

Доводы.

По итогам проведения закупки в итоговом протоколе «32211562848 Итоговый протокол лот №1» победителем признано ООО ЧОО «Витязь» [REDACTED] которое получило банковскую гарантию № LM1608222846, приложило её и подписало договор на оказание услуг охраны, подтвердив тем самым свое намерение оказывать услуги охраны согласно Технического задания и договора для КП «МЭД». 31.08.2022 г. Заказчиком был направлен на ЭТП «Росэлторг» акт о признании участника уклонившимся от заключения договора от 30.08.2022г. Согласно которого ООО ЧОО «Витязь» признается уклонившимся от заключения договора, ввиду не предоставления обеспечения исполнения договора в соответствии с разделом 41 Положения и разделом 4 Документации.

I. ООО ЧОО «Витязь» выражает своё несогласие с данным решением и считает его необоснованным, так как надлежащее обеспечение Договора было предоставлено. Заказчик в своём решении ссылается на п. «а» дополнительных требований к независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, утверждённых Постановлением № 1005 (данное постановление не упоминается в документации о закупке, не распространяет своё действие в рамках Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 №223-ФЗ и поэтому предоставляемая банковская гарантия ООО ЧОО «Витязь» не обязана ему соответствовать).

Со своей стороны, ООО ЧОО «Витязь» заявляет, что готово оказать услуги согласно договору. Банковская гарантия была предоставлена по форме Банка и в соответствии с требованиями 223-ФЗ. Хотим заявить, что нами были предприняты все возможные меры к предоставлению надлежащего обеспечения контракта и все действия, нацеленные на его заключение: проект банковской гарантии был направлен Заказчику на согласование 23 августа 2022 года в 15 часов 49 минут по Московскому времени на адрес электронной почты a.kondrashov@kpmед.ru, указанный в документации о закупке на имя ответственного должностного лица Кондрашова Алексея Владимировича (это было согласовано при личной встрече с представителями Заказчика 23.08.2022 г., в том числе с Алексеем Владимировичем лично). Однако ответа со стороны Заказчика не последовало. 25 августа 2022 года запрос был продублирован, который снова остался без ответа. Затем, дозвонившись по телефону 26.08.2022 г. до Алексея Владимировича, было получено устное одобрение на выпуск банковской гарантии. Просим это учесть при вынесении решения. Также готовы предоставить новую банковскую гарантию с учётом требований Заказчика, об этом мы сообщили Заказчику в письме Исх. № 0109/01 от 01 сентября 2022 года.

II. Основные требования к независимой гарантии для обеспечения исполнения договора закреплены в части 31 статьи 3.4. 223-ФЗ (Статья 3.4. Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства)

31. В отношении независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, применяются положения пунктов 1 – 3, подпунктов "а" и "б" пункта 4 части 14.1

4) независимая гарантия должна содержать:

а) условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования;

б) перечень документов, подлежащих представлению заказчиком гаранту одновременно с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии, в случае установления такого перечня Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 4 части 32 настоящей статьи;

частей 14.2 и 14.3 настоящей статьи:

14.2. *Несоответствие независимой гарантии, предоставленной участником закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, требованиям, предусмотренным настоящей статьёй, является основанием для отказа в принятии ее заказчиком.*

14.3. *Гарант в случае просрочки исполнения обязательств по независимой гарантии, требование об уплате денежной суммы по которой соответствует условиям такой независимой гарантии и предъявлено заказчиком до окончания срока ее действия, обязан за каждый день просрочки уплатить заказчику неустойку (пени) в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате по такой независимой гарантии.*

а также в Ст. 368 ГК РФ :

1. *Обеспечение считается законным, если оно сделано в письменном виде, позволяющем точно определить закрепленные правила.*

2. *Документ составляется уполномоченным лицом, а его содержание не должно вызывать сомнений в подлинности выданной гарантии.*

3. *Обязательство может быть выдано только банками, кредитными или коммерческими компаниями.*

4. *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 независимой гарантии может содержаться условие об уменьшении или увеличении суммы гарантии при наступлении определенного срока или определенного события.

Заказчик установил в п. 15.4 Положения о закупках требования к банковской гарантии:

... Безотзывная независимая гарантия, выданная участнику закупки организацией для целей обеспечения исполнения договора, должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013.

Представленная Банковская гарантия соответствует всем требованиям вышеуказанной статьи, действующим на текущий момент, поскольку, в рамках закупок для субъектов МСП, проводимых по 223-ФЗ, действует Постановление Правительства РФ от 09.08.2022 №1397 «О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»

II. Дополнительные требования к независимой гарантии, типовые формы независимых гарантий, форма требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии

Данный документ вступает в силу с 1 октября 2022 года.

Заказчик не имеет права отказывать в принятии банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, заключаемого в рамках закупки по 223-ФЗ, по основаниям, предусмотренным в 44-ФЗ. В соответствии с ПП №1397 от 09.08.2022 дополнительные требования к банковским гарантиям устанавливаются с 01.10.2022 года.

III. Заказчик в акте о признании участника уклонившимся от заключения договора (далее Акт) в качестве факта, являющегося основанием для признания участника уклонившимся от заключения договора, приводит выдержку из Постановления № 1005, касаемо оформления банковской гарантии, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе:

гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе, лица, имеющего права действовать от имени банка, на условиях, определённых гражданским законодательством и ст. 45 ФЗ от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с учётом требования обязательного закрепления в банковской гарантии права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных независимой гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по независимой гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта.

Вышеуказанная преамбула Дополнительных требований к независимой гарантии, используемой для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" не относится к оформлению направляемого Бенефициаром требования по банковской гарантии (далее Требования). Кроме того, заказчик ссылается на п. 6 банковской гарантии, в котором описано оформление Требования, но не порядок его представления. В то же время, п.1 банковской гарантии подтверждает безусловное обязательство выплатить Бенефициару по его письменному требованию, а п.4 банковской гарантии описывает порядок предоставления Требования: **Требование по банковской гарантии должно быть представлено Гаранту в письменной форме.**

Письменная форма, согласно действующему законодательству (ГК РФ и Федеральный закон от 06.04.2011 N 63-ФЗ "Об электронной подписи"), подразумевает как форму на бумажном носителе, так и форму электронного документа.

Согласно п.1 ст. 160 ГК РФ Письменная форма сделки считается соблюденной также в случае совершения лицом сделки с помощью электронных либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести на материальном носителе в неизменном виде содержание сделки, при этом требование о наличии подписи считается выполненным, если использован любой способ, позволяющий достоверно определить лицо, выразившее волю. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон может быть предусмотрен специальный способ достоверного определения лица, выразившего волю.

Федеральный закон от 06.04.2011 N 63-ФЗ "Об электронной подписи"

Статья 6. Условия признания электронных документов, подписанных электронной подписью, равнозначными документам на бумажном носителе, подписанным собственноручной подписью

1. Информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях в соответствии с законодательством Российской Федерации, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Пункт 6 банковской гарантии содержит в себе только требования по оформлению Требования и других первичных документов, но не ограничивает Заказчика в выборе способа представления требования и не ограничивает его права в использовании иных способов передачи Требования.

Подпункт б) пункта 13 банковской гарантии предоставляет возможность внесения изменений в гарантию в любой момент времени что также не ограничивает Заказчика.

На основании вышеизложенного, признание ООО «ЧОО «Витязь» уклонившимся от заключения Договора является необоснованным.

Дополнительно сообщаем, что с 01.09.2022 г. на объекты Заказчика заступил ООО ЧОП «ИЛЬГОРИЯ» (ИНН 7715583392), занявший 7 место согласно итогового протокола.

Нам стало известно, что данный ЧОП уже охраняет объекты КП «МЭД». При этом в процедуре он занял только второе место, а победитель был признан уклонившимся от заключения договора по причине несоответствия Банковской гарантии на обеспечение исполнения контракта (протокол и акт приложены в составе жалобы). Также на момент проведения конкурса, как нам стало известно из открытых источников, ООО ЧОП «ИЛЬГОРИЯ» имеет протокол об административном правонарушении. Стоит отметить, что получен он при оказании услуг КП «МЭД», как видно из протокола (документы приложены в составе жалобы). Генеральный директор ООО ЧОП «ИЛЬГОРИЯ» также является директором ООО «Гагаринское -2», что является грубейшим нарушением согласно Статьи 15.1 закона о частной охранной деятельности и в соответствии с требованиями закупочной документации КП «МЭД» ООО ЧОП «ИЛЬГОРИЯ» предоставил недостоверные сведения, что влечёт за собой немедленное отклонение от участия в процедуре.

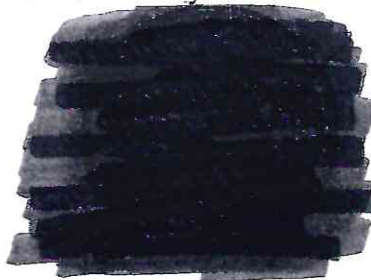
На основании вышеизложенного и подтвержденных фактов незаконных действий Уполномоченного органа/Заказчика и руководствуясь Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 № 223-ФЗ, просим:

1. Рассмотреть жалобу ООО ЧОО «Витязь» и признать её обоснованной;
2. Отменить «Акт о признании участника уклонившимся от заключения договора»;
3. Провести внеплановую проверку законности всего хода процедуры;
4. Вынести предписание Заказчику о заключении договора с ООО ЧОО «Витязь»;
5. Не вносить ООО ЧОО «Витязь» в реестр недобросовестных поставщиков;
6. Не удерживать обеспечение заявки в пользу Заказчика;
7. Пересмотреть итоги процедуры и отклонить ООО ЧОП «ИЛЬГОРИЯ» за предоставление недостоверных сведений.

Приложения:

1. Решение и приказ на Генерального директора на 2 листах;
2. Решение о продлении полномочий Фефелова на 1 листе;
3. 32211562848 Итоговый протокол лот №1 на 14 листах;
4. Документация конкурса на 36 листах;
5. Акт о признании участника уклонившимся от заключения договора на 3 листах;
6. Банковская гарантия № LM1608222846 на 2 листах;
7. Ответ для КП «МЭД» на одном листе;
8. ОПРЕДЕЛЕНИЕ о принятии Апелляционной жалобы к производству № 09АП-42748др2022 на 1 листе;
9. ОПРЕДЕЛЕНИЕ о принятии искового заявления на 2 листах;
10. ОПРЕДЕЛЕНИЕ об оставлении Апелляционной жалобы № 09АП-42748др2022 без движения на 1 листе;
11. Привлечение к административной ответственности ООО ЧОП ИЛЬГОРИЯ на 5 листах;
12. Акт об уклонении ООО ЧОО Спец-Групп от 17.02.2022 на 3 листах;
13. Протокол подведения итогов закупки № 0173200001421002190 на 8 листах;

Генеральный директор



Фефелов П.А.