

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по заявлению № 042/10/5-939/2022

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Резолютивная часть решения оглашена «08» августа 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено «11» августа 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель

председателя Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

<...>.

фиксация заседания осуществлялась при помощи видеозаписи,

при участии в заседании посредством системы видеоконференцсвязи (ВКС):

<...> – представителя муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 37 города Белово», действующей по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

29.07.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 37 города Белово» (МАОУ «СОШ № 37»; Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (РНП) сведений об ООО «Стройсиб» ИНН 2222822703 (Подрядчик), которое было признано победителем закупки, проведенной посредством открытого конкурса в электронной форме на проведение работ по капитальному ремонту здания МБОУ «СОШ №37», расположенной по адресу: Кемеровская область, г. Белово, пгт. Грамотеино, ул. Светлая, 22а, извещение о проведении которой опубликовано в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) под № 32211485512 (далее - Закупка), в связи с уклонением от заключения договора, в виде не предоставления подписанной банковской независимой гарантии.

Уведомлением № 05/4951 от 01.08.2022 рассмотрение заявления МАОУ

«СОШ № 37» назначено на 08.08.2022 на 15 часов 45 минут.

03.08.2022 от МАОУ «СОШ № 37» поступили дополнения с приложенными материалами, согласно которым Заказчик описал порядок заключения договора по результатам Закупки и действия МАОУ «СОШ № 37» и Подрядчика при его заключении.

08.08.2022 от Подрядчика поступили письменные пояснения относительно включения его в РНП, с приложенными материалами, согласно которым при подписании договора сотрудник ООО «Стройсиб» по ошибке приложил не сканированную копию банковской гарантии, а ее проект в формате ворд. ООО «Стройсиб» не было признано уклонившимся от заключения договора, Заказчик сам отказался от его заключения. Подрядчик не имел намерений уклониться от заключения договора. У ООО «Стройсиб» 4 исполненных контракта на общую сумму 538 012 565,78 руб. и 1 находящийся в стадии исполнения, заключенных в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ № 44-ФЗ), 1 исполненный договор, заключенный в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223-ФЗ). ООО «Стройсиб» зарекомендовало себя надежным исполнителем по государственным контрактам и договорам, и внесение сведений о нем в РНП в рамках существующих политической и экономической обстановки равносильно банкротству компании. ООО «Стройсиб» является субъектом малого предпринимательства, и включение его в РНП повлечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах, то есть – лишит Подрядчика основного дохода (подробно доводы ООО «Стройсиб» изложены в письменных пояснениях исх. № 6/н от 04.08.2022 (вх. № 4592э от 08.08.2022)). Кроме того, ООО «Стройсиб» в доказательство наличия требуемой банковской гарантии представлена копия платежного поручения № 60 от 22.07.2022.

08.08.2022 с участием посредством системы ВКС представителя МАОУ «СОШ № 37» состоялось рассмотрение заявления Заказчика № 042/10/5-939/2022 о включении в реестр РНП сведений об ООО «Стройсиб», на котором представитель Заказчика поддержала представленные доводы и пояснения, указала, что МАОУ «СОШ № 37» настаивает на включении сведений об ООО «Стройсиб» в РНП, поскольку действия данного лица при заключении договора по результатам Закупки свидетельствуют об уклонении Подрядчика от его заключения и отсутствии желания заключить данный договор. В настоящее время, в связи с тем, что заключение договора с участником Закупки, занявшим второе место по результатам торгов, является правом Заказчика, принято решение провести закупку повторно.

Изучив имеющиеся материалы заявления № 042/10/5-939/2022 Комиссия установила следующее:

21.06.2026 на официальном сайте ЕИС в сети Интернет по адресу: <http://www.zakupki.gov.ru> (Официальный сайт), опубликовано сообщение о проведении Закупки, а также закупочная документация согласно которым:

Закупка проводится на электронной площадке «РТС-тендер» адрес в сети Интернет: <https://www.rts-tender.ru>;

способ размещения Закупки – открытый конкурс в электронной форме;

начальная (максимальная) цена договора (НМЦД) – 173 804 444,94 рублей;

предмет Закупки – капитальный ремонт здания МБОУ «СОШ №37», расположенной по адресу: Кемеровская область, г. Белово, пгт. Грамотеино, ул. Светлая, 22а;

дата и время окончания срока подачи заявок – 06.07.2022 в 09:00 (местное время);

дата окончания срока рассмотрения и оценки вторых частей заявок – 07.07.2022;

дата подведения итогов – 08.07.2022;

обеспечение исполнение договора – в размере 10 % НМЦД, что составляет 17 380 444 руб. 49 коп.

Договор заключается после предоставления Подрядчиком, с которым заключается Договор, обеспечения исполнения Договора в размере 10 % от НМЦД, что составляет – 17 380 444 руб. 49 коп. В случае не предоставления Подрядчиком, с которым заключается Договор, обеспечения исполнения Договора в срок, установленный для заключения Договора, такой Подрядчик считается уклонившимся от заключения Договора.

Исполнение договора может обеспечиваться предоставлением независимой гарантии или внесением денежных средств на указанный Заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно. При этом по договору должны быть обеспечены обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя) по возмещению убытков Заказчика, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору, а также обязанность по выплате неустойки (штрафа, пени), возврату аванса и иных долгов, возникших у поставщика (подрядчика, исполнителя) перед Заказчиком.

1. Независимая гарантия выдается участнику закупки в соответствии с требованиями статьи 45 ФЗ № 44-ФЗ. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц.

2. Независимая гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1. сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом Заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом, при осуществлении которой предоставляется такая независимая гарантия;
2. обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой гарантией;
3. обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
4. условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по независимой гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика;
5. срок действия независимой гарантии с учетом требований пункта 1 настоящего раздела;
6. отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления независимой гарантии по обязательствам принципала, возникшим из договора при его заключении, в случае предоставления независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения Договора;
7. условие о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, 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;
8. перечень документов, установленный Постановлением Правительства РФ № 1005 от 08.11.2013, предоставляемых заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии.

3. Запрещается включение в условия независимой гарантии требования о представлении Заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых независимой гарантией, а также документов, не предусмотренных пунктом 2 настоящего раздела.

4. В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

5. В ходе исполнения договора поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения договора, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных договором, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения договора, а также изменить способ обеспечения исполнения договора из числа способов, предусмотренных Положением о закупке.

6. Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения договора, возвращаются на счет участника закупки в течение не более чем

десяти рабочих дней с даты получения Заказчиком от поставщика (подрядчика, исполнителя) соответствующего требования и при условии надлежащего исполнения им всех обязательств по договору.

Возврат независимой гарантии в случае, указанном в Положения о закупке, Заказчиком предоставившему ее лицу или гаранту не осуществляется, взыскание по ней не производится.

В соответствии с протоколом подведения итогов конкурса № 2426152 от 07.07.2022 на участие в Закупке были поданы заявки от следующих лиц:

ООО «Стройсиб», ценовое предложение 171 804 444,94 руб. с НДС, 97,563 баллов, итоговая позиция 1 победитель;

ООО «Алгоритм», ценовое предложение 164 940 418,25 руб. с НДС, 60 баллов, итоговая позиция 2 второе место.

Согласно представленным Заказчиком материалам, 13.07.2022 Заказчик направил Подрядчику для подписания проект договора. В ответ 19.07.2022 ООО «Стройсиб» направил Заказчику договор в качестве протокола разногласий, вместе с тем переданный Подрядчиком договор не содержал никаких изменений по сравнению с направленным ему Заказчиком. В связи с изложенным 20.07.2022 Заказчик вновь направил ООО «Стройсиб» проект договора для подписания. 25.07.2022 ООО «Стройсиб» подписало проект договора, а также представило Заказчику банковскую независимую гарантию № 468716 от 25.07.2022 в виде простого электронного файла формата Microsoft Word (.doc) не содержащего подпись должностного лица выдавшего ее банка (АО «Солид Банк»), а также печать данной кредитной организации. В ответ представителем Заказчика на адрес электронной почты Подрядчика (...) направлено электронное письмо, согласно которому МАОУ «СОШ № 37» просило представить подписанную банковскую гарантию, а также документ, подтверждающий полномочия лица (доверенность) ее подписавшего.

В целях установления наличия требуемой банковской гарантии, представитель Заказчика посредством бесплатного сервиса обмена мгновенными сообщениями и голосовой связи «WhatsApp» 26.07.2022 связался с сотрудником АО «Солид Банк», который сообщил, что банковская гарантия не выпускалась, по ней только было принято решение по заявке.

27.07.2022 в 09:31 сотрудником МАОУ «СОШ № 37» в адрес Подрядчика посредством электронной почты направлено уведомление исх.№ 60 от 27.07.2022, согласно которому ООО «Стройсиб» предлагалось до 11:00 местного времени представить надлежащим образом оформленную банковскую гарантию.

Согласно протоколу № 1 об отказе от заключения договора от 28.07.2021 Заказчик отказался от заключения договора по результатам Торгов с ООО

«Стройсиб», в связи с тем, что Подрядчик по истечении 20 календарных дней победитель Закупки не представил обеспечение договора, в виде подписанной банковской независимой гарантии.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к следующим выводам:

согласно извещению о проведении Закупки: независимая гарантия выдается участнику закупки в соответствии с требованиями статьи 45 ФЗ № 44-ФЗ.

В силу части 8.2 статьи 45 ФЗ № 44-ФЗ дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, 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, типовая форма независимой гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, форма требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии устанавливаются Правительством РФ.

Дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей ФЗ № 44-ФЗ, утверждены постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 (далее – Дополнительные требования к гарантии), согласно которым независимая гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен ФЗ № 44-ФЗ, лица, имеющего право действовать от имени гаранта, на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 ФЗ № 44-ФЗ, с учетом следующих требований:

в) обязательное наличие нумерации на всех листах независимой гарантии, которые должны быть прошиты, подписаны и скреплены печатью (при наличии) гаранта, в случае ее оформления в письменной форме на бумажном носителе на нескольких листах.

Учитывая вышеизложенное требования Заказчика к Подрядчику о предоставлении подписанной независимой банковской гарантии, с печатью и подтверждением полномочий лица, ее подписавшего соответствуют положениям Дополнительных требований к гарантии и предоставление участником Закупки гарантии, не соответствующей установленным требованиям, необходимо расценивать как непредоставление обеспечения исполнения договора.

Согласно пункту 4 раздела «Порядок предоставления обеспечения исполнения Договора» извещения о проведении Закупки: в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

Учитывая вышеизложенное, согласно имеющимся материалам, ООО «Стройсиб» уклонилось от заключения договора по результатам Закупки, поскольку не представило обеспечение исполнения данного договора, в виде надлежащим образом оформленной независимой банковской гарантии.

Комиссия считает доводы, ООО «Стройсиб» несостоятельными в связи со следующим:

1. довод Подрядчика: при подписании договора сотрудник ООО «Стройсиб» по ошибке приложил не сканированную копию банковской гарантии, а ее проект в формате ворд:

у ООО «Стройсиб» было достаточно времени чтобы исправить данную ошибку, учитывая, что сотрудники Заказчика как минимум два раза просили Подрядчика представить надлежащим образом оформленную гарантию;

2. довод Подрядчика: ООО «Стройсиб» не было признано уклонившимся от заключения договора, Заказчик сам отказался от его заключения:

признавать ООО «Стройсиб» уклонившимся от заключения договора Заказчику не было необходимости, поскольку по условиям закупочной документации (пункт 4 раздела «Порядок предоставления обеспечения исполнения Договора» извещения о проведении Закупки) в случае непредоставления обеспечения исполнения договора, участник Закупки считается уклонившимся от заключения договора.

3. довод Подрядчика: ООО «Стройсиб» не имело намерений уклониться от заключения договора:

данный довод опровергается имеющимися материалами, а именно: Подрядчик представил вместо требуемой банковской гарантии фактически ее проект, не оформленный надлежащим образом. В дальнейшем игнорирование неоднократных (как минимум дважды 25.07.2022 и 27.07.2022) требований Заказчика о представлении надлежащим образом оформленной банковской гарантии.

Комиссия критически относится к представленным ООО «Стройсиб» доказательствам наличия по состоянию на 25.07.2022 требуемой банковской гарантии АО «Солид Банк», поскольку из представленного Подрядчиком платежного поручения № 60 от 22.07.2022 нельзя сделать однозначный вывод о том, что данный платеж, сделанный ООО «Стройсиб» в пользу АО «Солид Банк» в размере 1 223 100 руб., осуществлен именно с целью оплаты услуг по предоставлению требуемой гарантии, в связи с тем, что в назначении платежа указано: «Счет на оплату № 7656 от 22.07.2022 г. НДС не облагается». Кроме того, Заказчиком приложена переписка с сотрудником АО «Солид Банк», согласно которой по состоянию на 26.07.2022 надлежащим образом оформленной банковской гарантии от данной кредитной организации у

Подрядчика не было. Представленная Подрядчиком сканированная копия гарантии очень плохого качества, многие слова, цифры и символы на которой нечитаемы. Согласно пояснениям представителя ООО «Стройсиб» представить иную копию Подрядчик не имеет возможности, поскольку именно в таком виде гарантия была представлена банком по электронной почте. В связи с чем, Комиссия считает, что данная копия не подтверждает наличие у ООО «Стройсиб» требуемой гарантии.

Учитывая вышеизложенное Комиссия считает, что основания для включения сведений об ООО «Стройсиб» в РНП имеются.

Руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

РЕШИЛА:

1. признать ООО «Стройсиб» ИНН 2222822703 уклонившемся от заключения договора по результатам проведения закупки с реестровым номером в ЕИС 32211485512;
2. направить копию настоящего заключения руководителю ФАС России для принятия решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Стройсиб» в реестр недобросовестных поставщиков:

- наименование юридического лица, уклонившегося от заключения договора: общество с ограниченной ответственностью «Стройсиб»;

- сведения о месте нахождения юридического лица: юридический адрес: 656040, г. Барнаул, ул. Пионерская Долина, д.4;

- ИНН 2222822703 / ОГРН 1142223002899;

- дата подведения итогов закупки: 07.07.2022;

- сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) - выполнить собственными силами и/или привлеченными силами и средствами, с надлежащим качеством комплекс работ: «Проект капитального ремонта здания МБОУ «СОШ №37», расположенного по адресу: Кемеровская область, г. Белово, пгт. Грамотеино, ул. Светлая, 22а»;

код по ОКПД2 - 41.20.40.900 Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений прочие, не включенные в другие группировки;

валюта договора - российский рубль;

цена договора - 171 804 444,94 рубля с НДС;

срок исполнения договора - со следующего дня после дня заключения Договора, по 01.07.2023;

код валюты: 643.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>