

РЕШЕНИЕ

РНП № 058/06/104-491/2022

«11» июля 2022 года
ул. Урицкого, 127

г. Пенза,

Инспекция Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Инспекция, Инспекция Управления) в составе:

- <...> – руководителя Инспекции, руководителя Пензенского УФАС России;
- <...> – члена Инспекции, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок,
- <...> – члена Инспекции, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии:

со стороны заказчика – ФКУ «Войсковая часть 45108»:

- <...> (представитель по доверенности от 08.02.2022),

со стороны Общества с ограниченной ответственностью «Современные технологии»:

- <...>. (представитель по доверенности от 04.07.2022);
- <...> (представитель по доверенности от 04.07.2022);
- <...> (представитель по доверенности от 04.07.2022),

рассмотрев представленные заказчиком – Федеральным казенным учреждением «Войсковая часть 45108» документы и сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Современные технологии» (ИНН 5809004103, г. Пенза, ул. Карпинского, д/д. 99, офис 1), подлежащие включению в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Выборочный капитальный ремонт здания учебно-тренировочного комплекса с лабораторией испытательной техники №4 Склада №3» (извещение № 0355100015122000095 от 14.06.2022, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), руководствуясь статьей 104 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), постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»,

УСТАНОВИЛА:

04.07.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступило обращение заказчика – ФКУ «Войсковая часть 45108» (вх. 3195э) – о включении сведений об ООО «Современные технологии» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Выборочный капитальный ремонт здания учебно-тренировочного комплекса с лабораторией испытательной техники №4 Склада №3» (извещение № 0355100015122000095 от 14.06.2022, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заседание Инспекции Управления в соответствии с уведомлением от 05.07.2022 (исх. № 1359-4э) назначено на 11.07.2022 в 14 часов 00 минут.

Представители заказчика и поставщика участвуют в рассмотрении обращения дистанционно в порядке, предусмотренном письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20.

На заседании Инспекции представитель Заказчика поддержала доводы, изложенные в обращении от 04.07.2022, дополнительно изложила обстоятельства уклонения от заключения контракта. Считает, что условия предъявленной банковской гарантии не соответствуют требованиям части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

На заседании Инспекции представители ООО «Современные технологии» поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях от 08.07.2022, считают, что Общество предпринимало все действия для заключения контракта. Представители пояснили, что форма независимой гарантии предлагается банком и является типовой. Общество, полагаясь на добросовестность банка, приняло условия независимой гарантии. Считают, что положения независимой гарантии соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

В результате осуществления проверки сведений об уклонении от заключения контракта в связи с нарушением поставщиком обязательств по контракту, Инспекцией Управления установлено следующее.

14.06.2022 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0355100015122000095 о проведении электронного аукциона «Выборочный капитальный ремонт здания учебно-тренировочного комплекса с лабораторией испытательной техники №4 Склада №3» для нужд заказчика – ФКУ «Войсковая часть 45108».

Начальная (максимальная) цена контракта – 8 391 482,12 руб.

В электронном аукционе приняли участие 2 участника.

В соответствии с протоколом № 0355100015122000095 подведения итогов электронного аукциона от 23.06.2022 победителем аукциона признано ООО «Современные технологии».

В соответствии с частью 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником закупки (далее в настоящей статье - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если настоящим Федеральным законом не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом "а" пункта 2 части 6 настоящей статьи, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки).

Согласно части второй указанной статьи не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 настоящей статьи заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 настоящего Федерального закона.

27.06.2022г. Заказчиком в единой информационной системе был размещен проект государственного контракта по электронному аукциону (далее – Контракт).

Согласно пункту 5 Правил ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра независимых гарантий, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005, в целях ведения реестра гарант не позднее рабочего дня, следующего за днем выдачи независимой гарантии или днем внесения изменений в условия независимой гарантии, формирует и включает в соответствии с настоящими Правилами указанные в пункте 4 настоящих Правил информацию и документы в реестр.

Пунктом 12 указанных правил установлено, что заказчики по итогам рассмотрения поступившей независимой гарантии в случае отказа в принятии независимой гарантии в срок, не превышающий 3 рабочих дней со дня ее поступления, формируют и включают в соответствии с настоящими Правилами указанную в подпункте "г" пункта 4 настоящих Правил информацию в реестр.

Согласно вышеуказанным нормам в реестре независимых гарантий в качестве обеспечения исполнения контракта была размещена независимая гарантия от 27.06.2022 №ЭГ-0062957/22. По результатам рассмотрения независимой гарантии, Заказчик принял решение от 30.06.2022 №1 об отказе в ее принятии. Причиной отказа в принятии независимой гарантии послужило несоответствие положений независимой гарантии требованиям части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В пункте 8 Гарантии указано, что отказ Бенефициара от требования об уплате денежной суммы по Гарантии может быть представлен Гаранту на электронный адрес dgb@rochtabank.ru с любого электронного адреса. При этом Бенефициар соглашается с тем, что отказ от требования может быть выражен как в форме простого текста, так и форматированного, а также произвольных файлов (текстовые документы, медиафайлы, архивы и т.д.) и считается выражением от имени Бенефициара, уполномоченным на это лицом. Заверение отказа от требования подписью или иным образом не требуется.

По мнению Заказчика, данное положение создает условия, при которых отказ от требования об уплате денежной суммы по Гарантии может быть предъявлен Гаранту любым лицом, не имеющим отношения к Бенефициару, учитывая, что заверение такого отказа от требования Бенефициаром не требуется.

Пунктом 12 Гарантии установлено, что обязательства Гаранта перед Бенефициаром по Гарантии прекращаются вследствие отказа Бенефициара от своих прав по Гарантии (при этом Бенефициар считается отказавшимся от своих прав по Гарантии в том числе в случае возврата Гаранту оригинала Гарантии).

По мнению Заказчика, данное условие не предусмотрено действующим законодательством, ввиду того, что у Бенефициара отсутствует оригинал независимой гарантии.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 настоящей статьи проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом).

01.07.2022 ООО «Современные технологии» подписан проект Контракта и размещена независимая гарантия АО «Почта Банк» от 27.05.2022 №ЭГ-0062957/22.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, 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 независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В силу части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является в том числе несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частями 2, 3 и 8.2 настоящей статьи.

04.07.2022 заказчиком был размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта по основанию, предусмотренному частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, в связи с несоответствием независимой гарантии условиям, указанным в части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе и требованиям, содержащимся в извещении.

Частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Документы и сведения, подлежащие включению в реестр недобросовестных поставщиков, представлены заказчиком 04.07.2022, то есть в соответствии с требованиями статьи 104 Закона о контрактной системе.

Согласно части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Пунктом 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (утв. Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078) (далее - Правила) установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Согласно пункту 14 Правил орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению

контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Как установлено Инспекцией Управления, процедура заключения контракта по результатам электронного аукциона осуществлена в соответствии с Законом о контрактной системе.

Нарушений со стороны заказчика при принятии решения об отказе в принятии банковской гарантии и признании участника закупки уклонившимся от заключения контракта не установлено.

Инспекция Управления соглашается с позицией заказчика о том, что спорное условие представленной банковской гарантии в части возможности направления отказа от требований бенефициара по гарантии с любого электронного адреса, фактически в любой форме, не требующей никакого заверения представляется невыгодным для заказчика и ставит его в ущемленное положение, при котором от имени бенефициара отказ может быть выражен иным лицом, в связи с чем требование заказчика по гарантии в дальнейшем не будет удовлетворено. Наличие в тексте гарантии обязанности гаранта тем или иным образом осуществлять проверку и достоверно устанавливать лицо, от которого исходило требование от имени бенефициара, не установлено.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки или договора обязательств. Одним из последствий включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в проводимых закупках.

Решение о включении (невключении) сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта принимается контрольным органом в сфере закупок в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств дела и представленных заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) документов и доказательств.

Как следует из документов и информации, представленных в рамках рассмотрения обращения, ООО «Современные технологии» в установленный срок подписало размещенный заказчиком проект контракта. В целях обеспечения исполнения контракта представлена спорная гарантия.

Из пояснений ООО «Современные технологии» следует, что представленная гарантия является типовой, предложенной банком. Общество предпринимало попытки согласовать проект гарантии, направив его в адрес заказчика по электронной почте, однако ответа не получило.

Полагая, что указанная типовая форма соответствует законодательству, не имея сведений о тех или иных возражениях заказчика, поскольку общество не знакомилось с отказом заказчика в реестре независимых гарантий, общество представило спорную гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта.

Получив информацию о том, что условия представленной гарантии не удовлетворяют заказчика, в целях урегулирования сложившейся ситуации, общество обращалось в адрес АО «Почта Банк» с письмом об изменении условий независимой гарантии.

С учетом изложенного Инспекция полагает, что подрядчик имел заинтересованность в заключении Контракта, при этом отсутствуют основания полагать, что подрядчик, действуя недобросовестно, имела намерение уклониться заключения Контракта.

Инспекция считает, что санкция в отношении ООО «Современные технологии» в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков не будет отвечать целям реализации ведения реестра, поскольку представленные документы и информация не свидетельствуют о наличии достаточных и достоверных доказательств умышленного недобросовестного поведения ООО «Современные технологии».

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные сторонами доводы, Инспекция Управления пришла к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Современные технологии» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», Инспекция Управления

РЕШИЛА:

Сведения, представленные заказчиком – ФКУ «Войсковая часть 45108» – об «Современные технологии» (ИНН 5809004103, г. Пенза, ул. Карпинского, д/дл.

99, офис 1) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Руководитель Инспекции

<...>

>

Члены Инспекции

<...>

>

<...>