

Государственному заказчику –
ФКУ Упрдор «Россия»
и его аукционной комиссии

ул. Троицкая, д. 5,
Великий Новгород, 173007

Оператору электронной площадки –
АО «Электронные торговые системы»
(НЭП) (для сведения)

ул. Тестовская, д. 10, этаж 25
г. Москва, 123112

Участнику закупки (подателю жалобы) –
ООО «Индустрия»

ул. Бульвар Юности, д. 17/1, кв. 22
г. Чебоксары, Чувашская Республика,
428034

Исходящие № 3691/03 от 21.07.2020

РЕШЕНИЕ № 053/06/45-362/2020

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной
системе

16 июля 2020 года
Новгород

Великий

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Михайлов С.О. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

Фомин М.Е. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства» – «....»;

подателя жалобы – Общества с ограниченной ответственностью «Индустрия» – «....»,

рассмотрев жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Индустрия» (ИНН 2109002627; 428034, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Бульвар Юности, д. 17/1, кв. 22; далее – ООО «Индустрия») на действия единой комиссии, осуществляющей функции по осуществлению закупок путем проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок, запросов предложений в 2020 году, состав которой утвержден распоряжением Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали ордена Ленина «Москва – Санкт – Петербург» Федерального дорожного агентства» (173007, Великий Новгород, ул. Троицкая, д. 5; далее – ФКУ Упрдор «Россия») от 27.12.2019 № 596-р (в редакции распоряжений ФКУ Упрдор «Россия» от 10.01.2020 № 4-р, от 02.07.2020 № 284-р) (далее – Комиссия) при осуществлении государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по содержанию искусственных дорожных сооружений на автомобильных дорогах: автодорога Долгие Бороды – Угловка; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Валдай»; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Ужин»; автомобильная дорога «Окуловка – Угловка», Новгородская область, извещение № 0336100012520000071 о проведении которого было размещено на официальном

сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 09.06.2020, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

10.07.2020 вх. № 4905 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «Индустрия» на действия Комиссии при осуществлении государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по содержанию искусственных дорожных сооружений на автомобильных дорогах: автодорога Долгие Бороды – Угловка; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Валдай»; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Ужин»; автомобильная дорога «Окуловка – Угловка», Новгородская область, извещение № 0336100012520000071 о проведении которого было размещено на официальном сайте 09.06.2020 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

ООО «Индустрия» участвовало в рассматриваемой закупке (идентификационный номер заявки – 1). Согласно протоколу № 40(071) от 26.06.2020 рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе в электронной форме (электронном аукционе) (0336100012520000071) (далее – Протокол) заявка участника закупки с идентификационным номером 1 (ООО «Индустрия») была признана Комиссией соответствующей требованиям документации о настоящем аукционе в электронной форме (далее – Документация) и Закона о контрактной системе, рассматриваемый электронный аукцион в соответствии с частью 16 статьи 66 Закона о контрактной системе был признан несостоявшимся, а Комиссией было принято решение о заключении в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе государственного контракта по итогам осуществления рассматриваемой закупки с её единственным участником – ООО «Индустрия».

Вместе с тем, 10.07.2020 решением Комиссии (Протокол № 42(071) от 10.07.2020 о признании победителя уклонившимся от заключения контракта (0336100012520000071); далее – Протокол об уклонении) банковская гарантия № МТС-131046/20 от 03.07.2020 на сумму 689 239,55 рублей, выданная Публичным акционерным обществом «МТС-Банк» (далее – ПАО «МТС-Банк») представленная ООО «Индустрия» в качестве обеспечения исполнения контракта (далее – БГ), признана не соответствующей требованиям Документации, а сам участник закупки 0 ООО «Индустрия» на основании изложенного был признан уклонившимся от заключения государственного контракта по результатам осуществления рассматриваемой закупки.

В частности, согласно Протоколу об уклонении, БГ содержит непредусмотренное Документацией условие об обеспечении ею, в том числе, гарантийных обязательств ООО «Индустрия» по заключаемому контракту, а также условие о праве заказчика (Бенефициар – по БГ) в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (Принципал – по БГ) обязательств, обеспеченных БГ, представить требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (Принципалом) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта. Бенефициара только в форме электронного документа.

Податель Жалобы, не согласен с данным решением Комиссии, поскольку, по мнению ООО «Индустрия», БГ соответствует всем требованиям Документации и Закона о контрактной системе.

По мнению подателя Жалобы:

1. Пункт 1 не содержит положений об обеспечении ею гарантийных обязательств ООО «Индустрия» перед ФКУ Упрдор «Россия» по настоящему контракту, поскольку в БГ не содержится прямого указания на это, сумма БГ соответствует, установленной в Документации, сумме обеспечения исполнения контракта, а не сумме обеспечения исполнения гарантийных обязательств, а также в силу того, что БГ внесена в Реестр банковских гарантий, размещенный на официальном сайте, посредством соответствующего интерфейса именно в качестве обеспечения исполнения гарантийных обязательств.
2. Пункт 4 БГ содержит указание на право заказчика направлять соответствующее требование Бенефициара об уплате по БГ как в письменном виде (на бумажном носителе), так и в форме электронного документа.

Учитывая изложенное, податель Жалобы – ООО «Индустрия» просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

На заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель ООО «Индустрия» поддержал её доводы в полном объеме.

Государственный заказчик – ФКУ Упрдор «Россия» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в письменных возражениях на нее (исх. № 18/07-2637 от 15.07.2020, вх. № 5004 от 15.07.2020 Новгородского УФАС России), суть которых сводится к следующему.

1. Пунктом 1 БГ установлено, что БГ обеспечивает надлежащее исполнение Принципалом его обязательств перед Бенефициаром по контракту, срок исполнения которых наступает в период действия БГ, в том числе по уплате неустоек (пеней, штрафов), возмещение убытков, а также обязательств, возникающих в гарантийный период.

Однако, государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в пункте 6 Рекомендуемой формы (примерной) формы банковской гарантии (Приложение 3 к Документации), ссылка на которую содержится в пункте 10.5 Документации, установлено следующее: «Настоящая банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение Принципалом его обязательств перед Бенефициаром по контракту (за исключением гарантийных обязательств), в том числе:...».

2. Указание подателя Жалобы на пункт 4 БГ недопустимо, поскольку пункт 6 БГ содержит одно из дополнительных требований, устанавливаемых к банковским гарантиям, используемым для целей Закона о контрактной системе, установленное Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 1005).

Так в соответствии с абзацем 1 пункта «а» Дополнительных требований к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденных Постановлением № 1005 (далее – Дополнительные требования) государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в подпункте 10 пункта 10.12 Документации установлено, что банковская гарантия должна содержать указание на права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представить на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер

обеспечения исполнения контракта.

На основании изложенного, государственный заказчик – ФКУ Упрдор «Россия» считает, что представленная ООО «Индустрия» БГ правомерно признана Комиссией не соответствующей требованиям Документации, а данный участник закупки является уклонившимся от заключения государственного контракта.

На заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель государственного заказчика поддержал доводы возражений на нее в полном объеме.

Согласно пункту 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку при получении обращения участника закупки либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки установлено следующее.

В июне-июле 2020 года государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по содержанию искусственных дорожных сооружений на автомобильных дорогах: автодорога Долгие Бороды – Угловка; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Валдай»; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Ужин»; автомобильная дорога «Окуловка – Угловка», Новгородская область (извещение № 0336100012520000071 от 09.06.2020, начальная (максимальная) цена контракта – 6 892 395,50 рублей).

Документация утверждена распоряжением заместителя начальника ФКУ Упрдор «Россия» «...» № 245-р от 08.06.2020.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и 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 банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона 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 настоящего Федерального закона.

Согласно требованиям части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом, согласно 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 96 Закона о контрактной системе в случае установления заказчиком в соответствии с настоящей статьей требования обеспечения исполнения контракта размер такого обеспечения устанавливается в соответствии с настоящим Федеральным законом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом в размере от одной второй процента до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, за исключением случаев, предусмотренных частями 6.1 и 6.2 настоящей статьи. При этом, если:

1) контрактом предусмотрена выплата аванса, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается не менее чем в размере аванса, за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 настоящей части;

2) аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в

размере аванса;

3) в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается заказчиком от начальной (максимальной) цены контракта (от цены контракта в случае, предусмотренном частью 6.2 настоящей статьи при заключении контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона), уменьшенной на размер такого аванса.

В соответствии с частью 6.2 статьи 96 Закона о контрактной системе, если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона и заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта, размер такого обеспечения устанавливается в соответствии с частями 6 и 6.1 настоящей статьи от цены контракта, по которой в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт.

Следует отметить, что согласно извещению о проведении рассматриваемого электронного аукциона и пункту 17.1 Документации участниками рассматриваемой закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации в соответствии со статьей 30 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного в пункте 10.1 Документации государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» установлено, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 10 процентов от цены, по которой заключается контракт.

При этом, согласно пунктам 10.4 и 10.5 Документации способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно и исполнение контракта может 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 (рекомендуемая форма банковской гарантии содержится в Приложении № 3 к Документации).

Как было указано выше, согласно Протоколу рассматриваемый электронный аукцион признан несостоявшимся, а единственная поступившая заявка на участие в нем (заявка ООО «Индустрия») признана Комиссией соответствующей требованиям Документации и Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 71 Закона о контрактной системе

в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 16 статьи 66 настоящего Федерального закона в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе, в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в случае признания определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся в соответствии с частями 1 и 7 статьи 55, частями 1, 2 и 5 статьи 55.1, частями 1 - 3.1 статьи 71, частями 1 и 3 статьи 79, пунктом 1 части 14 статьи 82.1, частями 18 и 19 статьи 83, частями 26 и 27 статьи 83.1 настоящего Федерального закона закупка может осуществляться заказчиком у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом контракт заключается в соответствии с требованиями части 5 настоящей статьи.

Согласно части 5 статьи 93 Закона о контрактной системе заключение контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в случае признания определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся осуществляется в соответствии с пунктами 24 и 25 части 1 настоящей статьи:

1) на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки (если настоящим Федеральным законом предусмотрено извещение об осуществлении закупки), документацией о закупке (если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке);

2) по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, а также цену контракта, предложенную участником закупки (если в соответствии с настоящим Федеральным законом заявка участника закупки содержит предложение о цене контракта и (или) предусмотрена подача участником закупки такого предложения), либо по цене за единицу товара, работы, услуги, рассчитанной в соответствии с частью 2.1 статьи 83.2 настоящего Федерального закона, и максимальному значению цены контракта (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона);

3) в порядке, установленном настоящим Федеральным законом для заключения контракта с победителем соответствующего способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя), с учетом положений части 9 настоящей статьи. При этом при заключении контракта в случае, предусмотренном частью 27 статьи 83.1 настоящего Федерального закона,

использование единой информационной системы, размещение информации и документов в единой информационной системе, на электронной площадке не осуществляются;

4) по согласованию с контрольным органом в сфере закупок в случае признания несостоявшимися конкурса, аукциона или запроса предложений, если начальная (максимальная) цена контракта превышает предельный размер (предельные размеры) начальной (максимальной) цены контракта, который устанавливается Правительством Российской Федерации.

На основании изложенного, цена заключаемого с ООО «Индустрия» по результатам осуществления рассматриваемой закупки государственного контракта составила 6 892 395,50 рублей (начальная (максимальная) цена контракта), а обеспечение исполнения контракта – 689 239,55 рублей (далее, также – ОИК).

В соответствии с частью 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 настоящего Федерального закона 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 с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения представленной в соответствии с настоящим Федеральным законом информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе 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 настоящей статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта, сумма цен

единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

30.06.2020 государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» посредством официального сайта проект государственного контракта № 166-2020 на оказание услуг по содержанию искусственных дорожных сооружений на автомобильных дорогах: автодорога Долгие Бороды – Угловка; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Валдай»; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Ужин»; автомобильная дорога «Окуловка – Угловка», Новгородская область (далее – Проект контракта) был направлен участнику закупки (единственному участнику аукциона) – ООО «Индустрия».

Таким образом, в соответствии с положениями части 3 статьи 83.2 и части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе, в срок до 06.07.2020 (включительно) ООО «Индустрия» должно было подписать со своей стороны Проект контракт и предоставить ОИК.

В соответствии с частью 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (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.

Как было указано выше частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

06.07.2020 победитель рассматриваемого электронного аукциона (единственный участник) – ООО «Индустрия» подписал направленный ему Проект контракта, а также предоставил ОИК в форме БГ.

10.07.2020 государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» был составлен и размещен на официальном сайте Протокол об уклонении с указанием причины признания участника уклонившимся от заключения контракта:

«БГ не соответствует требованиям Документации и не может быть принята в качестве обеспечения контрактных обязательств».

ФКУ Упрдор «Россия» отказывает в принятии БГ на основании пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе».

В связи с изложенным и на основании части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе ООО «Индустрия» признается уклонившимся от заключения контракта».

При этом, согласно Протоколу об уклонении причинами признания заказчиком БГ несоответствующей требованиям Документации и Закона о контрактной системе являются указанные выше в Жалобе и письменных возражениях заказчика причины.

Оценив доводы сторон и представленные на рассмотрение Жалобы сведения и документы Новгородское УФАС России приходит к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона;

- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской 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 банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- 5) срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона;
- 6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;
- 7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, указанный в пункте 7 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе, как и сама форма такого требования, как и, в соответствии с частью 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе, Дополнительные требования утверждены Постановлением № 1005.

В соответствии с частью 3 статьи 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 беспорное 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.

В соответствии с частью 4 статьи 45 Закона о контрактной системе запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией.

В разделе 10 Документации требования к банковской гарантии,

предоставляемой участником рассматриваемой закупки в качестве обеспечения исполнения контракта, изложены заказчиком в аналогичном виде.

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

Согласно части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;

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).

БГ представленная ООО «Индустрия» в качестве ОИК содержит все необходимые, установленные Закона о контрактной системе и Постановлением № 1005 разделы.

Как было указано выше, государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» БГ не была принята в качестве обеспечения контрактных обязательств ООО «Индустрия» на основании пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе (БГ не соответствует требованиям Документации) в том числе в связи с указанием в пункте 1 БГ следующего:

«БГ обеспечивает надлежащее исполнение Принципалом его обязательств перед Бенефициаром по контракту, срок исполнения которых наступает в период действия БГ, в том числе по уплате неустоек (пеней, штрафов), возмещение убытков, а также обязательств, возникающих в гарантийный период».

Размер обеспечения гарантийных обязательств по государственному контракту, заключаемому с победителем рассматриваемой закупки, требования к нему, а также срок и порядок его предоставления установлены государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в разделе 10.А Документации.

Согласно пункту 10.А.1 Документации размер обеспечения гарантийных обязательств по государственному контракту составляет 1 процент начальной (максимальной) цены контракта, а именно 68 923 рубля 96 копеек.

Согласно пункту 10.A.2 Документации обеспечение гарантийных обязательств по контракту предоставляется исполнителем до оформления документов о приемке оказанных услуг по контракту, в соответствии с Проектом контракта.

В соответствии с пунктом 5.4 Проекта контракта исполнитель в соответствии с Законом о контрактной системе в обеспечение надлежащего исполнения гарантийных обязательств после заключения контракта, но не позднее чем за 10 дней до завершения оказания услуг предоставляет заказчику обеспечение гарантийных обязательств в порядке и в сроки, которые установлены контрактом в размере 68 923 рубля 96 копеек, что составляет 1 процент начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 10.A.3 Документации оформление документов о приемке оказанных по контракту услуг осуществляется после предоставления исполнителем обеспечения гарантийных обязательств. Гарантийные обязательства обеспечиваются за счет средств участника закупки, с которым заключается государственный контракт.

В соответствии с пунктом 10.A.4 Документации способ обеспечения гарантийных обязательств по Контракту определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Согласно пункту 10.A.5 Документации гарантийные обязательства по контракту могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

В соответствии с абзацем 3 пункт «а» Дополнительных требований банковская гарантия, предоставляемая исполнителем по государственному контракту, заключаемому по результатам осуществления рассматриваемой закупки, должна содержать следующее:

«права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований к гарантии качества товара, работы, услуги, а также требований к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий их качества, гарантийному обслуживанию товара (далее - гарантийные обязательства), 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 гарантийных обязательств, в порядке и размере, установленными в контракте в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Аналогичное условие установлено государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в подпункте 9 пункта 10.А.12 Документации.

БГ такого условия не содержит, однако в пункте 6 БГ установлено условие для банковских гарантий предоставляемых в качестве обеспечения исполнения контракта, предусмотренное абзацем 1 пункт «а» Дополнительных требований.

Как было указано выше, сумма БГ соответствует ОИК, а не размеру обеспечения гарантийных обязательств, установленному Документацией и Проектом контракта.

Кроме того, Комиссия Новгородского УФАС России отмечает, что в гарантийный период у исполнителя по контракту могут возникать и иные обязательства помимо гарантийных обязательств. Понятия «гарантийные обязательства» и «обязательства, возникающие в гарантийный период» не равнозначны.

Таким образом, из всего вышеизложенного следует, что указание в пункте 1 БГ на то, что ею обеспечиваются обязательства Принципала, возникающие в гарантийный период не может означать, что БГ обеспечиваются и гарантийные обязательства по контракту.

Следовательно, в действиях Комиссии, содержится нарушение пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном отказе в приеме БГ в качестве ОИК по причине её несоответствия требованиям Документации, а Жалоба в данной части является обоснованной.

2. Подпунктом 8 пункта 10.12 Документации установлено, что банковская гарантия, предоставляемая участником закупки, с которым заключается государственный контракт по результатам осуществления рассматриваемой закупки, в качестве ОИК должна содержать установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (согласно Постановлению № 1005).

Как было указано выше, указанный перечень и форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии утверждены Постановлением № 1005.

При этом, указанная форма содержит следующее примечание:

«Требование об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии и направляемые вместе с ним документы и (или) их копии оформляются в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа в порядке, предусмотренном законодательством

Российской Федерации».

Аналогичное условие установлено и в БГ, а именно (пункты 3, 4 БГ):

«3. Гарант безотзывно обязуется выплатить Бенефициару любую сумму, не превышающую сумму, указанную в пункте 2 настоящей гарантии, не позднее 5 (пяти) рабочих дней с даты получения Гарантом письменного требования Бенефициара об уплате денежной суммы по Гарантии (далее – Требование), содержащего указание на то, в чем состоит нарушение Принципалом обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия, а также документов, указанных в настоящей гарантии.

4. Требование должно быть составлено:

- в письменной форме, подписано уполномоченным представителем Бенефициара, скреплено печатью Бенефициара и получено Гарантом по адресу: 115432, г. Москва, проспект Андропова, д. 15, корп. 1;

- или в электронной форме, подписано усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченным представителем Бенефициара и направлено на адрес электронной почты: guarantee@mtsbank.ru до истечения срока действия настоящей гарантии».

Также в соответствии с абзацем 1 пункта «а» Дополнительных требований банковская гарантия предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения исполнения контракта обязательно должна содержать:

«право 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, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта».

В аналогичном виде данное требование установлено государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в подпункте 10 пункта 10.12 Документации.

Однако указанное дополнительное требование к банковским гарантиям, предусмотренное абзацем 1 пункта «а» Дополнительных требований приведено в пункте 6 БГ в ином виде:

«Бенефициар также вправе в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения Принципалом обязательств, обеспеченных гарантией, представлять в форме электронного документа требование по гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере

цены контракта, уменьшенном на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных Принципалом обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных Бенефициаром, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта.

При этом следует отметить, что «письменное требование Бенефициара об уплате денежной суммы по Гарантии», указанное в пункте 4 БГ, и «требование по гарантии», указанное в пункте 6 БГ по сути являются разными понятиями и аналогия между ними в соответствии положениями Постановления № 1005 недопустима.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что БГ в данной части действительно не соответствует требованиям Документации и Постановления № 1005 и решение Комиссии об отказе принять БГ в качестве ОИК правомерно.

Жалоба в данной части является необоснованной.

При решении вопроса о необходимости выдачи предписания об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе Комиссия Новгородского УФАС России исходит из следующего.

Как было указано выше, согласно Протоколу об уклонении, БГ не соответствует требованиям Документации, не может быть принята в качестве обеспечения контрактных обязательств и ФКУ Упрдор «Россия» отказывает в принятии БГ на основании пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения Жалобы установлено, что Комиссией было допущено нарушение пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном отказе в приеме БГ в качестве ОИК по причине её несоответствия требованиям Документации, поскольку она якобы содержит указание на обеспечение ею, в том числе, гарантийных обязательств.

Вместе с тем, БГ действительно подлежала отклонению заказчиком, поскольку не соответствовала требованиям Документации, установленным в соответствии с абзацем 1 пункта «а» Дополнительных требований.

Таким образом, основания для выдачи предписания об устранении указанного нарушения отсутствуют, признаков неправомерного уклонения заказчика от заключения контракта не имеется.

Руководствуясь статьями 45, 64, 83.2, 96, пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Индустрия» (ИНН 2109002627; 428034, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Бульвар Юности, д. 17/1, кв. 22) на действия аукционной комиссии государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали ордена Ленина «Москва – Санкт – Петербург» Федерального дорожного агентства» (173007, Великий Новгород, ул. Троицкая, д. 5; далее – ФКУ Упрдор «Россия») при осуществлении им закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на Оказание услуг по содержанию искусственных дорожных сооружений на автомобильных дорогах: автодорога Долгие Бороды – Угловка; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Валдай»; автомобильная дорога общего пользования межмуниципального значения подъезд к дому отдыха «Ужин»; автомобильная дорога «Окуловка – Угловка», Новгородская область, извещение № 0336100012520000071 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 09.06.2020, частично обоснованной в части первого довода жалобы.

2. Признать в действиях аукционной комиссии заказчика ФКУ Упрдор «Россия» нарушение пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений государственному заказчику – ФКУ Упрдор «Россия» и его аукционной комиссии не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения законодательства РФ о контрактной системе не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Председатель Комиссии

И.А. Куриков

Члены Комиссии

С.О. Михайлов

М.Е. Фомин

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.