

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-1083/2023

06 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 посредством ВКС жалобу общества с ограниченной ответственностью «СИМ-Строй» (далее – ООО «СИМ-Строй») (вх. № 9494-ЭП/23 от 26.05.2023 года), в том числе перенаправленную из ФАС России (вх. № 9705-ЭП/23 от 30.05.2023 г.), на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по капитальному ремонту шестиквартирного жилого дома базы отдыха «Турсиб» с начальной (максимальной) ценой договора 20 118 159, 60 рублей (извещение № 814/ОАЭ-З-СИБ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru),

в присутствии представителя ООО «СИМ-Строй» -<...>

в присутствии представителей ОАО «РЖД» - <...>

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «СИМ-Строй» (вх. № 9494-ЭП/23 от 26.05.2023 года), в том числе перенаправленная из ФАС России (вх. № 9705-ЭП/23 от 30.05.2023 г.), на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по капитальному ремонту шестиквартирного жилого дома базы отдыха «Турсиб» с начальной (максимальной) ценой договора 20 118 159, 60 рублей (извещение № 814/ОАЭ-З-СИБ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru).

Заявитель сообщает следующее.

1. Заказчиком на электронной площадке РТС-тендер опубликованы извещение и документация о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 814/ОАЭ-З-СИБ/23 на право заключения договора по капитальному ремонту шестиквартирного жилого дома базы отдыха «Турсиб» (далее – закупка).

Имея намерение заключить договор и выполнить работы в соответствии с условиями аукционной документации, ООО «Сим-Строй» (далее – Заявитель) подана заявка на участие в данной закупке (номер 10).

По результатам проведения электронного аукциона сформирован протокол подачи ценовых предложений от 19.04.2023, согласно которому ценовое предложение ООО «Сим-Строй» признано лучшим.

Однако, в соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 19.05.2023 (опубликован 22.05.2023) Заявителю отказано в допуске к участию в аукционе со следующей формулировкой:

«на основании пункта 3.6.6.4 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.14.6.4 документации о закупке, несоответствующего требованиям пункта 3.16.10 документации о закупке, а также приложению № 3.1 к аукционной документации.

А именно, в представленной участником независимой гарантии не содержатся дополнительные условия.

В соответствии с пунктом 3.16.10 документации о закупке Независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397, представленной в приложении № 3.1 к аукционной документации.

При этом пунктом 17 типовой формы независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке предусмотрено указание дополнительных условий.

В представленной участником независимой гарантии этот пункт отсутствует, что противоречит требованиям документации о закупке.».

Податель жалобы считает такое отклонение незаконным и нарушающим его права и интересы в силу следующего.

Пунктом 3.16.1 документации (часть 3) предусмотрено, что обеспечение аукционной заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств либо в форме независимой гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в аукционе осуществляется участником аукциона. Предоставление обеспечения иным способом не допускается. Обеспечение аукционной заявки предоставляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.14.6 аукционной документации до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.14.6.4 документации (часть 3) во второй части аукционной заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения аукционной заявки (если в извещении и части 1 аукционной документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения – предоставление независимой гарантии) – независимая гарантия или ее копия.

Согласно пунктам 3.16.6-3.16.6.3 при выборе способа обеспечения заявки в форме независимой гарантии участник должен предоставить независимую гарантию, соответствующую следующим требованиям:

- независимая гарантия должна быть выдана гарантом, включенным в перечень, предусмотренный частью 1 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

- независимая гарантия не может быть отозвана гарантом;

- независимая гарантия должна содержать:

а) условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее 10 (десяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении требования заказчика (бенефициара);

б) перечень документов, подлежащих представлению заказчиком (бенефициаром) гаранту одновременно с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предусмотренный пунктом 8 «Положения о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397;

в) указание на срок действия независимой гарантии, который не может составлять менее 1 (одного) месяца с даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

г) обязанность гаранта в случае просрочки исполнения обязательств об уплате денежной суммы по независимой гарантии уплатить заказчику (бенефициару) неустойку в размере 0,1% денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

Обеспечение заявки на участие в закупке представлено Заявителем в виде независимой гарантии от 07.04.2023 № 896352 (далее – Гарантия), выданной Акционерным обществом Коммерческий Банк «Модульбанк», составленной по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 (далее – Постановление № 1397).

Порядок предоставления обеспечения заявки на участие в закупке установлен в пункте 3.16 Документации (часть 3), который, исходя из структуры этого документа, включает в себя пункты с 3.16.1 по 3.16.13.

Согласно пункту 3.16.13 документации основанием для отказа в принятии заказчиком независимой гарантии является несоответствие независимой гарантии условиям, изложенным в пункте 3.16 аукционной документации.

При этом, как следует из вышеуказанного протокола, Заявителя отклонили по пункту 3.6.6.4 документации, поскольку Заказчик посчитал представленную им гарантию несоответствующей требованиям пункта 3.16.10 документации, так как в ней не содержатся дополнительные условия.

Пункт 3.16.10 документации указывает на необходимость отражения в гарантии следующих дополнительных требований (перечень закрытый):

а) условия о следующих правах заказчика (бенефициара):

предъявлять до окончания срока действия независимой гарантии при наступлении

случаев, предусмотренных пунктом 3.16.4 аукционной документации, требование об уплате денежной суммы по такой независимой гарантии в размере обеспечения заявки на участие в закупке, установленном в извещении об осуществлении закупки; (содержится в пункте 3 Гарантии)

направлять требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика (бенефициара); (содержится в пункте 4 Гарантии)

передавать право требования по независимой гарантии в случае перемены заказчика при осуществлении закупки, с предварительным извещением об этом гаранта; (содержится в пункте 16 Гарантии)

б) условие об обязанности гаранта рассмотреть требование заказчика (бенефициара) об уплате денежной суммы по независимой гарантии не позднее 5 (пяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения такого требования и документов, предусмотренных перечнем, указанным в пункте 8 «Положения о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397; (содержится в пункте 9 Гарантии)

в) условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением гарантом денежных средств по независимой гарантии, несет гарант; (содержится в пункте 13 Гарантии)

г) условие о том, что исключение банка (если независимая гарантия выдана банком) из перечня, предусмотренного частью 1.2 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Фонда содействия кредитованию (гарантийного фонда, фонда поручительств), являющегося участником национальной гарантийной системы поддержки малого и среднего предпринимательства, предусмотренного Федеральным законом от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (если независимая гарантия выдана таким фондом), из перечня, предусмотренного частью 1.7 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», не прекращает действия независимой гарантии и не освобождает гаранта от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение ее условий; (содержится в пункте 14 Гарантии)

д) условие о рассмотрении споров, возникающих в связи с исполнением обязательств по независимой гарантии, в арбитражном суде; (содержится в пункте 15 Гарантии)

е) 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 (бенефициару), указанный заказчиком (бенефициаром) в требовании об уплате денежной суммы по независимой гарантии. (содержится в пункте 11 Гарантии)

Таким образом, представленная Заявителем Гарантия составлена по типовой форме, утвержденной Постановлением № 1397, и содержит в себе все дополнительные требования, предусмотренные пунктом 3.16.10 документации, следовательно, действия комиссии Заказчика, выразившиеся в незаконном и необоснованном отклонении заявки Заявителя по надуманному основанию, нарушают положения Закона № 223-ФЗ, а также права и законные интересы Заявителя как участника закупки, сделавшего в ходе торгов минимальное предложение о цене договора.

2. Кроме того, в соответствии с пунктами 3.6.10, 3.6.11, 3.6.13 Документации (часть 3):

- Заказчик вправе до подведения итогов аукциона в письменной форме однократно (в отношении каждого документа/информации) запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение заявок участников. В ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников аукциона разъяснения положений их заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при необходимости уточнения информации, содержащейся в заявке участника. Ответ от участника аукциона, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

- Заказчик вправе до подведения итогов аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации.

- Заказчик вправе наводить справки или проводить исследования с целью изучения отчетов, документов и сведений, представленных в заявке на участие в закупке, и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банки участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

Учитывая изложенное, считаем, что в случае возникновения каких-либо вопросов по содержанию Гарантии, Заказчик должен был обратиться за разъяснениями к Заявителю или банку, выдавшему Гарантию.

В случае если комиссией антимонопольного органа представленная гарантия будет признана несоответствующей требованиям, просим обратить внимание, что лицом, осуществившим выдачу и подписание такой независимой гарантии, является должностное лицо банка, за чьи действия не должен отвечать участник

закупки. В этой связи надлежащим субъектом контроля будет являться Акционерное общество Коммерческий Банк «Модульбанк» и предписание об устранении нарушений должно будет быть выдано именно ему.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

ОАО «РЖД» представило следующие возражения на жалобу.

Заказчик не согласен с доводами жалобы и считает ее подлежащей признанию необоснованной в силу следующих обстоятельств.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 19.05.2023 ООО «СИМ-Строй» (участнику № 10) отказано в допуске к участию в закупке на основании пункта 3.6.6.4 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.14.6.4 документации о закупке, несоответствующего требованиям пункта 3.16.10 документации о закупке, а также приложению № 3.1 к аукционной документации, а именно, в представленной участником независимой гарантии не содержатся дополнительные условия.

В соответствии с пунктом 3.16.10 документации о закупке Независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397, представленной в приложении № 3.1 к аукционной документации.

При этом пунктом 17 типовой формы независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке предусмотрено указание дополнительных условий.

В представленной участником независимой гарантии этот пункт отсутствует, что противоречит требованиям документации о закупке.

Основанием для отказа в принятии заказчиком независимой гарантии является несоответствие независимой гарантии условиям, изложенным в пункте 3.16 аукционной документации.

В разделе 3.16 аукционной документации установлены требования к независимой гарантии.

В соответствии с п. 3.16.10 Независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397, представленной в приложении № 3.1 аукционной документации (далее Типовая форма).

Типовой формой предусмотрены требования, в том числе:

- Указание дополнительных условий (п. 17 Типовой формы):

«17. Дополнительные условия:

1) Сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4 Федерального закона от 30 декабря 2004г. №218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй.

2) Настоящая независимая гарантия может быть изменена гарантом только с согласия бенефициара путем выпуска дополнения к настоящей независимой гарантии.

В представленной ООО «СИМ-Строй» независимой гарантии отсутствуют дополнительные условия, предусмотренные п. 17 Типовой формы.

Вместе с тем, в формулировке причин отклонения, указанных в протоколе рассмотрения вторых частей заявок, отсутствует информация о том, что участником не указаны в независимой банковской гарантии дополнительные требования согласно п. 3.16.10 аукционной документации.

Заявка отклонена в связи с предоставлением независимой гарантии, несоответствующей «требованиям приложения № 3.1 аукционной документации...», то есть в связи с несоответствием представленной гарантии типовой форме утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397, представленной в приложении № 3.1 аукционной документации.

При этом в тексте протокола указано, в чем именно выражается несоответствие: не содержатся дополнительные условия.

Ссылка на пункт 3.16.10 в протоколе указана в контексте того, что Независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, представленной в документации.

Довод Заявителя о том, что независимая банковская гарантия на обеспечении заявки по данному аукциону была выдана Акционерным обществом Коммерческий Банк «Модульбанк», составленной по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 (далее - Постановление №1397), не опровергает факта несоответствия банковской гарантии требованиям пункта 3.16.10 документации о закупке, а также приложению № 3.1 к аукционной документации.

В соответствии с требованием пункта 3.16.6.1 независимая гарантия должна быть выдана гарантом, включенным в перечень, предусмотренный частью 1 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». АО Коммерческий Банк «Модульбанк» не является единственным банком, включенным в перечень, определенный Правительством Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Жалоба ООО «СИМ-Строй» подана в отношении конкретной закупки - открытого аукциона № 814/ОАЭ-3-СИБ/23. Требования документации о закупке по открытому аукциону № 814/ОАЭ-3-СИБ/23 установлены в соответствии с Положением «О закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным распоряжением от 12 июля 2018 г. N 1481/р (далее - Положение о закупке).

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положение о закупке является основополагающим документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика.

В соответствии с п. 169(2) Положения о закупке, а также п. 14.2 ст. 3.4 Закона о закупках, несоответствие независимой гарантии, предоставленной участником закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, требованиям, предусмотренным настоящей статьей, является основанием для отказа в принятии ее Заказчиком.

Частью 32 ст. 3.4 Закона о закупках установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить:

1) типовую форму независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, типовую форму независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397 были утверждены положения о независимых гарантиях, а также утверждена типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства.

Типовой формой, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397 предусмотрено:

- Указание дополнительных условий (п. 17 Типовой формы) - указываются при наличии и не должны противоречить положениям извещения об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке и Положения о закупке бенефициара, а также требованиям к условиям независимой гарантии, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 «О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

С учетом требований положений федерального закона 223-ФЗ и Положения о закупке документацией о закупке по открытому аукциону №814/ОАЭ-3-СИБ/23 установлена Типовая форма Независимой гарантии (приложение №3.1 к аукционной документации), которая полностью соответствует типовой форме

утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397, в том числе, содержит требования об указании дополнительных условий.

Дополнительные условия, установленные в приложении №3.1 к аукционной документации не противоречат положениям извещения об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке и Положения о закупке бенефициара, а также требованиям к условиям независимой гарантии, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397.

Учитывая возможность установления Заказчиком Типовой формы Независимой гарантии, соответствующей типовой форме утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397, довод Заявителя об обязанности Заказчика, в случае «возникновения каких-либо вопросов по содержанию Гарантии обратиться за разъяснениями к Заявителю или банку» является несостоятельным.

Пунктом 3.6.10 аукционной документации предусмотрено право Заказчика до подведения итогов аукциона в письменной форме однократно (в отношении каждого документа/информации) запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение заявок участников.

Таким образом, направление запроса участнику на изменение, либо дополнение независимой банковской гарантии, является нарушением условия аукционной документации в части изменения и (или) дополнения заявок участников.

Подавая заявку на участие в закупке, Заявитель ознакомился с условиями документации, возражений не имел и положения аукционной документации не обжаловал, следовательно, согласился со всеми условиями документации.

ОАО «РЖД» при проверке заявок участников руководствовалось исключительно установленными нормами Закона о закупках и Положения о закупке ОАО «РЖД», требованиями документации о закупке.

Факты отсутствия в представленной в составе заявки ООО «СИМ-Строй» независимой гарантии дополнительных условий указывает на несоответствие форме утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 и требованиям, установленным в аукционной документации.

Ранее Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области была рассмотрена аналогичная жалоба участника закупки ООО «Единые Системы Сибири» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5364/ОАЭ-ЦДИ/22 на право заключения договора поставки канцелярских товаров. 20.02.2023 г. Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области жалоба ООО «Единые Системы Сибири» признана необоснованной, так как банковская гарантия, представленная участником не содержала дополнительных сведений, что не

соответствует условиям аукционной документации (решение от 20.02.2023 №054/01/18.1-244/2023).

Действующим законодательством не установлено запретов на установление дополнительных требований к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки.

На основании вышеизложенного, просим признать необоснованной жалобу ООО «СИМ-Строй» и снять ограничения с закупки.

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

29.03.2023 г. на сайте www.rts-tender.ru опубликовано извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 814/ОАЭ-3-СИБ/23.

Согласно 3.14.6. Аукционной документации во второй части аукционной заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения аукционной заявки (если в извещении и части 1 аукционной документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения – предоставление независимой гарантии) – независимая гарантия или ее копия. Документ должен быть сканирован с оригинала (п. 3.14.6.4).

Согласно п. 3.16.10 Аукционной документации независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397, представленной в приложении № 3.1 аукционной документации, и содержать следующие дополнительные требования:

а) условия о следующих правах заказчика (бенефициара):

- предъявлять до окончания срока действия независимой гарантии при наступлении случаев, предусмотренных пунктом 3.16.4 аукционной документации, требование об уплате денежной суммы по такой независимой гарантии в размере обеспечения заявки на участие в закупке, установленном в извещении об осуществлении закупки;
- направлять требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика (бенефициара);
- передавать право требования по независимой гарантии в случае перемены заказчика при осуществлении закупки, с предварительным извещением об этом гаранта;

б) условие об обязанности гаранта рассмотреть требование заказчика (бенефициара) об уплате денежной суммы по независимой гарантии не позднее 5 (пяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения такого требования и документов, предусмотренных перечнем, указанным в пункте 8 «Положения о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на

участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397;

в) условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением гарантом денежных средств по независимой гарантии, несет гарант;

г) условие о том, что исключение банка (если независимая гарантия выдана банком) из перечня, предусмотренного частью 1.2 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Фонда содействия кредитованию (гарантийного фонда, фонда поручительств), являющегося участником национальной гарантийной системы поддержки малого и среднего предпринимательства, предусмотренного Федеральным законом от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (если независимая гарантия выдана таким фондом), из перечня, предусмотренного частью 1.7 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», не прекращает действия независимой гарантии и не освобождает гаранта от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение ее условий;

д) условие о рассмотрении споров, возникающих в связи с исполнением обязательств по независимой гарантии, в арбитражном суде;

е) 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 (бенефициару), указанный заказчиком (бенефициаром) в требовании об уплате денежной суммы по независимой гарантии.

В Приложении № 3.1 к Аукционной документации содержится типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, в которой установлен п. 17 - Дополнительные условия:

1) Сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4 Федерального закона от 30 декабря 2004г. №218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй.

2) Настоящая независимая гарантия может быть изменена гарантом только с согласия бенефициара путем выпуска дополнения к настоящей независимой гарантии.

Согласно пп. 3.6.6.4. п. 3.6.6. Аукционной документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе:

- несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

- аукционная заявка не соответствует форме, установленной аукционной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации;
- документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями аукционной документации);
- техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации.

09.04.2023 ООО «Сим-Строй» подана заявка на участие в данной закупке, заявке присвоен номер 10.

Согласно п. 2.1 Приложения № 1 к протоколу (заочного) заседания конкурсной комиссии от 16.05.2023 № 814-ОАЭ-З-СИБ/23/2 заявка ООО «Сим-Строй» отклоняется и в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Сим-Строй» отказано на основании пункта 3.6.6.4 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.14.6.4 документации о закупке, несоответствующего требованиям пункта 3.16.10 документации о закупке, а также приложению № 3.1 к аукционной документации. А именно, в представленной участником независимой гарантии не содержатся дополнительные условия. В соответствии с пунктом 3.16.10 документации о закупке Независимая гарантия должна быть составлена по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 августа 2022 г. № 1397, представленной в приложении № 3.1 к аукционной документации. При этом пунктом 17 типовой формы независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке предусмотрено указание дополнительных условий. В представленной участником независимой гарантии этот пункт отсутствует, что противоречит требованиям документации о закупке.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России было установлено, что представленная ООО «Сим-Строй» в составе документов жалобы Независимая гарантия, выданная п. 07.04.2023 г. АО Коммерческий Банк «Модульбанк» не содержит положения п. 17: Дополнительные условия:

1) Сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4 Федерального закона от 30 декабря 2004г. №218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй.

2) Настоящая независимая гарантия может быть изменена гарантом только с согласия бенефициара путем выпуска дополнения к настоящей независимой гарантии, предусмотренные в Приложении № 3.1 к Аукционной документации - Типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке.

Таким образом, заявка ООО «СИМ-Строй» отклонена правомерно.

Таким образом, в действиях заказчика ОАО «РЖД» при проведении торгов в форме открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по капитальному ремонту шестиквартирного жилого дома базы отдыха «Турсиб» с начальной (максимальной) ценой договора 20 118

159, 60 рублей (извещение № 814/ОАЭ-З-СИБ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) не усматривается нарушение порядка организации и проведения торгов.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СИМ-Строй» (вх. № 9494-ЭП/23 от 26.05.2023 года), в том числе перенаправленную из ФАС России (вх. № 9705-ЭП/23 от 30.05.2023 г.), на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по капитальному ремонту шестиквартирного жилого дома базы отдыха «Турсиб» с начальной (максимальной) ценой договора 20 118 159, 60 рублей (извещение № 814/ОАЭ-З-СИБ/23, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) необоснованной.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>