

Заказчик:

ФКУ «Упрдор «Холмогоры»

160001, Вологодская обл., г. Вологда,

пр-т Победы, д.33

тел.: (4852) 770030

zuevsg@holmogory.ru

Заявитель:

ООО «Точинвест Установка»

390028 г.Рязань, ул. Прижелезнодорожная,
д.52 стр.19

тел.: 8 (4912) 30-01-02

office@tochinvest.ru

Оператор электронной площадки:

АО «ЕЭТП»

115114, г. Москва, Кожевническая улица, д.14
стр. 5

<http://roseltorg.ru/>

РЕШЕНИЕ № 035/06/96-536/2019

2

октября

2019

г.

г. Вологда

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия УФАС) в составе:

<...> – председатель комиссии, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области;

<...> – член комиссии, старший государственный инспектор Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

<...> – член комиссии, специалист-эксперт Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области;

рассмотрев жалобу ООО «Точинвест Установка» (далее - Заявитель) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Установка тросового ограждения (по оси проезжей части) на автомобильной дороге общего пользования федерального значения М-8 "Холмогоры" Москва - Ярославль - Вологда - Архангельск км 249+650 - км 250+480 и км 272+935 – км 273+100 в Ярославской области» (извещение №0330100010519000144), заказчик в котором – ФКУ «Упрдор «Холмогоры» (далее – Заказчик), в присутствии представителей

от Заказчика – <...> (по доверенности от 01.09.2017 б/н),,

от Заявителя – <...> (по доверенности от 09.01.2019 № 08/01/19-ЮДУ)

УСТАНОВИЛА:

26.09.2019 в УФАС по Вологодской области поступила жалоба от ООО «Точинвест Установка» (вх. от 26.09.2019 № 4753) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона - Установка тросового ограждения (по оси проезжей части) на автомобильной дороге общего пользования федерального значения М-8 "Холмогоры" Москва - Ярославль - Вологда - Архангельск км 249+650 - км 250+480 и км 272+935 – км 273+100 в Ярославской области, извещение №0330100010519000144 (далее – аукцион, закупка), противоречащие Федеральному закону 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).

Жалоба Заявителя подана в надлежащий срок и соответствует требованиям, предусмотренным ст. 105 Закона о контрактной системе.

В жалобе Заявитель приводит следующие доводы.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 03.09.2019 г. № 0330100010519000144 ООО "Точинвест Установка" признано победителем электронного аукциона.

09.09.2019 года Заказчик в соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной

системе разместил в единой информационной системе проект контракта.

16.09.2019 ООО «Точинвест Установка» направило протокол разногласий к проекту контракта. 19.09.2019 г. Заказчик обработал протокол разногласий и разместил в единой информационной системе протокол согласования разногласий, направил проект контракта победителю электронного аукциона.

19.09.2019 ООО «Точинвест Установка» направило проект контракта, подписанный уполномоченным лицом, банковскую гарантию № 40/8606/0000/196-3 от 18.09.2019 г., выданную ПАО «Сбербанк России».

В соответствии с ч. 7 ст. 45 Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в течение 3 рабочих дней, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Однако, только 23.09.2019 г. в 17.06 Заказчик разместил уведомление об отказе в принятии банковской гарантии одновременно с протоколом признания участника уклонившимся от заключения контракта.

Согласно уведомлению, в качестве оснований отказа в принятии банковской гарантии Заказчиком указаны следующие:

1. Согласно подпункту 7 пункта 18.6. аукционной документации, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать установленные постановлением Правительства Российской Федерации от в ноября 2013 г. № 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с абзацем 1 пункта «а» указанных выше Дополнительных требований, последними установлено условие об обязательном закреплении в банковской гарантии прав заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта.

Указанное выше обязательное условие в Гарантии не закреплено.

Однако, представленной банковской гарантией, выданной ПАО «Сбербанк России» предусмотрено:

По просьбе ПРИНЦИПАЛА ГАРАНТ принимает на себя обязательство уплатить БЕНЕФИЦИАРУ в соответствии с условиями настоящей Гарантии денежную сумму в размере 1 020 000,00 (Один миллион двадцать тысяч) рублей 00 копеек по первому письменному требованию БЕНЕФИЦИАРА.

Настоящая Гарантия обеспечивает надлежащее исполнение ПРИНЦИПАЛОМ его обязательств по Государственному контракту на выполнение работ по установке тросового ограждения (по оси проезжей части) на автомобильной дороге общего пользования федерального значения М-8 "Холмогоры" Москва - Ярославль - Вологда - Архангельск км 249+650 - км 250+480 и км 272+935 - км 273+100 в Ярославской области, который будет заключен между ПРИНЦИПАЛОМ и БЕНЕФИЦИАРОМ по результатам Аукциона (далее - Контракт).

БЕНЕФИЦИАР вправе предъявить требования ГАРАНТУ по настоящей Гарантии в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ПРИНЦИПАЛОМ всех обязательств ПРИНЦИПАЛА по Контракту, включая, но не ограничиваясь, сроки исполнения Контракта в целом и его отдельных этапов, качества выполняемых по контракту работ, а также обязательства ПРИНЦИПАЛА по уплате им штрафных санкций, предусмотренных контрактом, убытков, которые понес БЕНЕФИЦИАР вследствие неисполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств по Контракту,

Обязательства ГАРАНТА перед БЕНЕФИЦИАРОМ по настоящей гарантии ограничены суммой, на которую она выдана.

Таким образом, содержательная часть указанного Заказчиком требования полностью изложена в банковской гарантии.

2. В представленной Гарантии не указан адрес Гаранта, по которому Заказчику необходимо предоставить Требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии в форме электронного документа, что ограничивает право заказчика в части обеспечения возможности вручения гаранту требования по гарантии.»

Вместе с тем, представленная гарантия предусматривает, что «Требование платежа по настоящей гарантии должно быть предоставлено ГАРАНТУ в письменной форме по адресу: 390000, г. Рязань, ул. Ложалостина, д. 19, либо в форме электронного документа.», при этом необходимые сведения (адреса, контакты, e-mail, другие) содержатся в фирменном бланке Гаранта. При этом Гарантия выдана крупнейшим банком РФ.

3. Согласно подпункту 8 пункта 18.6. аукционной документации, банковская

гарантия должна быть безотзывной и должна содержать условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.»

Вместе с тем, в гарантии установлено, что «В случае, если Гарантом в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения требования Бенефициара (не включая эту дату) не исполнено требование об уплате денежной суммы по настоящей гарантии, направленное до окончания срока действия настоящей Гарантии, Гарант предоставляет право на беспорочное списание Причитающихся Бенефициару денежных сумм со счета Гаранта»

Таким образом, Гарантия содержит право на беспорочное списание, соответствующее требованиям Заказчика.

4. В соответствии с положениями статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ ("О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" изменение размера обеспечения или его срока возможно только при условии предоставления нового обеспечения исполнения контракта. Возможность внесения каких-либо изменений в условия Гарантии требованиями аукционной документации не установлена и является несоответствием требованиям такой документации.»

В соответствии с Гарантией, Гарант вправе внести изменения в условия настоящей Гарантии в случае обращения с просьбой об увеличении суммы настоящей гарантии, либо увеличения срока ее действия. Внесение иных изменений в условия Гарантии возможно лишь с письменного согласия Бенефициара. Таким образом, речь идет не о предоставлении нового обеспечения, а о возможном обеспечении дополнительной стоимости размера обязательств, что никаким образом не свидетельствует о снижении степени обеспеченности обязательств и, наоборот, направлено именно на улучшение положения Заказчика, никаким образом не ухудшая и не уменьшая размера и срока обеспечения.

Вместе с тем, в целях недопущения дальнейших разногласий между сторонами (Гарантом, Бенефициаром, Принципалом) относительно разночтений и различий в трактовках и подходах к изложению формулировок содержательной части гарантии, а также во исполнение обязательств по предоставлению обеспечения по Контракту, Платежным поручением № 58652 от 24.09.2019 г. ООО «Точинвест Установка» перечислило денежные средства в качестве обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, ООО «Точинвест Установка» незамедлительно предприняло все возможные необходимые действия в фактически сложившейся ситуации для выполнения обязательств по предоставлению обеспечения исполнения Контракта в установленные сроки, что свидетельствует об отсутствии

умысла на уклонение от заключения Контракта и добросовестности Заявителя в его намерении выполнить условия Документации и Контракта,

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Согласно ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе в случае не предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

19.09.2019 г. Заказчик обработал протокол разногласий и разместил в единой информационной системе протокол согласования разногласий, направил проект контракта победителю электронного аукциона.

Согласно ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных ч. 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с ч. 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Таким образом, регламентированный срок подписания контракта участником и предоставления обеспечения исполнения контракта - 24.09.2019 г.

При этом, разместив уведомление об отказе в принятии банковской гарантии 23.09.2019 г., которое и соответствии с ч. 7 ст. 45 закона является информационным сообщением, получив которое победитель закупки при условии соблюдения сроков заключения контракта вправе согласно ч. 3 ст. 96 представить корректное обеспечение, принял решение о признании ООО «Точинвест Установка» уклонившимся от заключении контракта, не учитывая произведенный платеж в качестве обеспечения в рамках регламентированных сроков на заключение Контракта.

Представитель Заказчика заявил о несогласии с доводами жалобы и указал

на то, что действия Заказчика правомерны и полностью соответствуют действующему законодательству.

Комиссия УФАС, рассмотрев представленные материалы, пришла к следующему выводу.

20.08.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение об аукционе на установку тросового ограждения (по оси проезжей части) на автомобильной дороге общего пользования федерального значения М-8 "Холмогоры" Москва - Ярославль - Вологда - Архангельск км 249+650 - км 250+480 и км 272+935 – км 273+100 в Ярославской области (извещение №0330100010519000144).

Начальная (максимальная) цена контракта: 3 400 000 р.

Дата и время окончания подачи заявок: 30.08.2019 в 8:00.

В соответствии с ч.1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии со ст. 45 Закона о контрактной системе Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных ч.15 ст. 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со ст. 96 настоящего Федерального закона;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- 4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими

заказчику;

5) срок действия банковской гарантии с учетом требований ст. 44 и 96 настоящего Федерального закона;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в чч. 2 и 3 настоящей статьи;

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный ч. 5 настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

В соответствии с положениями ст. 96 Закона о контрактной системе

заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

Исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со ст. 95 настоящего Федерального закона.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

В ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 (далее – Дополнительные требования).

Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления, требования к обеспечению исполнения контракта и платежные реквизиты для перечисления денежных средств указаны в Разделе 3 и Разделе 18 аукционной документации.

Дополнительные требования предусматривают обязательное закрепление в банковской гарантии следующих прав заказчика:

права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта;

права заказчика в случаях, установленных частью 15 статьи 44 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке;

права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований к гарантии качества товара, работы, услуги, а также требований к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий их качества, гарантийному обслуживанию товара (далее - гарантийные обязательства), обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения гарантийных обязательств, в порядке и размере, установленными в контракте в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта.

В аукционной документации требования к банковской гарантии изложены в полном соответствии с положениями ст. 96 Закона о контрактной системе и Дополнительными требованиями.

При этом в предоставленной Заявителем банковской гарантии ПАО «Сбербанк» изменены формулировки, установленные Дополнительными требованиями и аукционной документацией.

Кроме того, в банковской гарантии не указан адрес, по которому может быть направлено требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии в форме электронного документа.

На фирменном бланке банка-гаранта указаны регистрационные данные банка, а не данные, по которым могут быть направлены требования по банковской гарантии. Это подтверждается, в том числе тем, что в банковской гарантии, представленной Заявителем почтовый адрес для направления требования (390000, г. Рязань, ул.Пожалостина, д.19) и почтовый адрес на бланке банковской гарантии (117997, г.Москва, ул.Вавилова, д.19) не совпадают.

Довод представителя Заявителя о том, что по банковской гарантии ПАО «Сбербанк» требования направляются на адрес, указанный в бланке гарантии и указание в тексте гарантии электронного адреса для направления требования в форме электронного документа не требуется, опровергается представленными Заказчиком на обозрение Комиссии УФАС банковскими гарантиями ПАО «Сбербанк», где помимо почтового адреса для предъявления требования указаны различные электронные адреса, не совпадающие с электронным адресом, указанным на бланке банковской гарантии.

Заказчик рассмотрел банковскую гарантию и направил Заявителю уведомление об отказе в приеме банковской гарантии в установленный ч.5 ст. 45 Закона о контрактной системе срок.

При проведении аукциона в электронной форме весь документооборот между участниками закупки и Заказчиком в соответствии с ч.1 ст.24.1 Закона о контрактной системе обеспечивается посредством электронной площадки.

В соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный ч. 4 настоящей статьи.

Таким образом, Законом о контрактной системе предусмотрено одновременное направление подписанного победителем проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения контракта. В случае несоблюдения указанного условия победитель признается уклонившимся от заключения контракта в соответствии с ч.13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе.

Действия Заявителя по предоставлению надлежащего обеспечения исполнения контракта, произведенные после направления в его адрес уведомления об отказе в приеме банковской гарантии подтверждают добросовестность Заявителя и отсутствие намерения уклониться от

подписания контракта, но не могут служить основанием для заключения с ним контракта после истечения регламентированного срока.

Таким образом, доводы Заявителя признаны необоснованными.

В соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе Комиссия УФАС провела внеплановую проверку, по результатам которой нарушений при проведении

аукциона не установлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС, руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Точинвест Установка» необоснованной.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>