

Исх. № 12/04  
«12» апреля 2024 г.

**Куда: Управление федеральной антимонопольной  
службы по Калининградской области**  
РФ, 236006 г. Калининград, ул. Барнаульская, 4, бокс №5033  
Телефон: +7 (4012) 537 201  
E-mail: to39@fas.gov.ru

**Куда: Акционерное общество «Россети Янтарь»**  
РФ, 236022, г. Калининград, ул. Театральная, д. 34, кабинет 205в  
Телефон: 8 (4012) 53-29-45  
E-mail: Tihonova-AI@rosseti-yantar.ru

**От: Общество с ограниченной ответственностью "Ав Строй"**  
ИНН/КПП: 5009135869/500901001  
РФ, 142030, Московская область, г.о. Домодедово, д. Павловское, ул.  
Полевая, д. 23  
Телефон: +7 (921) 100 52 22  
E-mail: eb@arosi.ru

### **Жалоба на действия комиссии Заказчика**

**1.Заказчик:** Акционерное общество «Россети Янтарь»

**Место нахождения:** РФ, 236022, г. Калининград, ул. Театральная, д. 34, кабинет 205в

**Почтовый адрес:** РФ, 236022, г. Калининград, ул. Театральная, д. 34, кабинет 205в

**Телефон:** 8 (4012) 53-29-45

**Email:** Tihonova-AI@rosseti-yantar.ru

**2.Участник закупки (далее - Заявитель):** Общество с ограниченной ответственностью "Ав Строй"

**Фамилия, имя, отчество единоличного исполнительного органа:**  
Аванесов Антон Витальевич

**Место нахождения:** РФ, 142030, Московская область, г.о. Домодедово, д. Павловское, ул. Полевая, д. 23

**Почтовый адрес:** РФ, 142030, Московская область, г.о. Домодедово, д. Павловское, ул. Полевая, д. 23

**Телефон:** +7 (921) 100 52 22

**Email:** eb@arosi.ru

**Контактное лицо:** Аванесов Антон Витальевич

**3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке (далее – ЕИС):** <https://zakupki.gov.ru/>

**Номер извещения закупки на ЭТП:** 32413309185

(<https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/documents.html?noticeInfoId=16412395>)

**Начальная (максимальная) цена контракта:** 46 939 505,06  
русский рубль

**Предмет закупки, конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Конкурс):** КОНКУРС В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ на право заключения договора на разработку рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ с поставкой оборудования по объекту нелюготной категории «Строительство 3-х ТП 15/0,4 кВ, ЛЭП 15 кВ от ВЛ 15 кВ № 15-206 (инв. № 5115266), ЛЭП 15 кВ от ВЛ 15 кВ № 15-204 (инв. № 5115265), организация системы учета электроэнергии в п. Загородное, ул. Центральная Багратионовского района» (техническое задание № Z/031808/2023-18)

**Дата публикации извещения о проведении Запроса котировок на ЭТП:** 21.02.2024 г.

#### **4.Обжалуемые действия Заказчика:**

Заявка Заявителя была необоснованно отклонена членами Комиссии по осуществлению закупок Заказчика.

#### **5.Доводы жалобы:**

«21» февраля 2024 года Заказчик разместил на сайте ЕИС извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на разработку рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ с поставкой оборудования по объекту нелюготной категории «Строительство 3-х ТП 15/0,4 кВ, ЛЭП 15 кВ от ВЛ 15 кВ № 15-206 (инв. № 5115266), ЛЭП 15 кВ от ВЛ 15 кВ № 15-204 (инв. № 5115265), организация системы учета электроэнергии в п. Загородное, ул. Центральная Багратионовского района» (техническое задание № Z/031808/2023-18).

В соответствии с пунктом 11 раздела II. ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ Заказчиком установлена необходимость обеспечения заявок на участие в Конкурсе. Требования к указанному обеспечению установлены пунктом 3.6. Требования к обеспечению заявок на участие в закупке части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ».

В соответствии с **подпунктом 3.6.6. пункта 3.6.** Требования к обеспечению заявок на участие в закупке части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» при выборе участником закупки способа обеспечения заявки в форме независимой гарантии (далее – НГ) участник должен предоставить НГ, составленную с учетом требований статьи 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации и определенных, указанным пунктом, условий.

Согласно подпунктам 3.6.8, 3.6.9 пункта 3.6. Требования к обеспечению заявок на участие в закупке части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» форма НГ, иные требования, связанные с независимой гарантией, установлены в части VII документации о закупке - «Типовые формы независимых гарантий», несоответствие НГ, предоставленной участником закупки с требованиями, предусмотренными п.3.6 Документации, является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

В части VII документации о закупке - «Типовые формы независимых гарантий» Заказчиком установлена типовая форма банковской гарантии для обеспечения заявки (далее – Типовая форма). В пункте 17 Типовой формы установлено:

«...17. Настоящая независимая гарантия может быть изменена гарантом **с письменного согласия бенефициара**. Все изменения к настоящей независимой гарантии должны быть оформлены в виде **письменного документа** - Изменения к независимой гарантии.

**Письменное согласие бенефициара** на изменение соответствующих условий настоящей независимой гарантии **направляется гаранту** до внесения изменений в независимую гарантию. Изменения в условия независимой гарантии **вступают в силу с даты их выпуска гарантом**, если иной момент вступления их в силу не определен в таких изменениях...»

Заявителем в качестве обеспечения заявки представлена НГ ПАО «МТС-Банк» №1527608 от 11.03.2024 (Приложение №2). В пункте 17 данной НГ указано:

«17. Дополнительные условия.

17.1. Независимая гарантия может быть изменена гарантом путем составления **отдельного документа** в следующем порядке:

- **изменения, связанные с увеличением суммы и (или) срока действия независимой гарантии, вступают в силу в дату выпуска гарантом изменений** в независимую гарантию **без согласия бенефициара**;
- **иные изменения в гарантию** вступают в силу **в дату получения гарантом согласия бенефициара** на соответствующее изменение гарантии.»

По мнению Заказчика, согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок №32413309185-03 от 10.04.2024 (Приложение №3), п. 17 НГ не соответствует Типовой форме НГ, так как «не соблюдены права Бенефициара по изменению независимой гарантии», вследствие чего заявка Заявителя была отклонена.

При этом согласно требованиям части 5, а также приложения №1 постановления Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. N 1397 "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, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" (далее – ПП1397), устанавливающих требования к НГ, предоставляемой в качестве обеспечения заявки, дополнительные условия НГ не должны противоречить положениям извещения об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке и Положения о закупке бенефициара, а также требованиям к условиям НГ, установленным указанным постановлением **и условиям гражданского законодательства**. Что также, как отмечалось ранее, закреплено подпунктом 3.6.6. пункта 3.6. Документации.

В статье 370 ГК РФ закреплён принцип независимости гарантии от иных обязательств, в соответствии с частью 1 данной статьи обязательство гаранта перед бенефициаром **не зависит в отношениях между ними от основного обязательства**, в обеспечение исполнения которого она выдана, от отношений между принципалом и гарантом, а **также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них**.

В части 3 статьи 371 ГК РФ если по условиям независимой гарантии допускается возможность изменения гарантом с согласия бенефициара, то обязательство гаранта считается измененным **с момента получения гарантом согласия бенефициара (что прямо противоречит требованиям Заказчика).**

Дополнительно обращаем внимание, что требования Заказчика установленные в пункте 17 Типовой формы:

«...17. Настоящая независимая гарантия может быть изменена гарантом с письменного согласия бенефициара. Все изменения к настоящей независимой гарантии должны быть оформлены в виде письменного документа - Изменения к независимой гарантии.

Письменное согласие бенефициара на изменение соответствующих условий настоящей независимой гарантии направляется гаранту до внесения изменений в независимую гарантию. Изменения в условия независимой гарантии вступают в силу с даты их выпуска гарантом, если иной момент вступления их в силу не определен в таких изменениях...»,  
**- противоречат принципу анонимности участника закупки установленного частью 19.5, частью 21, статьи 3.4 Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках).**

Оформление НГ происходит **до момента подачи заявки** участником закупки, порядок изменения НГ, предусмотренный Заказчиком, предполагает, по сути, не предусмотренный Законом о закупках, обмен информацией и документами между потенциальным Участником, Гарантом по НГ, и Заказчиком предполагающий компрометацию сведений об участнике до момента подачи им заявки. Что предоставляет для Заказчика возможность определения состава участников до момента рассмотрения частей заявок содержащих сведения о них, создает риски координации действий на торгах, формирования не предусмотренных законодательством соглашений при определении поставщика.

**Таким образом, порядок внесения изменений, предусмотренный в НГ Заявителя, соответствует требованиям ГК РФ, Закона о закупках, предполагая возможность изменений, связанных с увеличением суммы и (или) срока действия НГ, без согласия бенефициара, не может пониматься Заказчиком как «несоблюдение» его прав, не может служить основанием для отклонения заявки Заявителя.**

Более того в соответствии с частью 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках установлен закрытый перечень требований к НГ предоставляемой в качестве обеспечения заявки, при этом, в части 14.2 указано: «несоответствие НГ...требованиям, **предусмотренным настоящей статьей**, является основанием для отказа в принятии ее заказчиком.». В протоколе рассмотрения вторых частей заявок №32413309185-03 от

10.04.2024, при этом, отсутствует указание на пункт требований указанной статьи, либо документации которым не соответствует НГ Заявителя.

При сопоставлении требований Заказчика, установленной им типовой формы НГ, требований ГК РФ, НГ, предоставленной Заявителем, вывод Заказчика о «несоблюдении права Бенефициара по изменению независимой гарантии» видится несостоятельным:

- возможность внесения изменений предусмотрена НГ, представленной Заявителем;
- установленный порядок внесения изменений, при наличии расхождений, в целом, соответствует требованиям Заказчика, а также требованиям ГК РФ (требования заказчика в части сроков вступления в силу изменений, напротив, противоречат ГК РФ, части 5 ПП1397);
- требования Заказчика, указанные в п.17 Типовой формы, в соответствии с ГК РФ, частью 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках, никак не связаны с основным обязательством, в обеспечение которого выдана гарантия, не влияют на интересы сторон, не могут служить основанием для признания заявки Заявителя не соответствующей требованиям;
- порядок получения согласия бенефициара по гарантии, противоречит требованиям Закона о закупках.

#### **6. Документы, подтверждающие доводы жалобы:**

1. Документы, подтверждающие полномочия Заявителя;
2. Независимая гарантия ПАО «МТС-Банк» №1527608 от 11.03.2024;
3. Протокол рассмотрения вторых частей заявок №32413309185-03 от 10.04.2024.

#### **7. На основании вышеизложенного и, руководствуясь положениями статьи 18.1. Закона о защите конкуренции**

##### **ПРОШУ:**

1. Признать в действиях членов закупочной комиссии Заказчика нарушение требований подпункта «б», пункта 3, части 13, статьи 3.2, части 14.2 статьи 3.4. Закона о закупках.
2. Обязать Заказчика устранить нарушения, отменить протокол рассмотрения вторых частей заявок, признать заявку Заявителя соответствующей требованиям документации.

**Генеральный директор  
ООО " Ав Строй"**

**Аванесов Антон Витальевич  
ЭП**