РЕШЕНИЕ

по делу № 28/06/105-2857/2023 о нарушении

законодательства Российской Федерации

о контрактной системе в сфере закупок

|  |  |
| --- | --- |
| 11.12.2023 |  Москва |
|  |  |

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия),

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ПАО «МЭСС» (далее – Заявитель) на действия комиссии по осуществлению закупок Комитета по государственному заказу Санкт-Петербурга (далее – Комиссия по осуществлению закупок) при проведении СПб ГКУ «ФКСР» (далее – Заказчик), Комитетом по государственному заказу Санкт-Петербурга (далее – Уполномоченный орган), Комиссией по осуществлению закупок, ООО «ЭТП ГПБ» (далее – Оператор электронной площадки) открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по проектированию и строительству здания поликлиники по адресу: Санкт-Петербург, пос. Шушары, Колпинское шоссе, участок 168 (квартал II) (номер извещения в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 0172200002523000484) (далее, соответственно – Конкурс, Извещение), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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 о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Комиссии по осуществлению закупок при проведении Заказчиком, Уполномоченным органом, Комиссией по осуществлению закупок, Оператором электронной площадки Конкурса.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Комиссии по осуществлению закупок неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя на действия Комиссии по осуществлению закупок 07.12.2023 в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы объявлен перерыв, заседание продолжилось 11.12.2023.

В соответствии с Извещением, протоколами, составленными при проведении Конкурса:

1. Извещение размещено в ЕИС – 03.11.2023;
2. способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый конкурс в электронной форме;
3. начальная (максимальная) цена контракта – 5 387 737 333,80 руб.;
4. дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 24.11.2023;
5. на участие в Конкурсе подано 3 заявки от участников закупки;
6. дата подведения итогов – 29.11.2023;
7. по результатам рассмотрения заявок заявки 2 участников закупки признаны соответствующими требованиям Извещения и Закона о контрактной системе;
8. победителем Конкурса признано ООО «СУ-17» с предложением о цене контракта в размере 5 387 737 333,80 руб.

Согласно доводу Заявителя Комиссией по осуществлению закупок неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе по причине несоответствия независимой гарантии Заявителя для обеспечения заявки требованиям Извещения и Закона о контрактной системе.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 11 статьи 48 Закона о контрактной системе 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 статьи 48 Закона о контрактной системе, но не позднее даты окончания срока рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке, установленной в извещении об осуществлении закупки, члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают вторые части заявок на участие в закупке, а также информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 48 Закона о контрактной системе, 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.

В силу пункта 7 части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 44 Закона о контрактной системе обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или независимой гарантии, предусмотренной статьей 45 Закона о контрактной системе. Выбор способа обеспечения осуществляется участником закупки самостоятельно.

Пунктами 2, 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, что основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является следующее:

- несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частями 2, 3 и 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе;

- несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке), проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В силу части 8 статьи 45 Закона о контрактной системе независимая гарантия, используемая для целей Закона о контрактной системы, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 статьи 45 Закона о контрактной системе, должны быть включены в реестр независимых гарантий, размещенный в единой информационной системе, за исключением независимых гарантий, указанных в части 8.1 статьи 45 Закона о контрактной системе. Ведение такого реестра осуществляется путем включения в соответствии с порядком, предусмотренным частью 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе, таких информации и документов в реестр и присвоения номера реестровой записи. В течение одного рабочего дня после включения таких информации и документов в реестр независимых гарантий гарант направляет принципалу выписку из реестра независимых гарантий.

В соответствии с частью 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, 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, типовая форма независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, форма требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» утверждены, в том числе:

- дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системы (далее – Дополнительные требования);

- типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке товара, работы, услуги для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Типовая форма).

Согласно Извещению, Бенефициаром по независимой гарантии для обеспечения заявки на участие в Конкурсе выступает Уполномоченный орган.

На заседании Комиссии установлено, что Заявителем в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе представлена независимая гарантия для обеспечения заявки на участие в Конкурсе от 22.11.2023 № OI702X выданная АО «Альфа-Банк» (далее, соответственно – Независимая гарантия, Банк), в которой содержатся следующие условия:

«- Настоящая независимая гарантия обеспечивает исполнение принципалом его обязательств по заключению контракта с бенефициаром (в случае признания принципала в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон) победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или иным участником закупки, с которым по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) заключается контракт).

- Настоящая независимая гарантия выдана в пользу бенефициара, и права требования по ней не могут быть переданы третьему лицу без согласия гаранта, за исключением случая перемены заказчика при осуществлении закупки, при котором право требования по независимой гарантии может быть передано новому заказчику с предварительным извещением об этом гаранта».

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 28.11.2023 № ПРОII1 Комиссией по осуществлению закупок заявка Заявителя отклонена на основании пунктов 2, 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе по причине предоставления ненадлежащей Независимой гарантии.

На заседании Комиссии представители Заказчика, Уполномоченного органа пояснили, что в Независимой гарантии указаны несоответствующие обязательства Принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой гарантией, а именно заключение контракта осуществляется с Заказчиком по закупке, а не с Бенефициаром, которым в соответствии с положениями независимой гарантии выступает Уполномоченный орган.

При этом, учитывая, что Бенефициаром по независимой гарантии выступает Уполномоченный орган, закрепление в Независимой гарантии условия о передаче права Бенефициара (Уполномоченного органа) при перемене заказчика нарушает права Бенефициара в части передачи права требования по независимой гарантии в случае перемены Бенефициара, в том числе в случае его реорганизации.

Таким образом, Комиссией установлено, что представленная Независимая гарантия не соответствует требованиям Извещения и Закона о контрактной системе.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что в Независимой гарантии указаны условия, противоречащие требованиям Извещения, в связи с чем действия Комиссией по осуществлению закупок, принявшей решение об отклонении заявки Заявителя, не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что Независимая гарантия, выданная Банком, не соответствует требованиям Извещения, в связи с чем вышеуказанные действия Банка нарушают часть 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

При этом Комиссией установлено, что неправомерные действия Банка привели к отклонению Комиссией по осуществлению закупок заявки Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

 РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ПАО «МЭСС» необоснованной.
2. Признать в действиях Банка нарушение части 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику, Уполномоченному органу, Комиссии по осуществлению закупок, Оператору электронной площадки предписание об устранении выявленного нарушения Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы от 11.12.2023 по делу № 28/06/105-2857/2023 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.