ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail: to37@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

№037/06/96-491/2021 (07-15/2021-222)

Дата оглашения решения: 10 сентября 2021 года город Иваново

Дата изготовления решения: 15 сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

<…>,

при участии представителей:

ООО «Институт «Рязаньпроект» (далее – Общество, Заявитель): <…>,;

Администрации Юрьевецкого муниципального района (далее - Заказчик): <…>,;

в отсутствие представителей Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (информация о содержании жалобы, а также о месте и времени рассмотрения жалобы была своевременно направлена указанному лицу),

рассмотрев жалобу ООО «Институт «Рязаньпроект» на действия Администрации Юрьевецкого муниципального района при проведении

открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап) (извещение 0133200001721002002), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 99 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),

УСТАНОВИЛА:

03.08.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «Институт «Рязаньпроект» на действия Администрации Юрьевецкого муниципального района при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап) (извещение 0133200001721002002).

Согласно первому доводу жалобы, Заказчик, действуя недобросовестно, после отказа в заключении контракта, не совершил действия по прекращению действия банковской гарантии, представленной Обществом в качестве обеспечения исполнения контракта. Недобросовестность Заказчика также подтверждается тем фактом, что в протоколе признания Общества уклонившимся от заключения контракта указана неверная дата выданной банковской гарантии, а именно, 23 августа 2021, а не 30 августа 2021.

Согласно второму доводу жалобы, Заказчик неправомерно признал Общество уклонившимся от заключения контракта на основании наличия в банковской гарантии условия о направлении требования об уплате денежных средств на бумажном носителе определенным способом, а конкретно – заказным письмом с уведомлением или нарочно.

В соответствии с третьим доводом жалобы, Заказчик неправомерно признал Общество уклонившимся от заключения контракта на основании, что требование по банковской гарантии, направленное на электронную почту банка, должно быть получено не позднее последнего срока действия гарантии.

Администрация Юрьевецкого муниципального района в своих возражениях на жалобу, а также его представитель на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указали, что нарушений при проведении закупки допущено не

было.

Рассмотрев представленные Заявителем и Заказчиком документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

20.07.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение 0133200001721002002 о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап), а также соответствующая документация о закупке.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- начальная (максимальная) цена контракта – 29 420 261,05 руб.;

- дата и время окончания подачи заявок – 13.08.2021 10:00;

- дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок - 16.08.2021 в 10:00;

- дата подачи окончательных предложений - 18.08.2021;

- дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок - 23.08.2021 в 10:00;

- согласно протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме №ПРОI1 от 16.08.2021 по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме было подано 4 заявки на участие в нем, все участники закупки были допущены к участию в открытом конкурсе в электронной форме и признаны участниками открытого конкурса в электронной форме;

- в соответствии с протоколом подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №ППИ1 от 24.08.2021 победителем закупки было признано ООО «Институт «Рязаньпроект» с предложением о цене контракта: 27 000 000 руб.; второй порядковый номер был присвоен ООО «ЦЕНТР ПРОЕКТИРОВАНИЯ И ИНЖЕНЕРНЫХ ИЗЫСКАНИЙ» с предложением о цене контракта: 28 000 000 руб.

Относительно **первого довода жалобы** Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

В соответствии со ст. 105 Закона о контрактной системе участники закупки имеют право обжаловать действия Заказчика, совершенные при проведении электронной процедуры.

В силу того, что описанные в данном доводе жалобы действия не урегулированы Законом о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу об отсутствии полномочий Ивановского УФАС России в рассмотрении данного довода.

Относительно неверного указания даты банковской гарантии в протоколе признания Заявителя уклонившимся от заключения контракта, Комиссия Ивановского УФАС России считает, что в указанном протоколе была допущена техническая ошибка. Такой вывод следует из того, что номер банковской гарантии и наименование банка указаны в протоколе надлежащим образом, на основании чего можно сделать вывод о конкретной банковской гарантии.

Второй довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает необоснованным ввиду следующего.

В соответствии с ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 96 Закона о контрактной системе, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с ч. 4 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 41 раздела II «Информационная карта открытого конкурса в электронной форме» документации о закупке банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения исполнения контракта, должна соответствовать дополнительным требованиям к банковской гарантии, утвержденным постановлением Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. №1005.

На основании ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

ООО «Институт «Рязаньпроект» в качестве обеспечения исполнения контракта на выполнение работ по разработке проектной документации на

строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап) была представлена банковская гарантия №508435 от 30.08.2021.

В п. 5 представленной банковской гарантии предусмотрено условие о праве заказчика представлять письменное требование платежа по гарантии заказным письмом с уведомлением о вручении по указанным в гарантии реквизитам или передавать нарочно под роспись уполномоченного лица (в г. Кострома, пл. Октябрьская, д. 1).

Согласно ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации. Такие требования установлены Постановлением Правительства Российской Федерации №1005 от 08.11.2013 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"(вместе с "Дополнительными требованиями к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", "Правилами ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий")» (далее – Дополнительные требования).

П. «а» Дополнительных требований предусмотрено, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе, лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и ст. 45 Закона о контрактной системе, с учетом обязательного закрепления в банковской гарантии права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, п. «а» Дополнительных требований предусмотрено право выбора Заказчиком способа направления требования об уплате денежной суммы по банковской гарантии: на бумажном носителе или в форме электронного документа. При этом иных требований Дополнительными

требованиями не установлено. Таким образом, условие, включенное в банковскую гарантию о направлении требования платежа по банковской гарантии «заказным письмом с уведомлением о вручении или передано нарочно», противоречит п. «а» Дополнительных требований.

Из анализа п. 6 банковской гарантии следует, что требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии может быть признано Гарантом ненадлежащим ввиду несоблюдения Заказчиком условий, например, п. 5 банковской гарантии, а именно не направления Гаранту письменного требования платежа по банковской гарантии заказным письмом с уведомлением о вручении.

На основании ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

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

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 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 рассматриваемом случае положения банковской гарантии не соответствуют ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе, документации о закупке, а также Дополнительным требованиям.

Третий довод жалобы Комиссия Ивановского УФАС России считает необоснованным ввиду следующего.

На основании п. 1 ст. 368 Гражданского кодекса Российской Федерации по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

Согласно п. 5 банковской гарантии требование платежа по банковской гарантии, составленное в форме электронного документа, подписанного усиленной электронной подписью уполномоченного на подписание требования лица Бенефициара, должно быть **получено** Гарантом на адрес

электронной почты Гаранта, указанный в п. 4 банковской гарантии, не позднее последнего дня срока действия банковской гарантии.

В соответствии с п. 6 банковской гарантии Гарант должен рассмотреть требование Бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения требования со всеми приложенными к нему документами, и, если требование признано им надлежащим (соответствующим требованиям, установленным банковской гарантией) осуществить выплату Бенефициару (в соответствии с требованиями п. 2 ст. 375 Гражданского кодекса Российской Федерации).

На основании п. 15 банковской гарантии банковская гарантия является безотзывной, вступает в силу с даты выдачи и действует по «01» июля 2022 года включительно. Бенефициар вправе предъявить требование об уплате банковской гарантии только в течение срока действия банковской гарантии.

В силу ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. Правила п. 1 ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

В рассматриваемом случае банковская гарантия устанавливает иные условия: не с момента доставки требования, а с момента его получения. Так, согласно п. 5 банковской гарантии условие о праве Заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта применяется не в случае направления требования Заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, а в случае его получения Гарантом, что противоречит ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе. П. 5 банковской гарантии возлагает на Заказчика не предусмотренную Законом о контрактной системе обязанность: обеспечить получение требования платежа по

банковской гарантии Гарантом.

Кроме того, исходя из анализа п. 15 банковской гарантии, не является определенным, что понимается под условием «Бенефициар вправе предъявить требование об уплате банковской гарантии»: направить требование или представить и обеспечить его получение.

Учитывая изложенное, положения п. 5 и п. 15 банковской гарантии не соответствуют друг другу, из указанных положений банковской гарантии невозможно определить, какие действия необходимо совершить Заказчику, чтобы его требование считалось предъявленным в соответствии с требованиями банковской гарантии, несоблюдение которых влечет отказ Гаранта от выплаты (п. 6 банковской гарантии).

Таким образом ООО «Институт «Рязаньпроект» надлежащее обеспечение исполнения контракта не представило, следовательно, на основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе, считается уклонившимся от заключения контракта.

Руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Институт «Рязаньпроект» на действия Администрации Юрьевецкого муниципального района при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап) (извещение 0133200001721002002) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Подписи членов Комиссии