

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-1134/2023

15 июня 2023 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

рассмотрев жалобу ООО «Сибпроект-55» (вх. № 9403-ЭП/23 от 25.05.2023 г.) на действия заказчика МАУ ЦСП «Электрон» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на ремонт кровли навеса трибуны стадиона МАУ ЦСП «Электрон» по адресу: г. Новосибирск, ул. Учительская 61/2 (извещение в ЕИС № 32312315153),

в отсутствие ...

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «Сибпроект-55» (вх. № 9403-ЭП/23 от 25.05.2023 г.) на действия заказчика МАУ ЦСП «Электрон» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на ремонт кровли навеса трибуны стадиона МАУ ЦСП «Электрон» по адресу: г. Новосибирск, ул. Учительская 61/2 (извещение в ЕИС № 32312315153).

Заявитель сообщает следующее.

04.05.2023 г. ООО «Сибпроект-55» выиграло аукцион № 32312315153 в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, со снижением 37 % и ценой 3 150 004,08 руб.

12.05.2023 г. оператором ООО «РТС-ТЕНДЕР» был опубликован Итоговый протокол №32312315153-04, в котором было указано, что ООО «Сибпроект-55» признано победителем закупки №32312315153. В протоколе заказчик указал о необходимости подтвердить добросовестность, представив три и более исполненных контракта.

12.05.2023 г. заказчику на электронный адрес econ-electron@yandex.ru направлен проект банковской гарантии на согласование.

17.05.2023 г. заказчик ответил, что Положением о закупках МАУ ЦСП «Электрон» не предусмотрено согласование гарантий участников закупки. Также в письмо было указано о необходимости подтвердить добросовестность, представив три и более исполненных контракта, ссылаясь на п. 25 Положения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В этот же день, 17.05.2023 г. заказчику было направлено письмо применении

антидемпинговых мер, в котором ООО «Сибпроект-55» обосновало заказчику свою позицию по этому вопросу. Участник вправе представить обеспечение в размере аванса, увеличив в 1,5 раза.

19.05.2023 г. ООО «Сибпроект-55» подписало договор 2023.93274 на выполнение работ по ремонту навеса трибуны на электронной площадке. К проекту договора была приложена банковская гарантия на сумму 1 417 501 руб. 84 коп.

24.05.2023 г. заказчик признал ООО «Сибпроект-55» уклонившимся от подписания договора.

Заявитель считает, что Заказчик неправомерно признал ООО «Сибпроект-55» уклонившимся от подписания договора.

Согласно п. 19 Документации,

«Сумма обеспечения исполнения договора предусмотрена в размере аванса и равна 30 % от цены договора.

Обеспечение предоставляется до заключения договора.

Обеспечение исполнения договора представляется в виде:

- независимой гарантии, выданной на определенный срок, в соответствии с настоящей документацией;
- денежных средств.

Требования к независимой гарантии устанавливаются п.6.5. Положения о закупках Заказчика и разделом. 13 настоящей документации о закупке.»

Согласно п.9.1 Документации:

«9.1. Если при проведении конкурса или аукциона участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже НМЦД, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, договор заключается после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.»

Сумма договора, согласно итоговому протоколу, составила 3 150 004,08 руб.

Размер аванса составил 945 001,22 руб.

Участник рассчитал размер обеспечения по следующей формуле:

$$945\,001,22 \times 1,5 = 1\,417\,501,84$$

Таким образом, участник оформил банковскую гарантию на сумму 1 417 501,84 руб., увеличив размер аванса в 1,5 раза.

Заказчик указывает, что участник должен был представить 3 и более контракта, мотивируя это тем, что в противном случае будет нарушено положение п. 25 Положения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В пункте 25 указано:

«25. Если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.»

Заявитель не согласен с позицией заказчика, считает, что положение этого пункта определяет размер обеспечения контракта без учета применения антидемпинговых мер.

Согласно п. 4.7.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг муниципального автономного учреждения города Новосибирска «Центр спортивной подготовки «Электрон»:

«4.7.1. Если при проведении конкурса или аукциона участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже НМЦД, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, договор заключается после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.»

Таким образом, порядок применения антидемпинговых мер предусмотрен в Положении. Участник, оформляя банковскую гарантию, руководствовался данным Положением. Обеспечение было представлено в размере, превышающим в 1,5 раза размер аванса, что соответствует Положению.

МАУ ЦСП «Электрон» представило следующие возражения на жалобу.

12.05.2023 г. на сайте оператора ООО «РТС-ТЕНДЕР» был опубликован Итоговый протокол №32312315153-04, в котором было указано, что организация, ООО «Сибпроект- 55» признана победителем закупки №32312315153. В протоколе Заказчик определил, что договор будет заключен с ООО «СИБПРОЕКТ-55» по цене 3 150 004,08 рублей после исполнения победителем антидемпинговых мер согласно раздела 4.7.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг МАУ ЦСП «Электрон», раздела 9 аукционной документации с учетом ограничений, установленных п. 25 Постановления Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно: после предоставления победителем информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке. Обеспечение исполнения договора предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта договора; информация, предусмотренная пунктом 9.1. закупочной документации, предоставляется участником закупки в составе заявки на закупку либо при направлении заказчику подписанного проекта договора.

Решение заказчика о применении в отношении Победителя закупки антидемпинговых мер основано на п. 4.7.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг в действующей редакции на дату размещения закупки (далее по тексту возражений - Положение о закупках Заказчика). Антидемпинговые меры - меры, направленные на недопустимость искусственного занижения цен при проведении конкурса и аукциона (демпинг (от английского dumping - сброс) - продажа товаров по искусственно заниженным ценам). Антидемпинговые меры - это те же требования об обеспечении исполнения договора, но в повышенном размере или в размере, предусмотренном извещением, с предоставлением информации о добросовестности участника.

Согласно пункту 32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021) от 10.11.2021 заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Федеральный закон от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту возражений - 223-ФЗ) норм об антидемпинговых мерах не содержит, он устанавливает только общие принципы осуществления закупки руководствующимися им заказчиками. Поэтому антидемпинговые меры и предоставление в качестве обеспечения исполнения договора добросовестности могут быть предусмотрены положением о закупке заказчика. В постановлении АС Центрального округа от 02.11.2016 № Ф10-3 708/16 отмечено, что установление в положении о закупке антидемпинговых мер способствует удовлетворению потребностей заказчика в товаре с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также способствует наиболее эффективному использованию денежных средств при закупке товара высокого качества.

Положение о закупках товаров, работ, услуг МАУ ЦСП «Электрон», утверждено с учетом требований Типового положения о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, утвержденного приказом Контрольного управления Новосибирской области от 29 ноября 2018 г. № 374. В типовом положении в п. 4.7.1. содержится аналогичные положения о применении общих антидемпинговых мер ко всем участникам закупки. В п. 7.1. Типового положения указаны особенности осуществления закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства, которые определяются статьей 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, Постановлением № 1352 и положением о закупке.

В п. 4.7.1. Положения о закупках Заказчика установлено общее правило для применения антидемпинговых мер: если при проведении конкурса или аукциона участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже НМЦД, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, договор заключается после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.

Пункт 4.7.1. Положения о закупках применяется при осуществлении закупок, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства, то есть закупок, осуществляемых на общих условиях. Таким образом, раздел 4.7. Положения о закупках Заказчика регулирует требования к обеспечительным мерам при проведении закупок (обеспечение исполнения договора), осуществляемых на общих условиях, участие в которых могут принимать любые лица, вне зависимости от того, являются ли они субъектами малого и среднего

предпринимательства или нет.

В соответствии с п. 4.8.2. Положения о закупках Заказчика конкурентная закупка осуществляется с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Федерального закона 223-ФЗ, в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 Федерального закона 223-ФЗ и с учетом требований, предусмотренных статьей 3.4. Федерального закона 223-ФЗ.

Особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц утверждены постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту возражений - Положения об участии СМСП).

Таким образом, Положение о закупках Заказчика предусматривает, что в случае проведения закупок в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 Положения об участии СМСП, заказчик при проведении таких закупок учитывает особенности, установленные Положением об участии СМСП.

Соответственно, антидемпинговые меры (обеспечительные меры исполнения договора) Положения о закупках заказчика должны быть применяемы с учетом ограничений, установленных п. 25 Положения утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и предполагают, что определенный размер обеспечения исполнения договора, этот размер не может составлять сумму, превышающую 5% начальной (максимальной) цены договора либо размер аванса, если договором предусмотрена выплата аванса, в случаях заключения договора в соответствии с подп. "б" п. 4 Положения. Следовательно, положения пункта 4.7.1. Положения о закупках Заказчика о предоставлении 1,5 кратного размера обеспечения неприменимы при осуществлении заказчиком закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства. В данном случае, единственным способом реализации антидемпинговых мер является предоставление обеспечения в размере аванса по договору и предоставление информации о добросовестности участника в порядке, установленном в документации о закупке и Положением о закупке Заказчика, о чем Заказчик и указал в Итоговом Протоколе от 12 мая 2023 г.

В п. 19 извещения закупки предусмотрено, сумма обеспечения исполнения договора предусмотрена в размере аванса и равна 30 % от цены договора. При этом, такие действия заказчика не нарушают требований законодательства о закупках.

Таким образом, требование о предоставлении информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, не противоречит требованиям 223-ФЗ, Положению об участии СМСП, Положению о закупке Заказчика, извещению и документации о закупке.

17.05.2023 г. Заказчиком ООО «Сибпроект-55» был направлен на рассмотрение и подписание проект договора, в котором в п. 8.1. указано, что обеспечение исполнения договора составляет 30 % от цены договора в сумме 945 001,22

(девятьсот сорок пять тысяч один рубль) рублей 22 копейки. Протоколов разногласий в части изменений суммы обеспечения исполнения договора от ООО «Сибпроект-55» не поступало.

Кроме того, при рассмотрении заявок в ходе торгов Заказчиком проанализирована деятельность ООО «Сибпроект-55» как участника исполнения обязательств в коммерческой деятельности.

В отношении ООО «Сибпроект-55» от ООО "ТГК-16", г. Казань принят к производству Арбитражным судом Республики Татарстан иск об оспаривании решения УФАС по РТ РНП № 016/10/5-1645/2022 от 01.11.2022г. о не включении сведений в отношении ООО «СИБПРОЕКТ-55» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора (номер дела в картотеке арбитражных дел А65-2800/2023). Сама же компания ООО «ТГК-16» внесла ООО «Сибпроект-55» в свой реестр недобросовестных поставщиков на основании п. 22.12 Раздел №5 "Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО ТГК-16" за систематический и/или необоснованный отказ Поставщика (подрядчика, исполнителя) или участника закупки от заключения договора по результатам конкурентной закупки на поставку товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В реестре контрактов по 44-ФЗ включены сведения об исполненном ООО «Сибпроект- 55» контракте с начислением неустоек и штрафов реестровый номер контракта № 3590703829121000046 (Заказчик Муниципальное казенное учреждение «Благоустройство Орджоникидзевского района» на сумму 2 299 000 руб.).

В реестре договоров по 223-ФЗ включены сведения о заключенном договоре АО «Омскэнерго» и ООО «Сибпроект-55» № 55506225921220004050000 (цена снижена на 24 %), который должен был быть исполнен до 31.12.2022 года. До настоящего времени сведений о его исполнении Заказчиком не размещено. По информации, полученной от АО «Омскэлектро» (исх. № 11-02-02/096-05-31/39 от 31.05.2023 г.) по данной закупке подрядчик выполнил лишь часть порученных ему Работ по Договору, а именно капитальный ремонт крыши с демонтажными работами и капитальный ремонт окон, что в процентном соотношении составляет 24,76%. А в связи с истечением срока действия Договора и неисполнения взятых па себя обязательств в полном объеме, со стороны Заказчика в адрес Подрядчика были начислены штрафные санкции. Кроме того, после выполненных работ Подрядчиком по капитальному ремонту крыши, в апреле текущего года в результате выпадения атмосферных осадков произошло потопление чердачного помещения Объекта».

По данным сайта Арбитр.ру по состоянию на 25.05.2023 г. к ООО «Сибпроект-55» предъявлены в арбитражном процессе требования ИП и юрлиц о ненадлежащем исполнении обязательств по договорам и взыскании в общей сумме 636467,64 руб.:

Номер	Дата	Сторона	Описание	Сумма требований в руб.	Наличие решения
A50-7654/2023	27.03.2023	Ответчик	О неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств	217577,00 руб.	На стадии рассмотрения

			по договорам возмездного оказания услуг		
A46-744/2023	26.04.2023	Ответчик	Услуги Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств	–280000,00 руб.	На стадии рассмотрения
A46-3811/2023	07.03.2023	Ответчик	Услуги Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств	–29340,64 руб.	Выдан судебный приказ
A35-1403/2023	20.02.2023	Ответчик	Услуги Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств	–109550,00 руб.	Решение иск удовлетворен полностью

19.05.2023 г. ООО «Сибпроект-55» подписало договор 2023.93274 на выполнение работ по ремонту навеса трибуны на электронной площадке. К проекту договора была приложена банковская гарантия на сумму 1 417 501 руб. 84 коп., что превышает размер, который заказчик вправе принять в соответствии с п. 25 Положения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 (5% от НМЦД или в размере аванса) и, соответственно, не соответствует требованиям пункта 25 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках. Информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, Победителем не представлено.

Независимая гарантия № 23/0223/ASTQD/MMB/044397, представленная участником закупки, в п.1, содержит информацию об объеме обязательств, которые она обеспечивает: исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных договором, заключенным (заключаемым) с бенефициаром, включающих в том числе обязательства принципала по уплате неустоек (штрафов, пеней). Обязательства по возврату аванса, в случае расторжения договора в связи с ненадлежащим исполнением Подрядчиком обязательств, независимая гарантия не обеспечивает (по крайней мере, в гарантии нет прямого указания на это обязательство), поэтому Заказчику при подписании договора необходимо убедиться в добросовестности участника закупки и, крайне необходимо, соблюдая требования законодательства и Положения о закупке Заказчика, получить от участника при подписании договора информацию, подтверждающую добросовестность Победителя закупки.

Кроме того, установив в Положении о закупке механизм реализации антидемпинговых мер Заказчик не обязан с нарушением требований законодательства и Положения о закупках Заказчика допускать к заключению договора хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить только прибыль в результате заключения договора, и не имеющих подтверждения

добросовестного поведения на конкурирующем рынке услуг. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации, Положении о закупке требований к участникам закупки, способствующих тому.

Таким образом, требование о предоставлении информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, не противоречит требованиям 223-ФЗ, Постановлению 1352, Положению о закупке Заказчика, извещению и документации о закупке.

На основании изложенного, руководствуясь требованиями Положения о закупке Заказчика, условиями документации и извещения Заказчик правомерно признал ООО "СИБПРОЕКТ-55" уклонившимся от заключения договора на основании пп. 3 п. 7.1.7. Положения о закупках МАУ ЦСП «Электрон» в связи с непредоставлением обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении закупки и (или) в документации о конкурентной закупке требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, требуемых условий и содержания, при наличии в документации о конкурентной закупке таких требований.

Дополнительно МАУ ЦСП «Электрон» сообщило следующее.

1. Победителем (ООО «Сибпроект-55») 12.05.2023 г. на электронную почту Заказчика было направлено сообщение с просьбой о согласовании Проекта банковской гарантии. В соответствии с 223-ФЗ и Положением о закупках у Заказчика нет обязанности согласовывать банковские гарантии победителя, поэтому 17.05.2023 г. Заказчик электронным сообщением (на электронную почту) доведено до Победителя, что согласование банковской гарантии не предусмотрено.

17.05.2023 г. Заказчиком ООО «Сибпроект-55» был направлен на рассмотрение и подписание проект договора, в котором в п. 8.1. указано, что обеспечение исполнения договора составляет 30 % от цены договора в сумме 945001,22 (девятьсот сорок пять тысяч один рубль) рублей 22 копейки. Протоколов разногласий в части изменений суммы обеспечения исполнения договора от ООО «Сибпроект-55» не поступало. 18.05.2023 года поступил протокол разногласий от Победителя, в котором он просит изменить только реквизиты в проекте договора без приложения независимой гарантии.

Однако, 18.05.2023 года Победителем уже была оформлена независимая гарантия № 23/0223/ASTQD/ММБ/044397, в котором сумма обеспечения указана 1417501.84 руб.

Далее, Заказчиком 18.05.2023 года направлен с измененными реквизитами проект договора на подпись, но также в проекте договора в п. 8.1. указано, что обеспечение исполнения договора составляет 30 % от цены договора в сумме 945001,22 (девятьсот сорок пять тысяч один рубль) рублей 22 копейки.

19.05.2023 года Победитель закупки подписал договор и приложил независимую гарантию, выданную ПАО «Сбербанк России» 18.05.2023 г. №

23/0223/ASTQD/ММБ/044397, в котором сумма обеспечения указана 1417501.84 руб. Таким образом, в договоре сумма обеспечения исполнения договора осталась установленной и одобренной Победителем в сумме 945001,22 (девятьсот сорок пять тысяч один рубль) рублей 22 копейки, несмотря на приложенную независимую гарантию. т.е. оферта (проект договора, направленный победителю) был акцептован Победителем на условиях, направленных Заказчиком (абзац второй пункта 1 статьи 438 ГК РФ).

Исходя из условий подписанного Победителем договора, и п. 3 независимой гарантии Заказчик не смог бы воспользоваться суммой обеспечения на всю сумму гарантии, представленной Победителем в повышенном размере. Пункт 3. Гарантии ограничивает требования Заказчика суммой обеспечения исполнения договора, указанной в договоре: - Бенефициар в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом обязательств, обеспеченных настоящей независимой гарантией, вправе до окончания ее срока действия предъявить требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии (далее — требование) в размере цены договора, уменьшенном на сумму, пропорциональную объему исполненных принципалом обязательств, предусмотренных договором, в отношении которых бенефициаром осуществлена приемка, но не превышающем размер обеспечения исполнения договора и сумму независимой гарантии.

Таким образом, действия Победителя привели к тому, что независимая гарантия и условия договора свидетельствуют о том, что Победителем, по факту, предоставлено обеспечение исполнения договора только в сумме аванса, а не в повышенном размере, Условия данной независимой гарантии и условия договора не дают право Заказчику, воспользоваться обеспечением исполнения договора в повышенном размере. Информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, Победителем не представлено.

2. Толкование п. 25 ПП РФ № 1352.

В соответствии с п. 25 Постановления Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" установлено, что Если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 Постановления Правительства 1352, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

При этом из нормы Постановления нельзя сделать однозначный вывод, что данная норма распространяется только на правоотношения сторон, возникающих только на стадии участия в закупки (т.е. с момента публикации извещения и документации о закупке до момента определения победителя). Считаем, что данная норма императивна и применяется также в отношении на стадии преддоговорных переговоров и обязательна для применения при подписании договора и при установлении антидемпинговых мер т.е. в договоре обеспечение исполнения

договора, если закупка осуществляется у СМСП (в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 Постановления Правительства 1352), не должен быть превышен предел значений, установленный в п. 25 ПП 1352, даже если установлены антидемпинговые меры, которые предписывают предоставить денежное обеспечение в повышенном размере.

На основании изложенного, руководствуясь требованиями Положения о закупке Заказчика, условиями документации и извещения Заказчик правомерно признал ООО "СИБПРОЕКТ-55" уклонившимся от заключения договора на основании пп. 3 п. 7.1.7. Положения о закупках МАУ ЦСП «Электрон» в связи с непредоставлением обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении закупки и (или) в документации о конкурентной закупке требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, требуемых условий и содержания, при наличии в документации о конкурентной закупке таких требований.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

21.04.2023 МАУ ЦСП «Электрон» разместило в ЕИС извещение № 32312315153 проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на ремонт кровли навеса трибуны стадиона МАУ ЦСП «Электрон» по адресу: г. Новосибирск, ул. Учительская, 61/2 (извещение в ЕИС № 32312315153).

Согласно протоколу подведения итогов аукциона № 2723902, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 05.05.2023, ООО «Сибпроект-55» признано победителем указанной закупки; комиссией заказчика принято решение заключить с ООО «Сибпроект-55» по цене 3 150 004,08 руб. после исполнения победителем антидемпинговых мер согласно раздела 4.7.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг МАУ ЦСП «Электрон», раздела 9 аукционной документации с учетом ограничений, установленных п. 25 Постановления Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно: после предоставления победителем информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованном в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке. Обеспечение исполнения договора предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта договора; информация, предусмотренная пунктом 9.1 закупочной документации, предоставляется участником закупки в составе заявки на закупку либо при направлении заказчику подписанного проекта договора.

12.05.2023 г. ООО «Сибпроект-55» направило МАУ ЦСП «Электрон» по электронной

почте проект банковской гарантии на согласование.

17.05.2023 г. МАУ ЦСП «Электрон» в адрес ООО «Сибпроект-55» был направлен на рассмотрение и подписание проект договора, в котором в п. 8.1. указано, что обеспечение исполнения договора составляет 30 % от цены договора в сумме 945 001,22 (девятьсот сорок пять тысяч один рубль) рублей 22 копейки, а также МАУ ЦСП «Электрон» сообщило, что Положением о закупках МАУ ЦСП «Электрон» не предусмотрено согласование гарантий участников закупки. Также в письмо было указано о необходимости подтвердить добросовестность, представив три и более исполненных контракта, ссылаясь на п. 25 Положения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

17.05.2023 г. ООО «Сибпроект-55» направило в адрес МАУ ЦСП «Электрон» письмо, в котором, согласно пояснениям сторон, сообщило, что в связи со снижением ООО «Сибпроект-55» цены договора более, чем на двадцать пять процентов ниже НМЦД (а именно, на 37 %), ООО «Сибпроект-55» с учетом положений п. 9.1 Закупочной документации считает возможным выбрать предоставление обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанного в извещении об осуществлении закупки, документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса), или предоставление информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.

19.05.2023 г. ООО «Сибпроект-55» подписало договор 2023.93274 на выполнение работ по ремонту навеса трибуны на электронной площадке. К проекту договора была приложена банковская гарантия на сумму 1 417 501 руб. 84 коп.

24.05.2023 МАУ ЦСП «Электрон» разместило Протокол признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора б/н от 24.05.2023 г. Согласно указанному протоколу ООО «Сибпроект-55» признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением ООО «Сибпроект-55» антидемпинговых мер согласно протокола подведения итогов аукциона № 2723902 от 05.05.2023, раздела 4.7.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг МАУ ЦСП «Электрон», раздела 9 аукционной документации с учетом ограничений, установленных п.25 Постановления Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно: непредоставления победителем информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или

контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.

Согласно п. 9.1 Закупочной документации, если при проведении конкурса или аукциона участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже НМЦД, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, договор заключается после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника закупки, содержащейся в реестре договоров и реестре контрактов, опубликованным в единой информационной системе, и подтверждающей исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурентных процедурах трех и более договоров или контрактов без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.

Согласно п. 25 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

Таким образом, заказчик вопреки положениям п. 25 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установил в п. 9.1 Закупочной документации требование к участнику о возможности предоставления обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в извещении об осуществлении закупки.

Таким образом, в действиях МАУ ЦСП «Электрон» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на ремонт кровли навеса трибуны стадиона МАУ ЦСП «Электрон» по адресу: г. Новосибирск, ул. Учительская, 61/2 (извещение в ЕИС № 32312315153) усматривается нарушение порядка организации и проведения торгов. Кроме того, условия об установлении требования о предоставлении обеспечения договора, превышающего установленный Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», лимит, влияют на состав потенциальных участников торгов, могут ущемить права третьих лиц.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибпроект-55» (вх. № 9403-ЭП/23 от 25.05.2023 г.) на действия заказчика МАУ ЦСП «Электрон» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на ремонт кровли навеса трибуны стадиона МАУ ЦСП «Электрон» по адресу: г. Новосибирск, ул. Учительская, 61/2 (извещение в ЕИС № 32312315153) обоснованной.

2. Выдать МАУ ЦСП «Электрон» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

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