

РЕШЕНИЕ № 563-ж/2016

28 июля 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	-	руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	-	главного специалиста - эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 99, 106, частью 1 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), рассмотрев жалобу ООО «Ленпромстрой» на действия конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса № 0369100004816000030 на капитальный ремонт паводкового водосброса и гидромеханического оборудования Верхнеуральского гидроузла Челябинской области, в присутствии:

- представителя ФГУ ЭВ Челябинской области, действующего на основании доверенности № 46 от 10.06.2016;

- представителя ФГУ ЭВ Челябинской области, действующего на основании доверенности № 30 от 06.05.2016;

- представителя членов конкурсной комиссии, действующего на основании доверенности № 40 от 17.06.2016;

- представителя ООО «Ленпромстрой», действующего на основании доверенности № 17 от 21.07.2016;

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Ленпромстрой» на действия конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса № 0369100004816000030 на капитальный ремонт паводкового водосброса и гидромеханического оборудования Верхнеуральского гидроузла Челябинской области (далее - конкурс).

Согласно представленным документам 16.06.2016 ФГУ ЭВ Челябинской области объявило о проведении конкурса.

В соответствии с частью 1 статьи 49 Закона о контрактной системе, извещение о проведении открытого конкурса размещено на официальном сайте в сети «Интернет» [www. zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Начальная (максимальная) цена контракта – 54 828 610,00.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе – 08.07.2016 11:00.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт по объекту рассматриваемой закупки не заключен.

Согласно доводам жалобы ООО «Ленпромстрой» конкурсная комиссия неправомерно отклонила от участия в закупке общество, тогда как в составе заявки представлено комфортное письмо, гарантирующее предоставление банковской гарантии заказчику.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения по доводам жалобы, а также пояснили, что действия конкурсной комиссии соответствуют требованиям законодательства о контрактной системе.

Заявка ООО «Ленпромстрой» подлежала отклонению ввиду того, что в составе заявки не представлен документ, подтверждающий внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, или копия этого платежного поручения либо включенная в реестр банковских гарантий банковская гарантия), тогда как комфортное письмо не является способом обеспечения исполнения контракта, предусмотренным законодательством о контрактной системе.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 3 статьи 53 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе №27/2 от 12.07.2016 заявка ООО «Ленпромстрой» решением конкурсной комиссии подлежала отклонению, как несоответствующая требованиям конкурсной документации.

Как следует, из раздела «условия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявок на участие в открытом конкурсе» извещения о проведении закупки заказчик в качестве обеспечения заявок принимает банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Пунктом 2.6.3.3 инструкции по подготовке конкурсной заявки предусмотрено, что в составе заявки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, или копия этого платежного поручения либо включенная в реестр банковских гарантий банковская гарантия).

Указанное требование к составу заявки, содержащееся в извещении и конкурсной документации, обусловлено требованиями пункта 5 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Так, согласно пункту 5 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе в составе заявки участника закупки должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, или копия этого платежного поручения либо банковская гарантия, соответствующая требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона).

Статьями 44, 45 Закона о контрактной системе предусмотрены требования к порядку оформления банковской гарантии, при этом иные способы обеспечения исполнения контракта, равнозначные банковской гарантии, законодательством о контрактной системе не предусмотрены.

Частью 1 статьи 329 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Согласно части 1 статьи 368 ГК РФ по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

Частью 3 статьи 368 ГК РФ независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями.

Таким образом, банковская гарантия является односторонней сделкой,

совершаемой по волеизъявлению банка и на основании просьбы принципала.

С учетом изложенного, законодательство о контрактной системе предусматривает императивное требование о необходимости предоставления в качестве обеспечения заявки банковской гарантии, соответствующей требованиям законодательства о контрактной системе, с учетом положений гражданского законодательства.

Согласно информации, представленной заказчиком, в составе заявки ООО «Ленпромстрой» в качестве документа, подтверждающего внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, представлено письмо, выданное АО «Солид Банк», согласно которому банк гарантирует предоставление обществу банковской гарантии на сумму 548 286,10 копеек.

Вместе с тем, указанный документ по своей правовой природе не является сделкой, подтверждающей обязательства банка совершить определенные действия в пользу бенифициара, в том числе не относится к способам обеспечения исполнения контракта, указанным в части 1 статьи 329 ГК РФ.

Доводы представителя общества о том, что банковская гарантия № ЭБГ-А(2)-0305-2016-0169 от 08.07.2016 оформлена, а также размещена в реестре банковских гарантий 11.07.2016, что свидетельствует о фактическом обеспечении заявки общества на момент рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе, являются несостоятельными.

Так, факт оформления, а также размещения банковской гарантии в реестре банковских гарантий не свидетельствует об отсутствии необходимости ее предоставления в составе заявки участника закупки, тогда как рассмотрение и оценка указанных заявок осуществляется конкурсной комиссией только с учетом документов и сведений, представленных в составе заявки участника закупки.

Таким образом, действия конкурсной комиссии по отклонению заявки ООО «Ленпромстрой» являются правомерными ввиду отсутствия в составе заявки общества документа, подтверждающего внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе одним из способов, предусмотренных пунктом 5 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе.

При этом, статьей 43 Закона о контрактной системе предусмотрено, что участник конкурса, участник аукциона, участник запроса котировок, участник запроса предложений вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок с учетом положений настоящего Федерального закона. В этом случае участник конкурса, участник аукциона не утрачивают право на внесенные в качестве обеспечения заявки денежные средства. Изменение заявки или уведомление о ее отзыве является действительным, если изменение осуществлено или уведомление получено заказчиком до истечения срока подачи заявок.

Вместе с тем, заявитель не воспользовался своим правом подачи новой заявки путем отзыва ранее поданной заявки в соответствии со статьей 43 Закона о контрактной системе, что обязывает конкурсную комиссию рассмотреть заявку участника закупки без учета дополнительных документов, имеющих у участника закупки, в том числе размещенных в единой информационной системе в сфере закупок.

Комиссия, руководствуясь статьей статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать доводы жалобы ООО «Ленпромстрой» на действия конкурсной комиссии необоснованными.

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