

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

Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37-076

по делу №037/06/104-465/2022 (07-02/2022-076)

об отказе включения сведений о недобросовестном подрядчике в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

Дата принятия решения: 13 сентября 2022 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 15 сентября 2022 года

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

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

ООО «АльфаТрансСтрой» (далее – Общество, Победитель закупки) – <...> (доверенность от 08.09.2022),

Департамента дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области (далее – Заказчик, Заявитель) – <...> (доверенность №41 от 12.09.2022), <...> (доверенность №40 от 12.09.2022), <...> (доверенность №39 от 12.09.2022),

в отсутствие представителей Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (информация о дате, времени и месте рассмотрения обращения была своевременно направлена указанному лицу),

на основании ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о

контрактной системе), п. 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 06.09.2022 от Департамента дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области поступили материалы, свидетельствующие о признании «АльфаТрансСтрой» <...>, уклонившимся от заключения контракта на нанесение горизонтальной разметки на автомобильных дорогах регионального и межмуниципального значения Ивановской области (номер извещения 0133200001722002383) в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные Заявителем, Обществом, АО «ЕЭТП», ПАО РОСБАНК, документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении обращения, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, установлено следующее.

22.07.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение 0133200001722002383 о проведении открытого конкурса в электронной форме на нанесение горизонтальной разметки на автомобильных дорогах регионального и межмуниципального значения Ивановской области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 133 380 285,60 руб.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 23.08.2022 №ПРОИ1 по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме было подано 6 заявок на участие в нем, все участники закупки и их заявки были признаны соответствующими извещению об осуществлении закупки и Закону о контрактной системе.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 24.08.2022 №ИЭОК1 победителем открытого конкурса в электронной форме был признан участник с идентификационным номером 4 (ООО «АльфаТрансСтрой»), предложивший наиболее низкую цену контракта – 101 369 016 руб.

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

На основании п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), Заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта, указанный в п. 5 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе.

Как следует из представленных документов, а также информации, размещенной на официальном сайте, 26.08.2022 Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области своевременно была исполнена обязанность по размещению проекта контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий:

1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе);

2) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) протокол разногласий;

3) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке отказ от заключения контракта в случае, предусмотренном п. 1 ч. 17.2 ст. 95 Закона о контрактной системе.

01.09.2022 Общество разместило на официальном сайте подписанный усиленной электронной подписью проект контракта и информацию о предоставлении обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии №919414-2022-VBC от 30.08.2022, выданной ПАО РОСБАНК (далее – независимая гарантия).

В силу ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе независимая гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных ч. 15 ст. 44 Закона о контрактной системе случаях, или сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со ст. 96 Закона о контрактной системе, а также идентификационный код закупки, при осуществлении которой предоставляется такая независимая гарантия;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой 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 независимой 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 независимой гарантии с учетом требований ст. 44 и 96 Закона о контрактной системе;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления независимой гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии.

Согласно ч. 5, 7 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления. В случае отказа в

принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее независимую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при которых заказчик информирует лицо, предоставившее независимую гарантию, путем указания таких причин в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

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

- 1) отсутствие информации о независимой гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах независимых гарантий;
- 2) несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частями 2, 3 и 8.2 настоящей статьи;
- 3) несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Заказчик в принятии вышеуказанной независимой гарантии отказал, составив протокол признания Победителя закупки уклонившимся от заключения контракта №ППУ20_1 от 05.09.2022 (далее – Протокол). Данный протокол был размещен на официальном сайте 05.09.2022.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные ч. 3 (за исключением случая, предусмотренного п. 3 ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный ч. 3 настоящей статьи, не выполнены требования п. 3 ч. 3 настоящей статьи) и ч. 5 настоящей статьи:

- 1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;
- 2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи:
 - а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от

заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки.

По смыслу пп. «б» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе заказчик в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного пп. «а» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе, формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 ст. 104 Закона о контрактной системе, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании указанной нормы, Заказчик 05.09.2022 разместил в единой информационной системе обращение в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 ст. 104 Закона о контрактной системе.

В соответствии с Протоколом основанием для отказа в принятии независимой гарантии является факт того, что в независимую гарантию не включены предусмотренные п. 10.5 проекта контракта извещения о закупке положения о праве Заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требований бенефициара, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации.

Вместе с тем, в ч. 3 ст. 45 действующей редакции Закона о контрактной системе указано, что 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.

Положения о беспорном списании денежных средств со счета гаранта были исключены в редакции Закона о контрактной системе №87 от 11.06.2022 (начало действия редакции – 01.07.2022). Как указано выше, извещение о проведении закупки было размещено 22.07.2022. Следовательно, требование п. 10.5 проекта контракта извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме не соответствует ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе и подлежит исправлению.

Согласно письменным пояснениям ООО «АльфаТрансСтрой» независимая гарантия является способом обеспечения исполнения обязательств и относится к договору присоединения.

В соответствии с ч. 1 ст. 428 Гражданского кодекса Российской Федерации договором присоединения признается договор, условия которого

определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Согласно ч. 2 ст. 428 Гражданского кодекса Российской Федерации присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора. Если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства, в случае изменения или расторжения договора судом по требованию присоединившейся к договору стороны договор считается действовавшим в измененной редакции либо соответственно не действовавшим с момента его заключения.

В связи с чем, Общество указало, что при выдаче независимой гарантии у ООО «АльфаТрансСтрой» отсутствовала фактическая возможность внести какие-либо изменения в договор с банком.

В представленной Обществом независимой гарантии содержатся следующие положения: «Платеж по настоящей гарантии будет осуществлён в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования, соответствующего условиям настоящей гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении требования». Таким образом, независимая гарантия соответствовала требованиям Закона о контрактной системе.

Кроме того, в Протоколе указано, что в нарушение требования Заказчика, предусмотренного п. 9.8 проекта контракта извещения о закупке, в независимой гарантии отсутствуют положения о рассмотрении споров и разногласий в Арбитражном суде Ивановской области.

В независимой гарантии, представленной ООО «АльфаТрансСтрой», указано, что споры и разногласия, возникающие при исполнении настоящей гарантии, разрешаются в Арбитражном суде в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

В п. 9.8 проекта контракта извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме указано, что споры по настоящему Контракту рассматриваются в Арбитражном суде Ивановской области.

Таким образом, в указанном пункте проекта контракта извещения о закупке не содержится императивных положений о том, что независимой гарантией

должен быть предусмотрен порядок рассмотрения споров и разногласий исключительно в Арбитражном суде Ивановской области. Представители Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России также не смогли указать конкретные положения извещения о закупке, предусматривающие необходимость включения указанного порядка в независимую гарантию.

В связи с чем, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что указанное основание для отказа в принятии независимой гарантии является необоснованным, поскольку в извещении о проведении закупки отсутствует требование о включении в независимую гарантию положений, предусматривающих рассмотрение споров и разногласий в Арбитражном суде Ивановской области. Таким образом, в действиях Заказчика имеется нарушение ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

При изложенных выше обстоятельствах, в связи с нарушением Заказчиком ч. 3, 6 ст. 45 Закона о контрактной системе, у Комиссии Ивановского УФАС России отсутствуют основания для включения ООО «АльфаТрансСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Учитывая изложенное, а также то, что выявленные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки составов административных правонарушений, предусмотренных ч. 4.2 ст. 7.30, ч. 3 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения, представленные Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области, в отношении ООО «Альфатрансстрой» <...>, генерального директора – <...>, участника корпоративного юридического лица <...>, в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта на нанесение горизонтальной разметки на автомобильных дорогах регионального и межмуниципального значения Ивановской области (номер извещения 0133200001722002383) не включать.

2. Установить в действиях Департамента дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области нарушение ч. 3, 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы настоящего обращения уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии