выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства об осуществлении закупок.

Приложение:

1. копия протокола от 28.06.2022 заседания закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок на участие в процедуре № 32211448925
2. выписка с официального сайта Министерства финансов РФ из Перечня банков, удовлетворяющих требованиям п.1 ч.1ст. 45 закона № 44-ФЗ

Генеральный директор

А.А. Евстропов