

решение по делу № 5-ж/2023

Муниципальное учреждение «Отдел
капитального строительства
Кыштымского городского округа»

456870, Челябинская область,

г. Кыштым,

ул. Фрунзе, 3

Общество с ограниченной
ответственностью «АКВА-ПЛЮС»

462734, Оренбургская область,

п. Домбаровский,

ул. Строителей, 2

АО «Единая Электронная

Торговая Площадка»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ № 074/06/105-3579/2022

по делу № 5-ж/2023

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 10 января 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 12 января 2023 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:	Ливончик В.А.	заместителя руководителя управления - начальника -отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Фадеевой Н.В.	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля -закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	Черенковой Е.Б.	главного специалиста-эксперта отдела контроля -закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

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 «АКВА-ПЛЮС» (далее – ООО «АКВА-ПЛЮС», заявитель) на положения извещения об осуществлении закупки при проведении электронного аукциона на выполнение работ по разработке проектной документации и реконструкции объекта: «Напорный коллектор сетей водоотведения с канализационной насосной станцией от ул. Коноплянка до очистных сооружений в г. Кыштым Челябинской области» (извещение №0369300177322000036), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя Муниципального учреждения «Отдел капитального строительства Кыштымского городского округа» (далее – МУ ОКС Кыштымского городского округа, заказчик) «<...>», действующего на основании доверенности № 5-юр от 24.02.2021;

- в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате и времени заседания Комиссии, в том числе публично, путем размещения информации в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 27.12.2022 поступила жалоба ООО «АКВА-ПЛЮС» на положения извещения об осуществлении закупки при проведении электронного аукциона на выполнение работ по разработке проектной документации и реконструкции объекта: «Напорный коллектор сетей водоотведения с канализационной насосной станцией от ул. Коноплянка до очистных сооружений в г. Кыштым Челябинской области» (извещение №0369300177322000036) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 19.12.2022 в 23:14.

Начальная (максимальная) цена контракта –20 000 000,00 рублей.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 0369300177322000036 от 29.12.2022.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам аукциона не заключен.

По результатам рассмотрения единственной заявки участника электронного аукциона, на основании пункта 1 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся.

Согласно доводам жалобы ООО «АКВА-ПЛЮС» заказчиком в проекте контракта установлено положение, которое с 01.07.2022 года утратило силу.

Представитель заказчика с доводами жалобы ООО «АКВА-ПЛЮС» не согласился, пояснил, что пункт 6.10 установлен заказчиком в проекте контракта ошибочно. Считает жалобу заявителя необоснованной.

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

В силу части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 96 Закона о контрактной системе, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе определено, что исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, 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 независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Понятие и форма независимой гарантии определены статьей 368 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Так, 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.

Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом (пункт 1 статьи 368 ГК РФ). Независимая гарантия выдается в письменной форме (пункт 2 статьи 434 ГК РФ), позволяющей достоверно определить условия гарантии и

удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром (пункт 2 статьи 368 ГК РФ). Независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями (пункт 3 статьи 368 ГК РФ). В независимой гарантии должны быть указаны: дата выдачи; принципал; бенефициар; гарант; основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией; денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения; срок действия гарантии; обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии (пункт 4 статьи 368 ГК РФ).

Статьей 45 Закона о контрактной системе определены условия независимой гарантии. Так, например, в независимую гарантию включается условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования (часть 3 статьи 45 Закона о контрактной системе).

Информация о размере обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если требование обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств установлено в соответствии со статьей 96 Закона о контрактной системе) в соответствии с положениями пункта 17 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе должна содержаться в извещении об осуществлении закупки, сформированном с использованием единой информационной системы, подписанном усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика при осуществлении закупки открытым конкурентным способом.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона для закупки №0369300177322000036 МУ ОКС Кыштымского городского округа в разделе «Обеспечение исполнения контракта» установило следующее положение: «Требуется обеспечение исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта 5.00%. Порядок обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению - обеспечение исполнения контракта предоставляется в порядке, с соблюдением требований, предусмотренных статьей 96 Федерального закона № 44-ФЗ. В случае если таким способом является предоставление независимой гарантии, участник закупки предоставляет независимую гарантию, обеспечивающую основное обязательство по Контракту. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный счет заказчика. Способ обеспечения исполнения контракта, срок независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями Федерального закона №44-ФЗ участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со

статьей 95 Федерального закона №44-ФЗ. Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ».

Прикрепленным к извещению о закупке является проект контракта, согласно пункту 6.10 (содержащемуся в разделе 11) проекта контракта, «заказчик имеет право на беспспорное списание денежных средств со счета гаранта при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требования бенефициара, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, если гарантом в срок не более чем десять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока ее действия». Необходимо отметить, что указанное положение не соответствует требованиям действующего законодательства, поскольку указано в редакции части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе, действовавшей с 01.05.2022 по 07.05.2022 года.

Таким образом, действия заказчика по установлению в проекте контракта пункта 6.10 с условием, не соответствующим действующей редакции части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе, нарушают часть 3 статьи 45, части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Довод жалобы заявителя обоснован.

Действия должностного лица заказчика могут быть квалифицированы по главе 7 КоАП РФ.

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 № 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 «АКВА-ПЛЮС» на положения извещения об осуществлении закупки при проведении электронного аукциона на выполнение работ по разработке проектной документации и реконструкции объекта: «Напорный коллектор сетей водоотведения с канализационной насосной станцией от ул. Коноплянка до очистных сооружений в г. Кыштым Челябинской области» (извещение №0369300177322000036) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение части 3 статьи 45, части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику, комиссии по осуществлению закупок, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

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.

Председатель комиссии

В.А. Ливончик

Члены комиссии:

Н.В. Фадеева

Е.Б. Черенкова