



**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

№ _____
На № _____ от _____

ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы»
ул. Никольямская, д. 49, стр. 3, г.
Москва, 109004
orgzdd@social.mos.ru

ООО «Рем-Строй Проект»
141008, Московская область, г.Мытищи,
ул.Летная, 19, оф.472.1
remstroyproekt@list.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/06/106-14340/2022 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

22.09.2022

г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего: Главного специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок Н.А. Узкого,

Члены Комиссии:

Главного специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок А.А. Кутейникова,

Специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок М.О. Мацневой,

рассмотрение жалоб проводилось дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) в целях исполнения Указа Мэра Москвы от 25.09.2020 № 92-УМ «О внесении изменений в правовые акты города Москвы» и предупреждения распространения в городе Москве инфекции, вызванной коронавирусом 2019-nCoV.,

при участии представителей:

ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы»: Тиганова А.И. (по доверенности от 22.12.2021 №Д-ФАС/38/21),

в отсутствие представителей ООО «Рем-Строй Проект», о времени и порядке заседания Комиссии Управления уведомленным надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 №ЕИ/48927/22,

рассмотрев жалобы ООО «Рем-Строй Проект» (далее — Заявитель) на действия ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы» (далее — Заказчик) при проведении открытых конкурсов в электронной форме на право заключения



2022-54004

государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту в учреждении, подведомственном ДТСЗН г.Москвы (Закупка 82) (Закупка 85) (Закупка 84); выполнение работ по капитальному ремонту в ГБУ ТЦСО «Алексеевский» филиал «Останкинский» (Закупки №№ 0373200041522001133, 0373200041522001124, 0373200041522001128, 0373200041522001099) (далее – открытые конкурсы, конкурсы) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении открытых конкурсов.

В результате рассмотрения жалоб, рассмотрев представленные документы и сведения, запрашиваемые письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 №ЕИ/48927/22, Комиссия Управления установила следующее.

Согласно протоколам подведения итогов открытых конкурсов в электронной форме от 12.09.2022, 13.09.2022 №ИЭОК1 вторые части заявок ООО «Рем-Строй Проект» признаны не соответствующими требованиям конкурсных документаций, в том числе на следующем основании: «Требования к независимой гарантии утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 г. № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». В соответствии с определением Верховного суда РФ от 05.02.2009 N 20-В08-16 доверенность подтверждает наличие у поверенного прав действовать от имени доверителя, определяет условия и границы реализации этих прав. Она предназначена для предъявления третьим лицам, в отношениях с которыми поверенный выступает от имени доверителя. Таким образом, третьи лица должны иметь возможность убедиться в том, что у поверенного есть необходимые полномочия. Подписантом по данной независимой гарантии является лицо, действующее на основании доверенности. Документы, подтверждающие полномочия лица на осуществление действий от имени банка (гаранта) не представлены. На основании выше изложенного 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). Данная позиция подтверждена судебной практикой, в частности решением 2022-54004

Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-50003/21-122-240 от 02.07.2021».

Согласно ч.2 ст.44 Закона о контрактной системе обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или независимой гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

В силу ч.4 ст.44 Закона о контрактной системе независимая гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе, должна соответствовать требованиям ст.45 Закона о контрактной системе. Срок действия независимой гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.

Согласно ч.1 ст.45 Закона о контрактной системе Заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный ч.1.2 ст.45 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о независимой гарантии в предусмотренных ст.45 Закона о контрактной системе реестрах независимой гарантии;

2) несоответствие независимой гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 ст.45 Закона о контрактной системе;

3) несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

На заседании Комиссии Управления установлено, что Заявителем в качестве обеспечения заявок представлены независимые гарантии от 06.09.2022 №770221, от 08.09.2022 №№ 770243, 770244, от 09.09.2022 №770733, выданные АКБ «Модульбанк» (далее — независимые гарантии).

Ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе установлен перечень информации, которая должна содержать независимая гарантия.

Согласно ч.8.2 ст.45 Закона о контрактной системе дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра независимых гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по независимых гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Пунктом 31 Информационных карт конкурсных документаций установлены требования к независимым гарантиям в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О банковских 2022-54004

гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – постановление №1005).

В силу ч.1 ст.106 Закона о контрактной системе лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, вправе направить в контрольный орган в сфере закупок возражения на жалобу, участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что представленные независимые гарантии не соответствуют требованиям конкурсных документов, поскольку в составе заявок ООО «Стройгрупсервис» не представлены документы, подтверждающие полномочия лица на осуществление действий от имени банка (гаранта).

В соответствии с определением Верховного суда РФ от 05.02.2009 N 20-В08-16 доверенность подтверждает наличие у поверенного прав действовать от имени доверителя, определяет условия и границы реализации этих прав. Она предназначена для предъявления третьим лицам, в отношениях с которыми поверенный выступает от имени доверителя. Таким образом, третьи лица должны иметь возможность убедиться в том, что у поверенного есть необходимые полномочия.

На основании п. 2 ст. 368 ГК РФ независимая гарантия выдается в письменной форме, позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром.

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.

На заседании Комиссии Управления установлено, что в представленных Заявителем независимых гарантиях подписантом является лицо, действующее на основании доверенности, что не позволяет установить волеизъявление гаранта на выдачу указанных независимых гарантий 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).

Согласно п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является несоответствие независимой гарантии условиям, указанным в ч.2 и 3 ст.45 Закона о контрактной системе.

Согласно пп.«а» п.1 ч.5 ст.49 Закона о контрактной системе не позднее двух

2022-54004

рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленной в извещении об осуществлении закупки члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с п.4 ч.4 ст.49 Закона о контрактной системе, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным п.1 - 8 ч.12 ст.48 Закона о контрактной системе.

Согласно ч.12 ст.48 Закона о контрактной системе при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях:

1) непредставления (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе) участником закупки оператору электронной площадки в заявке на участие в закупке информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением информации и документов, предусмотренных п.2 и 3 ч.6 ст.43 Закона о контрактной системе), несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки;

2) непредставления информации и документов, предусмотренных п.2 и 3 ч.6 ст.43 Закона о контрактной системе, несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки;

3) несоответствия участника закупки требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе, требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки в соответствии с ч.1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст.31 Закона о контрактной системе;

4) предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со ст.14 Закона о контрактной системе (за исключением случаев непредставления информации и документов, предусмотренных п. 5 ч. 1 ст. 43 Закона о контрактной системе);

5) непредставления информации и документов, предусмотренных п.5 ч. 1 ст.43 Закона о контрактной системе, если такие документы предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с ч.3 ст.14 Закона о контрактной системе (в случае установления в соответствии со ст.14 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки запрета допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);

6) выявления отнесения участника закупки к организациям, предусмотренным п.4 ст.2 Федерального закона от 4 июня 2018 года № 127-ФЗ «О мерах воздействия (противодействия) на недружественные действия Соединенных Штатов Америки и иных иностранных государств», в случае осуществления закупки работ, услуг, включенных в перечень, определенный Правительством Российской Федерации в соответствии с указанным пунктом;

7) предусмотренных ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе;

8) выявления недостоверной информации, содержащейся в заявке на участие в закупке;

9) указания информации о предложении участника закупки, предусмотренном п.3 или п. 4 ч.1 ст.43 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что у комиссий по осуществлению закупок Заказчика имелись основания для признания независимых гарантий не соответствующим требованиям извещения и принятие комиссией по осуществлению закупок решения в части отклонения заявок Заявителя является правомерным.

Одновременно с этим Комиссия Управления считает необходимым отметить следующее.

Согласно ч.13 ст.44 Закона о контрактной системе в случае, если при проведении электронных процедур в течение одного квартала календарного года на одной электронной площадке в отношении трех и более заявок одного участника закупки комиссиями по осуществлению закупок приняты решения о несоответствии указанных заявок требованиям, предусмотренным извещением об осуществлении закупки, по основаниям, установленным пунктами 1 - 3, 5 - 9 ч.12 ст.48 Закона о контрактной системе, в порядке, предусмотренном ч.14 Закона о контрактной системе, осуществляется перечисление в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации заблокированных на специальном счете участника закупки денежных средств в размере обеспечения каждой третьей такой заявки или в порядке, предусмотренном ч.15 ст.44 Закона о контрактной системе, предъявляется требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной для обеспечения каждой третьей такой заявки.

Согласно ч.15 ст.44 Закона о контрактной системе если в случае, предусмотренном ч.13 ст.44 Закона о контрактной системе, обеспечение заявки на участие в закупке, являющейся третьей заявкой, предоставлено в виде независимой гарантии:

1) оператор электронной площадки через тридцать дней со дня, следующего за днем размещения на электронной площадке в отношении такой заявки протокола, указанного в ч.17 ст.48, п.2 ч.5 ст. 49, п.2 ч.3 ст.50 Закона о контрактной системе, направляет (за исключением случая получения оператором электронной площадки решения суда, контрольного органа в сфере закупок о признании решения, принятого в отношении такой заявки, не соответствующим требованиям Закона о контрактной системе) заказчику, разместившему такой соответствующий протокол, информацию о наступлении случая, предусмотренного ч.13 ст.44 Закона о контрактной системе, и об участнике закупки, подавшем такую заявку;

2) заказчик не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем получения информации, предусмотренной п.1 ч.15 ст.44 Закона о контрактной системе, предъявляет требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной таким участником закупки.

Комиссия Управления отмечает, что в данном случае отклонение участника конкурсов осуществлено комиссиями по осуществлению закупок Заказчика ввиду представления ненадлежащих независимых гарантий, подразумевающих их

недействительность по причине отсутствия доверенностей, что, в свою очередь, свидетельствует о невозможности предъявления требования об уплате денежной суммы по независимым гарантиям, предоставленных участником закупки.

Исследовав представленные материалы, Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Рем-Строй Проект» на действия конкурсных комиссий ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы» необоснованными.

2. Снять ограничения на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.09.2022 №ЕИ/48927/22.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 (трех) месяцев с даты его принятия в порядке, установленном гл. 24 АПК РФ.

Председательствующий

Н.А. Узкий

Члены комиссии

А.А. Кутейников

М.О. Мацнева

Исп.Кутейников А.А.
тел.8(495)784-75-05

2022-54004