

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13000/2020 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.08.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе: рассмотрев в жалобу ООО «Каравелла» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ФГУП «РАДОН» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по организации и обеспечению лечебно-профилактическим питанием работников ФГУП «РАДОН», занятых на работах с вредными и особо вредными условиями труда, организации и обеспечению буфетного обслуживания (питания) членов делегаций и отдельных лиц, посещающих ФГУП «РАДОН» в рамках официальных приёмов, корпоративных мероприятий и конкурсов (реестровый № 32009272398, далее — Закупка), перенаправленную письмом ФАС России от 04.08.2020 № 17/66331/20,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная несогласием с отказом в допуске его заявки к дальнейшему участию в Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

В соответствии с протоколом от 20.07.2020 № 200626/4768/150/3 заявке Заявителя (№ 8975) было отказано в допуске к дальнейшему участию в открытом конкурсе на основании пп. е) п. 11.15 ч.11 тома 1 части 2 Закупочной документации и пп. ж) п. 8.3 раздела 1 Приложения 12 к Единому отраслевому стандарту закупок (Положению о закупке) Госкорпорации «Росатом», в нарушение требований формы 7 подраздела 4.2 Раздела 4 тома 1 Закупочной документации Участник в качестве обеспечения заявки на участие предоставил банковскую гарантию от 06 июля 2020 г. №776632, условия которой не соответствуют требованиям к банковской гарантии обеспечения заявки на участие в закупке (Форма 7), а именно: банковская гарантия не содержит условия

«Гарант осуществляет платеж по Гарантии или отказывает в платеже в течение 5 (Пяти) рабочих дней с даты получения требования Бенефициара. Мотивированный отказ направляется Гарантом Бенефициару и Принципалу»;

«В случае неисполнения требования об уплате по настоящей Гарантии в установленный срок Гарант обязуется уплатить Бенефициару по его требованию неустойку в размере 0,1 (Ноль целых одна десятая) процента от суммы, подлежащей уплате по требованию Бенефициара, за каждый календарный день просрочки, начиная со дня, следующего за днем истечения срока осуществления платежа по требованию Бенефициара, установленного предыдущим абзацем Гарантии.

Моментом исполнения обязательств Гаранта по Гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Бенефициара указанный в его требовании.

Расходы, возникающие в связи с перечислением Гарантом денежных средств по настоящей Гарантии, несет Гарант.

В случае, если Гарантом в срок 5 (Пять) рабочих дней не исполнено требование Бенефициара об уплате денежной суммы по настоящей Гарантии, Гарант предоставляет Бенефициару право беспспорного списания причитающейся ему суммы порядке со счета Гаранта.

Обязательство Гаранта перед Бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана Гарантия, и уменьшается на суммы исполнения Гарантом своих обязательств по Гарантии.

Никакие изменения и дополнения, вносимые в Основное обязательство, не освобождают Гаранта от обязательств по настоящей гарантии.».

Вместо требуемого условия «Ответственность Гаранта перед Бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по Гарантии не ограничена суммой, на которую выдана Гарантия» Участник предоставил банковскую гарантию с условием «Ответственность Гаранта перед Бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по Гарантии ограничивается суммой, на которую выдана Гарантия».

Из жалобы следует, что Заявителем оспаривается непринятие банковской гарантии ввиду ограничения ответственности Гаранта перед Бенефициаром суммой выданной гарантии. При этом доводов относительно оставшихся оснований для непринятия банковской гарантии жалоба Заявитель не содержит.

Согласно доводам жалобы ООО «Каравелла» предоставило банковскую гарантию от 06.07.2020 №776632, которая внесена в реестр банковских гарантий и полностью соответствует требованиям Единого отраслевого стандарта закупок (положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом». Обеспечение заявки в закупочной документации было точно определено в размере 490 630 рублей 29 копеек. Соответственно Банк Гарант не мог выдать банковскую гарантию без ограничения суммы, так как это противоречит законодательству Российской Федерации. На основании конкурсной документации форм банковских гарантий 7,8,9 носит 3 рекомендательный характер и изменение таких форм не может служить основанием к отклонению заявки участника закупки.

Вместе с тем, Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения.

Пунктом 11 Извещения о проведении Закупки установлено, что обеспечение заявки на участие в закупке может быть представлено в виде денежных средств либо в виде банковской гарантии, выданной банком, соответствующим требованиям, предъявляемым к банкам, предоставляющим обеспечение заявки, приведенным в пункте 2.1.3 раздела 2 части 1 Тома 1 закупочной документации.

В соответствии с возражениями Заказчика банковская гарантия, предоставленная ООО «КАРАВЕЛЛА» в качестве обеспечения заявки на участие в закупке не содержала обязательные условия, установленные в Форме 7 Закупочной документации.

Согласно части 2 статьи 377 Гражданского кодекса Российской Федерации ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

При этом банковской гарантии (форма 7), установленная Заказчиком содержит указание на то, что ответственность Гаранта перед Бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по Гарантии не должна быть ограничена суммой, на которую выдана Гарантия.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что обжалование положений Закупочной документации возможно только до окончания срока подачи заявок, в противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Закупочной документации.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке. При таких обстоятельствах, Заявитель, подавая заявку принял все условия Закупочной документации, а равно принял на себя ответственность за отклонение заявки в случае несоблюдения таких требований.

Таким образом, Комиссия изучив представленные документы, учитывая, то что банковская гарантия была оформлена с нарушением требований установленных Закупочной документацией, приходит к выводу о наличии у Заказчика правовых оснований для отклонения заявки Общества, и признает жалобу необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Каравелла» (ИНН 5010038556, ОГРН 1095010000030) на действия ФГУП «РАДОН» (ИНН 7704009700, ОГРН 1037739303612) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.08.2020 № ПО/43887/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.