

Министерство экологии Челябинской области

454009, г. Челябинск,

ул. Кирова, 114

Общество с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ»

620026, г. Екатеринбург,

ул. Библиотечная, 50А, оф. 1

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/105-2253/2019

по делу (№ 813-ж/2019)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 14 ноября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 19 ноября 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Федерального закона 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), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ» (далее - ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ», заявитель, Общество, участник закупки) на действия заказчика при заключении контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска (извещение № 0169200000519000058), в присутствии:

- представителей Министерства экологии Челябинской области «<...>», начальника отдела контрактной службы «<...>», начальника отдела предупреждения вредного воздействия вод «<...>», действующих на основании доверенностей № 4 от 01.01.2019, №№ 133, 134 от 13.11.2019,

- представителя ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» «<...>», генерального директора «<...>» (до перерыва), действующих на основании доверенности № 86 от 11.11.2019, приказа № 3-1, протокола № 4 от 31.01.2018.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 07.11.2019 поступила жалоба ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» на действия заказчика при заключении контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска (извещение № 0169200000519000058) (далее – конкурс, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме опубликовано заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 26.08.2019 в 16:37.

Начальная (максимальная) цена контракта на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска – 12 266 666,67 рублей.

Согласно сведениям, размещенным в плане-закупок (№201901692000005002), закупка осуществляется в рамках Государственной программы Челябинской области «Охрана окружающей среды Челябинской области» на 2018 - 2025 годы (постановление Правительства Челябинской области от 02.11.2017 г. №573-П), КБК 0990406433G8431124422600040.

Протокол рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 0169200000519000058 от 18.09.2019.

Протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 0169200000519000058 от 14.10.2019.

Протокол подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №0169200000519000058 от 14.10.2019.

Протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта (№ 0169200000519000058) от 05.11.2019.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам конкурса не заключен.

Согласно доводам жалобы ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» заказчиком неправомерно отказано в принятии банковской гарантии, а также в нарушение части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе Министерство экологии Челябинской области не проинформировало Общество об отказе в принятии банковской гарантии в установленный срок с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Представители заказчика с доводами жалобы ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» не согласились, пояснили, что в ЕИС Министерством экологии Челябинской области проект контракта размещен 29.10.2019, в регламентированный срок (до 05.11.2019) 30.10.2019 проект контракта подписан Обществом, в качестве обеспечения исполнения контракта представлена банковская гарантия № 113346, выданная АО

КБ «Модульбанк» 30.10.2019. В представленной банковской гарантии обязательства подрядчика, которые должны быть обеспечены в силу пункта 25 информационной карты документации открытого конкурса в электронной форме (№ 0169200000519000058), указаны не в полном объеме. Так как на 05.11.2019 иное обеспечение исполнения контракта ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» не представлено, Министерством экологии Челябинской области принято решение о признании участника закупки уклонившимся от заключения контракта. Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта создан и размещен в ЕИС 05.11.2019. В указанном протоколе также содержатся сведения о причинах, послуживших основанием для отказа в принятии банковской гарантии. Считают жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав пояснения, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

В силу части 5 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе определены основания для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком: 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных статьей 45 Закона о контрактной системе реестрах банковских гарантий; 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 статьи 45 Закона о контрактной системе; 3) несоответствие банковской 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).

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 статьи 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа (часть 7 статьи 45 Закона о контрактной системе).

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации о закупке должен содержаться размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным

документацией и (или) извещением о закупке.

В силу части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией об электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Исходя из требований части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе,

признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе.

Согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №0169200000519000058 от 14.10.2019 порядковый номер <...> присвоен заявке участника закупки Общество с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ» (идентификационный номер заявки 105871797); порядковый номер <...> присвоен заявке участника закупки Общество с ограниченной ответственностью «НИЭП» (идентификационный номер заявки 105835664).

Проект контракта в адрес победителя закупки направлен заказчиком 29.10.2019.

Регламентированный срок подписания контракта участником 05.11.2019 23:59.

Контракт подписан участником закупки 30.10.2019 15:21:12 (МСК).

Из представленных в материалы дела заказчиком информации и документов следует, что к подписанному проекту контракта ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» прикрепило Банковскую гарантию № 113346 от 30.10.2019.

Согласно пункту 25 информационной карты открытого конкурса в электронной форме «...Требования к обеспечению исполнения контракта, предоставляемому в виде банковской гарантии, установлены в статье 45 Федерального закона № 44-ФЗ.

...

Обеспечение исполнения государственного контракта обеспечивает исполнение всех обязательств подрядчика, предусмотренных государственным контрактом и (или) законодательством, в том числе, исполнение обязательств по уплате неустойки (пени, штрафа), *обязательств по возврату уплаченных денежных средств (аванса, оплаты работы)*, возмещению убытков, возмещению вреда, причиненного вследствие недостатков работ».

Таким образом, банковская гарантия, которая предоставляется участником закупки при заключении контракта, должна соответствовать как требованиям

законодательства о контрактной системе, так и условиям документации о закупке.

Протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта (№ 0169200000519000058) от 05.11.2019 определяет, что «...В соответствии с пунктом 3 части 6 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской 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). Комиссия отказала в принятии Банковской гарантии № 113346, выданной Акционерным обществом Коммерческий Банк «Модульбанк» 30.10.2019 и признала победителя открытого конкурса в электронной форме – Общество с ограниченной ответственностью «МостСитиПроект» уклонившимся от заключения контракта в связи с несоответствием информации, содержащейся в вышеуказанной Банковской гарантии условиям п. 25 Конкурсной документации и пункту 10.8 проекта контракта на выполнение работ по разработке проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска...».

Из представленных в материалы дела заказчиком информации и документов следует, что к подписанному проекту контракта ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» прикрепило Банковскую гарантию № 113346 от 30.10.2019 (далее – банковская гарантия).

Абзац 2 пункта 2 банковской гарантии определяет, что настоящая гарантия **не обеспечивает** возврат уплаченных бенефициаром принципалу авансовых платежей по контракту.

Таким образом, признание банковской гарантии несоответствующей положениям статьи 45 Закона о контрактной системе, в связи с несоответствием банковской гарантии требованиям, содержащимся в документации о закупке, является правомерным.

При буквальном толковании положений части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе следует, что заказчик в установленные сроки должен проинформировать победителя закупки об отказе в принятии банковской гарантии.

Заявитель утверждает, что в нарушение требований законодательства о контрактной системе заказчик не проинформировал ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» в письменной форме или в форме электронного документа об отказе в принятии банковской гарантии с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что, по мнению заказчика, протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта (№ 0169200000519000058) от 05.11.2019, размещенный в ЕИС, является информированием об отказе в принятии банковской гарантии.

Комиссия Челябинского УФАС России критически относится к указанному доводу заказчика, поскольку в резолютивной части протокола признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта

от 05.11.2019 указано, что ООО «МостСитиПроект» признается уклонившимся от заключения контракта, то есть данным протоколом победитель уведомляется о признании его уклонившимся от заключения контракта.

Кроме того, протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта от 05.11.2019, как подтвердили на заседании Комиссии представители Министерства экологии Челябинской области, не направлялся ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ». Следовательно, в письменной форме или в форме электронного документа лицо, предоставившее банковскую гарантию (победитель закупки), не проинформировано об отказе заказчика в принятии банковской гарантии. Протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта от 05.11.2019 размещен в ЕИС, а значит, доступен для ознакомления неограниченного круга лиц, во исполнение требований части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

Более того, законодатель разграничивает последовательность действий заказчика в части **информирования** лица, предоставившего банковскую гарантию в письменной форме или в форме электронного документа (часть 7 статьи 45 Закона о контрактной системе) и **признания победителя** электронной процедуры **уклонившимся** от заключения контракта (часть 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе).

При этом, участник закупки предпринимал действия, направленные на замену банковской гарантии на банковскую гарантию с условиями, соответствующими законодательству о контрактной системе и документации о закупке. Согласно информационному письму АО КБ Модульбанк, последний подтверждает, что 16.10.2019 в систему bg.modulbank.ru поступила заявка № 113346 от ООО «МостСитиПроект» 6678007011 по закупке 0169200000519000058. Параметры заявки были следующими: «Сумма БГ 2 925 000 руб. Срок до 31.01.2021 года. Авансирование предусмотрено. Бесспорное списание предусмотрено». Выпуск БГ № 113346 был осуществлен 30.10.2019. Дополнительное соглашение банк выпустил 06.11.2019 с учетом внесения замечаний касательно пункта про авансирование. Банк выпустил БГ+доп. соглашение в соответствии с параметрами конкурсной документации. Согласно представленной выписке из реестра банковских гарантий от 12.11.2019 измененная информация о выданной банковской гарантии содержится в реестре банковских гарантий под уникальным номером реестровой записи 0382745313577819002504.

Данное письмо банка свидетельствует о наличии обстоятельства, не зависящего от воли ООО «МостСитиПроект», а значит, об отсутствии в действиях победителя электронной процедуры умысла в предоставлении банковской гарантии, не соответствующей предъявляемым к ней требованиям. Однако, победителю закупки с должной осмотрительностью необходимо было самому проверить полученную Банковскую гарантию № 113346 от 30.10.2019 на предмет соответствия ее требованиям, установленным в документации о закупке.

Необходимо отметить, что последний день срока рассмотрения заказчиком поступившей банковской гарантии, равно как и последний день подписания участником закупки проекта контракта приходится на 05.11.2019. Вместе с тем, невыполнение заказчиком обязанности, установленной частью 7 статьи 45 Закона о контрактной системе в части информирования лица, предоставившего

банковскую гарантию, об отказе в принятии такой гарантии в письменной форме или в форме электронного документа, а признание победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта посредством составления и размещения протокола о признании победителя закупки уклонившимся от заключения контракта лишил победителя закупки возможности предоставить банковскую гарантию с учетом замечаний заказчика.

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» на действия заказчика при заключении контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска (извещение № 0169200000519000058) обоснованной в части отсутствия со стороны заказчика информирования об отказе в принятии банковской гарантии; в части неправомерного отказа заказчика в принятии банковской гарантии необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку допущенное нарушение на результаты осуществленной закупки не повлияло.

4. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»