



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 066/01/18.1-1894/2022

г. Екатеринбург

15.06.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

- заказчика в лице ГАУ СО «ДИВС»,
- заявителя в лице ООО «УралСтройМонтаж»,

рассмотрев жалобу ООО «УралСтройМонтаж» с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУ СО «ДИВС», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на капитальный ремонт блоков «А» и «Б», цокольного этажа-стилобата блока «А» здания Дворца игровых видов спорта, расположенного по адресу: г. Екатеринбург, ул. в. Еремина, д.10 / Олимпийская набережная, д.3 (генеральный план, благоустройство) (извещение № 32211301095) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «УралСтройМонтаж» (вх. № 01-12234 от 06.06.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУ СО «ДИВС», его комиссией Закона о закупках при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на капитальный ремонт блоков «А» и «Б», цокольного этажа-стилобата блока «А» здания Дворца игровых видов спорта, расположенного по адресу: г. Екатеринбург, ул. в. Еремина, д.10 / Олимпийская набережная, д.3 (генеральный план, благоустройство) (извещение № 32211301095), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что победитель закупки в лице ООО «УралСтройМонтаж» неправомерно признан заказчиком уклонившимся от заключения договора, просит признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами изложенными в жалобе не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным

лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг Государственным автономным учреждением Свердловской области «Дворец игровых видов спорта» (далее по тексту - Положение) утвержденного наблюдательным советом Государственного автономного учреждения Свердловской области «Дворец игровых видов спорта» и размещенного в единой информационной системе 09.03.2022г. в редакции № 23.

19.04.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211301095 и закупочная документация на капитальный ремонт блоков «А» и «Б», цокольного этажа-стилобата блока «А» здания Дворца игровых видов спорта, расположенного по адресу: г. Екатеринбург, ул. в. Еремина, д.10 / Олимпийская набережная, д.3 (генеральный план, благоустройство) в редакции № 2.

Начальная (максимальная) цена договора 52 852 148,64 руб.

28.04.2022г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок участников закупки и подведения итогов конкурса в электронной форме, по итогам которой составлен протокол от 28.05.2022г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 29.04.2022г.

Согласно указанному протоколу победителем закупки признан участник закупки с порядковым номером заявки 1 - ООО «УралСтройМонтаж», с ценой договора 51 795 105,67руб.

В силу п. 16 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, сведения, определенные положением о закупке.

Согласно п. 45 Положения заказчик вправе установить в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке требование об обеспечении исполнения договора, заключаемого по результатам проведения закупки, размер которого может быть установлен до 30% начальной (максимальной) цены договора, но не менее размера аванса (если проектом договора предусмотрена выплата аванса). Срок обеспечения исполнения договора должен составлять срок исполнения обязательств по договору поставщиком (подрядчиком, исполнителем) плюс тридцать дней, если иное не установлено документацией о закупке.

В случае, если в документации о закупке участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства установлено требование об обеспечении исполнения договора, размер такого обеспечения и порядок его предоставления устанавливается в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352.

Требование о предоставлении обеспечения исполнения договора в случае его установления предъявляется ко всем участникам закупки в равной степени и устанавливается в извещении и документации о закупке с указанием размера такого обеспечения и условий банковской гарантии.

В соответствии с п. 2 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлено «Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема» (далее – Постановление № 1352).

Согласно пп. б п. 4 Постановления № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В силу п. 25 Постановления № 1352 если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

В соответствии с п. 26 Постановления № 1352 если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке.

Согласно п. 47 Положения обеспечение исполнения договора, исполнения гарантийных обязательств оформляется в виде банковской гарантии, выданной банком или путем перечисления денежных средств на счет заказчика, указанный в документации о закупке.

Частью 18 раздела 2 «Специальная часть» закупочной документации установлено, что заказчиком обеспечение договора установлено в размере аванса 30 % от цены договора.

Договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно. В случае непредставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок,

установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

Заказчик в качестве обеспечения исполнения договора принимает банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 176.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (п. 18.2 ч. 18 раздела 2 «Специальная часть» закупочной документации).

Согласно п. 18.3 ч. 18 раздела 2 «Специальная часть» закупочной документации банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать, в том числе:

а) сумму, в пределах которой Гарант гарантирует исполнение обязательств по договору, причем эта сумма должна быть не менее суммы, установленной в извещении о проведении конкурса.

В силу п. 18.5 ч. 18 раздела 2 «Специальная часть» закупочной документации заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения договора банковскую гарантию в срок, не превышающий 3 (трех) рабочих дней со дня ее поступления.

Согласно п. 18.6 ч. 18 раздела 2 «Специальная часть» закупочной документации основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

а) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в пунктах 18.3 и 18.4 настоящей документации;

б) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении, конкурсной документации.

В соответствии с п. 56 Положения заказчик в течение семи дней со дня подписания протокола, составленного по итогам конкурентной закупки, направляет победителю закупки с которым заключается договор или участнику закупки, заявке на участие в закупке которого присвоен второй порядковый номер или третий порядковый номер в случае, предусмотренном пунктом 61 настоящего положения, с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки проект договора без своей подписи.

Согласно п. 58 Положения победитель закупки с которым заключается договор или участник закупки, заявке на участие в закупке которого присвоен второй порядковый номер или третий порядковый номер в случае, предусмотренном пунктом 61 настоящего положения, в течение четырех дней со дня получения проекта договора от заказчика, подписывает договор и размещает его вместе с обеспечением исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Комиссией установлено, что размер обеспечения исполнения договора для ООО «УралСтройМонтаж», согласно ч. 18 раздела 2 «Специальная часть» закупочной документации, составил 15 538 531,70 руб.

Комиссией установлено, что 23.05.2022г. заказчик направил на подпись проект договора победителю закупки в лице ООО «УралСтройМонтаж» через оператора электронной площадки АО «ЕЭТП».

Исходя из положений п. 58 Положения регламентированный срок для подписания договора со стороны победителя – 28.05.2022г 23:59.

В рамках регламентированного срока 24.05.2022г. заказчику через оператора электронной площадки от ООО «УралСтройМонтаж» был направлен подписанный проект договора, а также предоставлено обеспечение исполнения договора в виде двух банковских гарантий:

- БГ № 10395281 от 24.05.2022г. на сумму 7 927 822,30 руб.

- БГ № ЭГ-539334/22 от 24.05.2022г. на сумму 7 927 822,30 руб.

В силу п. 51 Положения в случае если в документации о закупке установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора и до заключения договора в срок, установленный документацией о закупке, участник закупки, с которым заключается договор, не предоставил обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора и заказчик вправе заключить договор с участником закупки, заявке на участие в закупке которого присвоен второй порядковый номер или третий порядковый номер, в порядке, установленном пунктом 61 настоящего положения.

02.06.2022г. заказчиком составлен протокол о признании победителя закупки в лице ООО «УралСтройМонтаж» уклонившимся от заключения договора на основании п. 51 Положения, а именно, приложение двух банковских гарантий № ЭГ-539334/22 от 24.05.2022г. и № 10395281 от

24.05.2022г. на сумму 7 927 822,30 является нарушением пункта 47 Положения, так как из данного пункта следует, что банковская гарантия должна быть представлена в единственном экземпляре на всю сумму обеспечения исполнения договора. Кроме того, данное требование установлено пунктом 18.3 специальной части конкурсной документации (пп. а) - «сумму, в пределах которой Гарант гарантирует исполнение обязательств по договору, причем эта сумма должна быть не менее суммы, установленной в извещении о проведении конкурса»).

Комиссией установлено, что предоставление двух банковских гарантий на разные суммы в разных или равных долях для обеспечения исполнения Контракта положениями Закона о закупках, Постановления № 1352, Положения, не предусмотрено.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что в регламентированный срок для подписания договора со стороны победителя закупки в лице ООО «УралСтройМонтаж» заказчику не представлено надлежащим образом оформленное обеспечение исполнения контракта, ввиду чего заказчиком победитель закупки в лице ООО «УралСтройМонтаж» правомочно признан уклонившимся от заключения договора по основаниям, указанным в протоколе.

Доказательств обратного Комиссии не представлено.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «УралСтройМонтаж» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ГАУ СО «ДИВС», закупочной комиссии заказчика нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ГАУ СО «ДИВС», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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