

## Обеспечение заявки банковской гарантией: практика контроля ФАС России



**Олег Толстобок, канд. техн. наук, доцент кафедры государственных и корпоративных закупок ГОУ «ИРДПО», эксперт по антикоррупционным экспертизам НПА РФ, аккредитованный при Минюсте России**

Напомним, согласно ч. 2 ст. 44 Закона о КС, обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки. С позиции ФАС России, после 01 июля 2019 года заказчик обязан устанавливать требование о предоставлении обеспечения заявки не только, как и ранее, денежными средствами, но и в форме банковской гарантии. Так, при проведении электронного аукциона на выполнение работ по завершению реконструкции корпусов, заказчик правомерно установил требование о предоставлении обеспечения заявки в форме банковской гарантии на сумму, соответствующую требованиям документации об аукционе (см. Решение ФАС России по делу № 19/44/105/2286 от 23.08.2019).

В соответствии с разъяснениями Минфина РФ, действующие положения ч.4 ст. 54.7, ч.6 ст. 69 Закона о КС, при рассмотрении вторых частей заявок на участие в электронной процедуре, не устанавливаются специальных оснований для отклонения заявки в случае выявления несоответствия банковской гарантии, представленной участником закупки в качестве обеспечения заявки требованиям, установленным № 44-ФЗ. До внесения соответствующих изменений, Минфин России считает возможным рассмотрение комиссией по осуществлению закупок вопроса об отклонении заявки, на основании п.3 ч.4 ст. 54.7, п.2 ч.6 ст. 69 № 44-ФЗ, поскольку законодательством РФ к участникам закупок предъявляется требование об обеспечении заявок (см. письмо Минфина России от 30.07.2019 № 24-05-05/57198).

Однако, в соответствии с ч. 18 ст.44 Закона о КС обеспечение заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе возможно путем блокирования денежных средств при наличии на специальном счете участника закупки незаблокированных денежных средств в размере, предусмотренном документацией о закупке, либо путем предоставления банковской гарантии в порядке, определенном в соответствии с ч. 29 ст. 44 № 44-ФЗ, информация о которой включена в реестры банковских гарантий. Иных требований к содержанию банковской гарантии Закон о КС в настоящее время не содержит.

**Принятие очередных изменений в Законе о КС (№ 44-ФЗ) в декабре 2019 года не установило новых правил в отношении банковских гарантий, предоставляемых участниками закупок в качестве обеспечений заявок. Автор статьи проанализировал практику контроля центрального аппарата ФАС России в части ошибок участников закупок и сделал вывод о не допустимости возврата заявок участникам закупок в случае несоответствия условий банковской гарантии требованиям документации по причине отсутствия их в № 44-ФЗ.**

Согласно части 20 статьи 44 Закона о контрактной системе, в течение одного часа с даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе, оператор электронной площадки направляет в банк информацию об участнике закупки и размере денежных средств, необходимом для обеспечения заявки, за исключением случая наличия в реестрах банковских гарантий, предусмотренных статьей 45 Закона о контрактной системе, информации о банковской гарантии, выданной участнику закупки для обеспечения такой заявки. Банк, в течение одного часа с момента получения указанной информации от оператора электронной площадки, обязан осуществить блокирование денежных средств на специальном счете участника закупки в размере обеспечения соответствующей заявки. При этом, в случае отсутствия на специальном счете участника закупки незаблокированных денежных средств в размере обеспечения данной заявки, информация о котором направлена оператором электронной площадки, блокирование не осуществляется, о чем банк направляет информацию оператору электронной площадки в течение одного часа с момента получения информации об участнике закупки и о размере денежных средств, необходимом для обеспечения заявки. Оператор электронной площадки обязан вернуть заявку подавшему ее участнику в течение одного часа с момента получения от банка указанной информации при совокупности следующих условий:

1) на специальном счете участника закупки отсутствуют незаблокированные денежные средства в размере обеспечения заявки либо блокирование денежных средств на специальном счете не может быть осуществлено в связи с приостановлением операций по такому счету в соответствии с законодательством Российской Федерации;

2) в реестрах банковских гарантий, предусмотренных статьей 45 Закона о контрактной системе, отсутствует информация о банковской гарантии, выданной участнику закупки банком для целей обеспечения заявки.

Так, из решения ФАС России по делу № 19/44/105/3228 от 03.12.2019 следует, что оператором электронной площадки был нарушен порядок возврата заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме на оказание услуг по охране объектов. Так, в соответствии с ч. 12 ст. 54.4 Закона о КС, одновременно с возвратом заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с частью 20 статьи 44 № 44-ФЗ и частью 11 статьи 54.4 Закона о КС оператор электронной площадки обязан уведомить в форме электронного документа участника открытого конкурса в электронной форме, подавшего данную заявку, об основаниях ее возврата. Возврат заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме оператором электронной площадки по иным основаниям не допускается.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, срок окончания подачи заявок на участие в Конкурсе — 22.11.2019 в 10:00. Согласно извещению о проведении Конкурса, размер обеспечения заявки на участие в Конкурсе составляет 28 416,02 рублей. Из жалобы Заявителя следовало, что 20.11.2019 оформлена банковская гарантия

для обеспечения заявки на участие в Конкурсе № LM1911195915 в АО КБ «ЛОКО-Банк», а также были представлены материалы, согласно которым Банковская гарантия содержалась в реестре Банковских гарантий в ЕИС.

В другом случае, при проведении электронного аукциона на оказание услуг по благоустройству площади, оператор электронной площадки также не правомерно возвратил заявку участника закупки с обеспечением в форме банковской гарантии. Так, в соответствии с ч. 12 ст. 66 Закона о КС, одновременно с возвратом заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частью 20 статьи 44 Закона о контрактной системе, частью 11 статьи 66, оператор электронной площадки обязан уведомить в форме электронного документа участника такого аукциона, подавшего данную заявку, об основаниях ее возврата с указанием положений Закона о контрактной системе, которые были нарушены. Возврат заявок на участие в таком аукционе оператором электронной площадки по иным основаниям не допускается.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, срок окончания подачи заявок на участие в Аукционе — 09.12.2019 в 09:00. Согласно извещению о проведении Аукциона размер обеспечения заявки на участие в Аукционе составляет 532 650,80 рублей.

Из жалобы Заявителя следовало, что Заявителем 21.11.2019 была оформлена банковская гарантия для обеспечения заявки на участие в Аукционе № 75870-10 в ПАО «Промсвязьбанк», а также на заседании Комиссии, представлены материалы, согласно которым Банковская гарантия размещена в реестре банковских гарантий в ЕИС 22.11.2019.

Представитель Оператора электронной площадки в письменных пояснениях не представил сведений, свидетельствующих о том, что Оператором электронной площадки обеспечена надежность функционирования программно-аппаратных средств при проведении Аукциона, используемых для проведения электронных процедур путем взаимодействия с соответствующим банком в порядке, установленном в соответствии с Законом о контрактной системе. Учитывая установленный частью 12 статьи 66 Закона о КС запрет на возврат заявки по иным основаниям, не соответствующим требованиям предусмотренным частью 20 статьи 44, частью 11 статьи 66 Закона о контрактной системе, ФАС России пришла к выводу, что действия Оператора электронной площадки нарушают часть 12 статьи 66 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.31.1 КоАП РФ (см. Решение ФАС по делу № 19/44/105/3498 от 16.12.2019).

Нельзя не отметить, что в ряде случаев вины ОЭП при возврате заявок участников закупок с обеспечением в форме банковской гарантии нет. Например, в соответствии с извещением о проведении Конкурса срок окончания подачи заявки на участие в Конкурсе — 25.11.2019 в 08:00. Согласно извещению о проведении Конкурса размер обеспечения заявки на участие в Конкурсе составляет 335 600 рублей. На заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил, что Заявителем 21.11.2019 оформлена банковская гарантия № 126930, выданная банком АОКБ «Модуль банк» (далее — Банковская гарантия). При этом, на

заседании Комиссии установлено, что Банковская гарантия Заявителя размещена в реестре банковских гарантий в ЕИС 21.11.2019.

Вместе с тем, на заседании Комиссии установлено, что информация о наличии Банковской гарантии Заявителя поступила из ЕИС на сайт ОЭП 04.12.2019 в 17:31, то есть после срока окончания подачи заявок на участие в Конкурсе. Кроме того, с учетом сведений, представленных Федеральным Казначейством (письмо от 06.12.2019 № 14-00-06/26378), сведения о Банковской гарантии Заявителя размещены в реестре банковских гарантий ЕИС 21.11.2019 в 10:57. Вместе с тем, 21.11.2019 в 10:58 указанная Банковская гарантия направлена ОЭП, однако, в связи с инфраструктурной ошибкой интеграционного взаимодействия, Банковская гарантия не получена Оператором электронной площадки. Таким образом, вследствие направления информации о Банковской гарантии из ЕИС на сайт ОЭП после окончания срока подачи заявок, Заявителю не обеспечена возможность принять участие в Конкурсе, что не соответствует части 5 статьи 24.2 Закона о КС.

Бесспорно, что участники закупок должны учитывать текущую практику реализации предоставления обеспечения заявки банковской гарантией в части обязательного наличия банковской гарантии в реестре БГ на дату окончания подачи заявок. Пунктом 5 правил ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей федерального закона контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Правила) установлено, что в целях ведения реестра банк не позднее рабочего дня, следующего за днем выдачи банковской гарантии или днем внесения изменений в условия банковской гарантии, формирует и включает указанные в пункте 4 Правил информацию и документы в реестр.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, срок окончания подачи заявки на участие в Аукционе — 25.11.2019 в 10:00. Согласно извещению о проведении Аукциона, размер обеспечения заявки на участие в Аукционе составляет 3 441 438 рублей.

На заседании Комиссии представители Заявителя пояснили, что Заявителем 22.11.2019 оформлена банковская гарантия № ЭГ-087776/19, выданная банком ООО «Экспобанк» (далее — Банковская гарантия). Представитель Оператора электронной площадки на заседании Комиссии сообщил, что на момент окончания подачи заявок на участие в Аукционе информация о наличии Банковской гарантии Заявителя в реестре банковских гарантий в ЕИС отсутствовала.

При этом, представитель Оператора электронной площадки на заседании Комиссии представил сведения, согласно которым информация о Банковской гарантии Заявителя в реестре банковских гарантий размещена 25.11.2019 в 11:12, то есть после срока окончания подачи заявок на участие в Аукционе, в результате чего заявка Заявителя возвращена Оператором электронной площадки правомерно (см. Решение ФАС по делу № 19/44/105/3217 от 02.12.2019).