

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/106-954/2022

02 сентября 2022 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «БЕЛДОРСТРОЙ» (далее – Заявитель, ООО «БЕЛДОРСТРОЙ») (вх. № 5436 от 29.08.2022) на действия комиссии по осуществлению закупок для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Конкурсная комиссия) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по объекту: "Реконструкция искусственного сооружения на км 13+980 автомобильной дороги "Дон" - Иевлево - Черняевка - Мшищи - Ломовка в Богородицком районе Тульской области" (закупка № 0366200035622004394) (далее – Закупка, Электронный конкурс), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии:

- – представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение), Конкурсной комиссии на основании доверенности;
- – представителей государственного учреждения Тульской области "Тулаупрадор" (далее – Заказчик) на основании доверенности;

- – представителей ООО «БЕЛДОРСТРОЙ» на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Конкурсной комиссии при проведении Электронного конкурса.

Из жалобы Общества следует, что Заявитель не согласен с решением Конкурсной комиссии о несоответствии независимой гарантии, представленной им в качестве обеспечения заявки, которое изложено в протоколе подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.08.2022.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.08.2022 Конкурсной комиссией принято следующее решение об отклонении заявки на участие в Закупке с идентификационным номером 1 (ООО «БЕЛДОРСТРОЙ»):

На основании пункта 7 части 12 статьи 48 Закона, согласно пункту 2 части 6 статьи 45 Закона: несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным пунктом 1 части 2 статьи 45 Закона (в представленной участником закупки независимой гарантии отсутствует сумма независимой гарантии, подлежащая уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 Закона случаях).

Заявитель считает, что независимая гарантия соответствует требованиям Закона, в связи с чем решение Конкурсная комиссия является неправомерным.

Уполномоченное учреждение, Заказчик, Конкурсная комиссия не согласились с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правилами внеплановой проверки по вопросу соблюдения Конкурсной комиссией требований Закона при проведении Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке 04.08.2022 размещено в единой информационной системе в сфере закупок. В извещение о Закупке изменения не вносились.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 453 717 280,00 рублей.

Контракт по итогам проведения Закупки Заказчиком не заключен.

Согласно части 1 статьи 24 Закона заказчики при осуществлении закупок применяют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - конкурентные способы) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами, в том числе являются конкурсы (открытый конкурс в электронной форме (далее - электронный конкурс), закрытый конкурс, закрытый конкурс в электронной форме (далее - закрытый электронный конкурс) (пункт 1 части 2 статьи 24 Закона).

В рассматриваемом случае выбран конкурентный способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный конкурс.

В соответствии с пунктом 16 части 1 статьи 42 Закона при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию:

размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, условия независимой гарантии (если требование обеспечения заявки установлено в соответствии со статьей 44 настоящего Федерального закона), реквизиты счета, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, реквизиты счета для перечисления денежных средств в случае, предусмотренном частью 13 статьи 44 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 44 Закона при проведении конкурентных способов заказчик обязан установить требование обеспечения заявок на участие в закупке. Заказчик вправе не устанавливать такое требование в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает один миллион рублей.

Извещение о Закупке в разделе «Обеспечение заявки» содержит следующую информацию:

«Требуется обеспечение заявки.

Размер обеспечения заявки – 4537172.80 Российский рубль.

Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, а также условия гарантии – Описание порядка

приложено отдельным файлом во вложении».

Кроме того, в указанном разделе содержатся реквизиты счета в соответствии с пунктом 16 части 1 статьи 42 Закона.

Электронный документ «Порядок предоставления обеспечения» извещения о Закупке содержит следующие положения:

«Обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться путем блокирования денежных средств, внесенных участником закупки на банковский счет, открытый таким участником в банке, включенном в перечень, утвержденный распоряжением Правительства РФ от 13.07.2018 № 1451-р (далее - специальный счет). Банк вправе открывать специальные счета участникам закупок только после заключения соглашений о взаимодействии с каждым из операторов электронной площадки.

Участник закупки для подачи заявки на участие в закупке выбирает с использованием электронной площадки способ обеспечения такой заявки путем указания реквизитов специального счета.

В случае предоставления обеспечения заявки на участие в закупке в виде денежных средств подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки на блокирование денежных средств, находящихся на его специальном счете, в размере обеспечения заявки на участие в закупке. В случае отсутствия на специальном счете незаблокированных денежных средств в размере обеспечения заявки банк блокирование денежных средств не осуществляет и в указанный срок направляет оператору электронной площадки информацию об отсутствии на специальном счете денежных средств в размере, необходимом для обеспечения заявки.

Обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться путем предоставления независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Закона. Срок действия независимой гарантии должен составлять не менее месяца с даты окончания срока подачи заявок.

Участник закупки для подачи заявки на участие в закупке выбирает с использованием электронной площадки способ обеспечения такой заявки путем указания номера реестровой записи из реестра независимых гарантий, размещенного в единой информационной системе. Оператор электронной площадки посредством взаимодействия с реестром независимых гарантий, размещенным в единой информационной системе, не позднее одного часа с момента получения заявки на участие в закупке проверяет наличие номера реестровой записи в таком реестре, сумму независимой гарантии, а также соответствие идентификационного кода закупки, указанного в независимой гарантии, идентификационному коду закупки, указанному в извещении об осуществлении закупки.

Исключение банка из перечня, предусмотренного частью 1.2 статьи 45

Закона о контрактной системе, региональной гарантийной организации из перечня, предусмотренного частью 1.7 статьи 45 Закона о контрактной системе, не прекращает действия выданных гарантом и принятых заказчиками независимых гарантий и не освобождает гаранта от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение условий таких независимых гарантий».

В соответствии с пунктом 1 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации в независимой гарантии должны быть указаны:

дата выдачи;

принципал;

бенефициар;

гарант;

основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией;

денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;

срок действия гарантии;

обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

В соответствии с частью 8.2 статьи 45 Закона дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра независимых гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 N 1005 "О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005) утверждены Дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона, Правила ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра независимых гарантий, Правила формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий.

Согласно абзацу первому Постановления Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 независимая гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", лица, имеющего право действовать от имени гаранта, на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 Закона.

Согласно части 2 статьи 45 Закона независимая гарантия должна быть безотзывной и, в том числе, должна содержать:

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

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой гарантией.

В соответствии с частью 13 статьи 44 Закона в случае, если при проведении электронных процедур в течение одного квартала календарного года на одной электронной площадке в отношении трех и более заявок одного участника закупки комиссиями по осуществлению закупок приняты решения о несоответствии указанных заявок требованиям, предусмотренным извещением об осуществлении закупки, по основаниям, установленным пунктами 1 - 3, 5 - 9 части 12 статьи 48 настоящего Федерального закона, в порядке, предусмотренном частью 14 настоящей статьи, осуществляется перечисление в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации заблокированных на специальном счете участника закупки денежных средств в размере обеспечения каждой третьей такой заявки или в порядке, предусмотренном частью 15 настоящей статьи, предъявляется требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной для обеспечения каждой третьей такой заявки.

Согласно части 15 статьи 44 Закона если в случае, предусмотренном частью 13 настоящей статьи, обеспечение заявки на участие в закупке, являющейся третьей заявкой, предоставлено в виде независимой гарантии:

1) оператор электронной площадки через тридцать дней со дня, следующего за днем размещения на электронной площадке в отношении такой заявки протокола, указанного в части 17 статьи 48, пункте 2 части 5 статьи 49, пункте 2 части 3 статьи 50 настоящего Федерального закона, направляет (за исключением случая получения оператором электронной площадки решения суда, контрольного органа в сфере закупок о признании решения, принятого в отношении такой заявки, не соответствующим требованиям настоящего Федерального закона) заказчику, разместившему такой соответствующий протокол, информацию о наступлении случая, предусмотренного частью 13 настоящей статьи, и об участнике закупки, подавшем такую заявку;

2) заказчик не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем получения информации, предусмотренной пунктом 1 настоящей части, предъявляет требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной таким участником закупки.

Следовательно, законодателем определено обстоятельство (при проведении электронных процедур в течение одного квартала календарного года на одной электронной площадке в отношении трех и более заявок одного участника закупки комиссиями по осуществлению закупок приняты решения о несоответствии указанных заявок требованиям, предусмотренным извещением об осуществлении закупки, по основаниям, установленным пунктами 1 - 3, 5 - 9 части 12 статьи 48 Закона), при котором заказчиком предъявляется требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии, предоставленной для обеспечения каждой третьей такой заявки.

Исходя из совокупности вышеназванных положений Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона, независимая гарантия, в том числе должна содержать сумму независимой гарантии, подлежащую уплате заказчику в случае наступления обстоятельства, указанного в части 13 статьи 44 Закона.

Согласно части 11 статьи 48 Закона не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за днем получения вторых частей заявок на участие в закупке, информации и документов в соответствии с пунктом 2 части 10 настоящей статьи, но не позднее даты окончания срока рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке, установленной в извещении об осуществлении закупки:

1) члены комиссии по осуществлению закупок:

а) рассматривают вторые части заявок на участие в закупке, а также информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 2 части 10 настоящей статьи, и принимают решение о признании второй части заявки на участие в закупке соответствующей требованиям извещения об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке;

б) осуществляют оценку вторых частей заявок на участие в закупке, в отношении которых принято решение о признании соответствующими извещению об осуществлении закупки, по критерию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона (если такой критерий установлен извещением об осуществлении закупки);

2) заказчик формирует с использованием электронной площадки протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке, после подписания членами комиссии по осуществлению закупок такого протокола усиленными электронными подписями подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и направляет оператору электронной площадки.

В соответствии с пунктом 7 части 12 статьи 48 Закона, при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 45 Закона.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона 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).

В силу части 14 статьи 48 Закона не позднее одного часа с момента получения направленного в соответствии с пунктом 2 части 11 настоящей статьи протокола рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке оператор электронной площадки:

1) направляет заказчику ценовые предложения участников закупки, вторые части заявок которых признаны соответствующими извещению об осуществлении закупки, а также протокол, предусмотренный пунктом 1 части 10 настоящей статьи;

2) размещает протоколы, предусмотренные частями 6 и 13 настоящей статьи, в единой информационной системе и на электронной площадке.

Согласно части 15 статьи 48 Закона не позднее одного рабочего дня со дня, следующего за днем получения информации и документов в соответствии с пунктом 1 части 14 настоящей статьи:

1) члены комиссии по осуществлению закупок:

а) осуществляют оценку ценовых предложений по критерию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона;

б) на основании результатов оценки первых и вторых частей заявок на участие в закупке, содержащихся в протоколах, предусмотренных частями 6 и 13 настоящей статьи, а также оценки, предусмотренной подпунктом "а" настоящего пункта, присваивают каждой заявке на участие в закупке, первая и вторая части которой признаны соответствующими извещению об осуществлении закупки, порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в таких заявках условий исполнения контракта и с учетом положений нормативных правовых актов, принятых в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона. Заявке на участие в закупке победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке содержатся одинаковые условия исполнения контракта, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, которая поступила ранее других заявок на участие в закупке, содержащих такие же условия;

2) заказчик формирует с использованием электронной площадки протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), после подписания такого протокола усиленными электронными подписями членами комиссии по осуществлению закупок подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и направляет оператору электронной площадки.

Из протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.08.2022 установлено, в том числе следующее.

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в Закупке Конкурсная комиссия, в том числе приняла решение об отклонении заявки участника с идентификационным номером 1 (ООО «БЕЛДОРСТРОЙ»):

«На основании пункта 7 части 12 статьи 48 Закона, согласно части 6 статьи 45 Закона: несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным пунктом 1 части 2 статьи 45 Закона (в представленной участником закупки независимой гарантии отсутствует сумма независимой гарантии, подлежащая уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 Закона случаях)».

В материалы дела оператором электронной площадки представлена независимая гарантия № 2882-22/БГ-501 от 18.08.2022 (далее – Независимая гарантия), выданная публичным акционерным обществом Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (далее – Гарант) в качестве обеспечения заявки на участие в Закупке ООО «Белдорстрой» (далее – Принципал).

Независимая гарантия содержит следующие положения:

«Гарант по просьбе Принципала, выдает в пользу Государственного учреждения Тульской области «Тулаупрадор» (ИНН 7107081622, ОГРН 1047101125730, место нахождения: 300041. Тульская область, г. Тула. Хлебная площадь, дом 7, помещение 25-эт.3, именуемого в дальнейшем Бенефициар, независимую гарантию (далее - «Гарантия»), в обеспечение надлежащего исполнения Принципалом обязательств, возникающих в связи с его участием в закупке (ИКЗ 222710708162271070100100230024213414, номер закупки: 0366200035622004394) далее - «Закупка», осуществляемой путем проведения открытого конкурса в электронной форме на заключение Государственного контракта на выполнение работ по объекту: «Реконструкция искусственного сооружения на км 13+980 автомобильной дороги «Дон» - Иевлево - Черняевка - Мшищи - Ломовка в Богородицком районе Тульской области» (далее - «Контракт»).

Гарант принимает на себя обязательство по требованию Бенефициара уплатить в соответствии с условиями Гарантии денежную сумму или суммы, не превышающие в совокупности 4 537 172 (Четыре миллиона пятьсот тридцать семь тысяч сто семьдесят два) рубля 80 копеек (далее «сумма Гарантии»).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом своих обязательств, обеспеченных Гарантией, Бенефициар вправе представить Гаранту требование об уплате денежной суммы по Гарантии в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении Закупки, документацией о Закупке, но не превышающем размер суммы Гарантии.

В требовании по Гарантии должны быть указаны обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма по Гарантии, ссылка на номер и дате выдачи Гарантии, требуемая сумма и счет для ее зачисления, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Бенефициару».

Проанализировав содержание Независимой гарантии, Комиссия приходит к выводу, что Бенефициар имеет право направить Гаранту Требование, а Гарант – имеет обязанность выплатить Сумму гарантии только в обеспечение надлежащего исполнения обязательств в связи с участием Учреждения в Закупке (основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией).

Каких-либо случаев (обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии), при которых Бенефициар имеет право направить соответствующее требование Гаранту, а также обязанности Гаранта выплатить необходимую сумму гарантии по требованию Бенефициара Независимой гарантией не предусмотрено.

Учитывая отсутствие в Независимой гарантии указания на обстоятельства,

при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, Конкурсная комиссия приняла обоснованное решение об отклонении заявки с идентификационным номером 1 (ООО «Белдорстрой») по основаниям, указанным в Протоколе подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.08.2022 (в представленной участником закупки независимой гарантии отсутствует сумма независимой гарантии, подлежащая уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 Закона случаях).

Необходимо отметить, что совместно с жалобой Заявителем в материалы дела представлено письмо ПАО Банк «ФК Открытие» исх. № 7Ф.33-4/289 от 26.08.2022, которое, по мнению Общества, подтверждает его позицию относительно соответствия выданной независимой гарантии требованиям Закона.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что указанное письмо издано и предоставлено банком 26.08.2022, то есть уже после подведения итогов Закупки, и не рассматривалось Конкурсной комиссией при принятии оспариваемого решения.

Таким образом, рассмотренный выше довод Заявителя признан Комиссией необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Правилами, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «БЕЛДОРСТРОЙ» (вх. № 5436 от 29.08.2022) на действия комиссии по осуществлению закупок для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по объекту: "Реконструкция искусственного сооружения на км 13+980 автомобильной дороги "Дон" - Иевлево - Черняевка - Мшищи - Ломовка в Богородицком районе Тульской области" (закупка № 0366200035622004394) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

