

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области

160035, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, тел. (8172) 72-99-70, факс (8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

Заявитель:

ООО «ПОДРАЗДЕЛЕНИЕ ТРАНСПОРТНОЙ
БЕЗОПАСНОСТИ «РУБЕЖ»

117393, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 56,
ЭТАЖ 3, пом. XIX, ком. 49

117292, г. Москва,

ул. Ивана Бабушкина, д. 1/2

ptb.rubezh.torg@yandex.ru

Заказчик:

ФКУ Упрдор «Холмогоры»

160034, г. Вологда, ул. Возрождения, д. 31

sevzap@vologda.ru,

lipatnikovmn@holmogory.ru

vetrovon@holmogory.ru

Конкурсная комиссия заказчика

по закупке № 0330100010520000132

Оператор электронной площадки:

АО «Единая электронная торговая
площадка» (www.roseltorg.ru)

info@roseltorg.ru

Р Е Ш Е Н И Е № 035/06/45-136/2021 (04-11/66-21)

24.02.2021г.
Вологда

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее - Комиссия Управления) в утвержденном составе:

Сучков О.Н. – начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии Управления;

Ларичева Н.С. – государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления;

Кузнецова Ю.Н. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

рассмотрев жалобу ООО «ПОДРАЗДЕЛЕНИЕ ТРАНСПОРТНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ «РУБЕЖ» (далее – Заявитель, Общество) на действия ФКУ Упрдор «Холмогоры» (далее – Заказчик), конкурсной комиссии Заказчика при проведении открытого конкурса в электронной форме «Защита моста через р. Суда на км 148+300 автомобильной дороги А-114 Вологда - Тихвин - автомобильная дорога Р-21 "Кола", г. Суда (4,0 км) от актов незаконного вмешательства» (извещение № 0330100010520000132, далее – конкурс, закупка),

в присутствии:

-от Заявителя генеральный директор Общества Хуснутдинов Ф.М., представитель Гаркуш К.С. (доверенность от 07.12.2020г. № б/н, выдана на один год);

-от Заказчика Ветров О.Н. (доверенность от 01.09.2020г. № б/н, выдана на три года),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) жалоба Заявителя принята к рассмотрению в порядке, установленном ст. ст. 105, 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 № 44-ФЗ).

Уведомлением от 18.02.2021г. лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, сообщено о назначении рассмотрения жалобы на 24.02.2021г. в 14 ч. 00 м. (мск).

С учетом письма ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27895/20 лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, сообщено о возможности рассмотрения жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет». Соответствующая ссылка направлена лицам, участвующим в рассмотрении жалобы. Право для участия и предоставления пояснений (документов) всем лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, предоставлено. Возражений по рассмотрению жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи в Комиссию Управления от лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, не поступало.

24.02.2021г. жалоба рассмотрена в дистанционном режиме с участием представителей Заявителя и Заказчика.

В соответствии с требованиями ст. ст. 99, 105, 106 Закона № 44-ФЗ и пунктом 43 Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок (далее – Правила), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576, Комиссией Управления в рамках рассмотрения жалобы Заявителя проведена внеплановая проверка.

В силу приведенных положений Закона № 44-ФЗ и Правил при проведении проверок и рассмотрении жалоб на действия/бездействие заказчиков и иных субъектов контроля не обязывает антимонопольный орган/соответствующие комиссии антимонопольного органа устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Комиссия Управления оценивает доводы Заявителя, возражения Заказчика с учетом требований действующего законодательства и на основании представленных доказательств (документов).

В своей жалобе Заявитель указывает на то, что согласно протоколу подведения итогов конкурса от 09.02.2021г. заявка Общества была признана не соответствующей на основании следующего:

«В качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе участником закупки была предоставлена банковская гарантия от 12.01.2021 года № 355663, выданная Акционерным обществом Коммерческий банк «Модульбанк», положения которой не соответствует требованиям конкурсной документации», обосновывая свое решение тем, что «В соответствии с пунктом 16.3 Конкурсной документации, Заказчик в качестве обеспечения заявки принимает банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным ст. 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и отвечающими установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях обеспечения заявки. В силу подпункта 3 пункта 16.3 Конкурсной документации, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязанность Гаранта уплачивать заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей оплате, за каждый день просрочки. Пунктом 6 Гарантии установлено, что в случае неисполнения Требований об уплате по настоящей Гарантии в установленный п. 4 Гарантии в срок (в течении пяти рабочих дней, начиная со дня, следующего за днем получения Требования) Гарант обязуется уплатить неустойку Бенефициару в размере 0,1 % от денежной суммы, подлежащей оплате от денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки, начиная со дня истечения срока, установленного в настоящем пункте. Указанное условие не соответствует требованиям подпункта 3 пункта 16.3 Конкурсной документации и пункту 3 части 2 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ. Согласно пункту 3 части 6 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ, несоответствие банковской гарантии требованиям содержащихся в документации о закупки, является основанием для ее отклонения».

Заявитель считает, что решение о признании заявки Общества не соответствующей требованиям документации о конкурсе является не законным.

По мнению Заявителя, в п. 16.3 документации о конкурсе не указано никаких сроков.

Согласно п. 2 ст. 375 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) гарант должен рассмотреть требование бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти дней со дня, следующего за днем получения требования со всеми приложенными к нему документами, и, если требование признано им надлежащим, произвести платеж. Условиями независимой гарантии может быть предусмотрен иной срок рассмотрения требования, не превышающий тридцати дней.

Кроме того, Заявитель отмечает, что в протоколе подведения итогов конкурса от 10.02.2021г. указан несоответствующий номер банковской гарантии.

С учетом приведенных доводов Заявитель просит признать жалобу обоснованной, признать Заказчика нарушившим п.2 ст. 375 ГК РФ и выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений.

Заказчик (письменные возражения от 24.02.2021г. № 587/3) и его представитель на заседании Комиссии Управления не согласился с доводами Заявителя, указав следующее.

Размер обеспечения заявки на участие в конкурсе, порядок внесения денежных

средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, а также условия банковской гарантии были установлены Заказчиком в разделе 16 документации о конкурсе.

В силу п. 16.3 документации о конкурсе «банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки. Заказчик в качестве обеспечения заявки принимает банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным ст. 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и отвечающими установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях обеспечения заявки».

Обществом в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе была представлена банковская гарантия, выданная Акционерным обществом Коммерческий банк «Модульбанк», положения которой не соответствовали требованиям документации о конкурсе в виду следующего.

В п. 4 Гарантии указано условие, в соответствии с которым требование Заказчика рассматривается Гарантом в течение пяти рабочих дней, а в случае если требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям Гарантии, Гарант направляет Заказчику мотивированный отказ. Указанным условием Гарант оставляет за собой право рассмотреть требование Заказчика и, соответственно, дать свой мотивированный отказ от оплаты как на первый, так и на пятый рабочий день после получения требования от Заказчика.

Вместе с тем, п. 6 Гарантии установлено, что в случае неисполнения требования об уплате по Гарантии в установленный п. 4 Гарантии срок (в течение пяти рабочих дней, начиная со дня, следующего за днем получения требования) Гарант обязуется уплатить неустойку Бенефициару в размере 0,1% от денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки, начиная со дня истечения срока, установленного в настоящем пункте.

Заказчик считает, что исходя из смысла приведённого пункта Гарантии, Гарант устанавливает условие об обязанности оплатить Заказчику неустойку только после пяти рабочих дней, чем лишает Заказчика права на требование к Гаранту неустойки за просроченные дни оплаты в случае, если мотивированный отказ Гаранта будет направлен Заказчику до истечения пяти рабочих дней (например, на второй рабочий день).

По мнению Заказчика, указанное условие не соответствует требованиям пп. 3 п. 16.3 документации о конкурсе и п. 3 ч. 2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ.

Заказчик также указал на то, что в случае предоставления Заявителем надлежащего обеспечения заявки, Обществу было бы присвоено 5 место в рейтинге из пяти поступивших заявок, что свидетельствует об отсутствии у него возможности стать победителем в конкурсе.

С учетом приведенных аргументов Заказчик просит отказать Обществу в удовлетворении жалобы.

Комиссия Управления, изучив доводы Заявителя и Заказчика, установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Закона № 44-ФЗ и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона № 44-ФЗ. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закона № 44-ФЗ.

Согласно ч. 1 ст. 527 ГК РФ государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Ч. 2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 Закона № 44-ФЗ случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 Закона № 44-ФЗ;
- 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 Закона № 44-ФЗ;
- 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.

Ч. 6 ст. 45 Закона № 44-ФЗ закреплено, что основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных статьей 45 Закона № 44-ФЗ реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 статьи 45 Закона № 44-ФЗ;
- 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 п. 16.3 документации о конкурсе установлено, что «в случае принятия участником закупки решения об обеспечении заявки путём предоставления банковской гарантии, такая гарантия должна соответствовать нижеприведённым требованиям.

Заказчик в качестве обеспечения заявки принимает банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным ст. 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и отвечающими установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях обеспечения заявки.

Перечень банков, соответствующих установленным требованиям, ведется федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать следующие условия и положения:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случаях, установленных частью 15 статьи 44 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";
- 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, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок;

б) установленные постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд":

-перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии;

-дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, установлены постановлением Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

7) условие о праве заказчика на беспспорное 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 п. 16.4 документации о конкурсе указано, что «основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в документации о закупке;

4) включение в банковскую гарантию требований о предоставлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".».

В силу ч. 4 ст. 54.7 Закона № 44-ФЗ заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным конкурсной документацией:

1) в случае непредставления документов и информации, предусмотренных пунктами 1 - 3, 7 части 6 статьи 54.4 Закона № 44-ФЗ, либо несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным конкурсной документацией;

2) в случае наличия в документах и информации, предусмотренных частью 11 статьи 24.1, частями 4 и 6 статьи 54.4 Закона № 44-ФЗ, недостоверной информации на дату и время рассмотрения вторых частей заявок на участие в таком конкурсе;

3) в случае несоответствия участника такого конкурса требованиям, установленным конкурсной документацией в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона № 44-ФЗ;

4) в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 Закона № 44-ФЗ;

5) в случае непредставления документов, предусмотренных пунктом 5 части 6 статьи 54.4 Закона № 44-ФЗ, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг, в отношении которых установлен запрет, предусмотренный статьей 14 Закона № 44-ФЗ.

Согласно правовой позиции Минфина России, изложенной в письме от 30.07.2019 № 24-05-05/57198 «По вопросу отклонения заявки в случае выявления несоответствия банковской гарантии, представленной участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, требованиям, установленным в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ», в случае выявления в соответствии с частью 6 статьи 45 Закона № 44-ФЗ несоответствий банковской гарантии, предоставленной участником закупки в качестве обеспечения заявки, комиссией по осуществлению закупок рассматривается вопрос об отклонении заявки на основании пункта 3 части 4 статьи 54.7, пункта 2 части 6 статьи 69 Закона № 44-ФЗ по причине несоответствия участника закупки требованиям части 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ, поскольку законодательством Российской Федерации к участникам закупок предъявлено требование об обеспечении заявок и в рассматриваемом случае участник является не предоставившим надлежащее обеспечение заявки.

Комиссия Управления, проанализировав банковскую гарантию от 12.01.2021г. № 355661, приходит к выводу о том, что конкурсной комиссией Заказчика принято обоснованное решение о признании несоответствующей заявки Общества требованиям документации о конкурсе и требованиям ст. 45 Закона № 44-ФЗ.

Кроме того, в ГК РФ прямо не указано, что исчисление срока осуществляется в рабочих днях, следовательно, Гарант увеличивает себе срок на рассмотрение и исполнение требований Бенефициара.

Довод Заявителя о том, что в протоколе подведения итогов конкурса от 09.02.2021г. указан несоответствующий номер банковской гарантии, является несостоятельным. Обе банковские гарантии содержат идентичные условия. Из

пояснений представителя Заказчика следует, что при оформлении протокола допущена техническая ошибка, которая не повлияла на результат рассмотрения заявки Общества.

Таким образом, жалоба Заявителя является не обоснованной. Основания для выдачи предписания у Комиссии Управления отсутствуют. В рамках внеплановой проверки Комиссией Управления иных нарушений Закона № 44-ФЗ не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПОДРАЗДЕЛЕНИЕ ТРАНСПОРТНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ «РУБЕЖ» не обоснованной.
2. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии:

О.Н. Сучков
Н.С. Ларичева

Ю.Н. Кузнецова