

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ
ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
fo37@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №037/06/45-118/2021 (07-15/2021-023)

Дата оглашения решения: 10 марта 2021 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 15 марта 2021 года

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

членов Комиссии: «..»

при участии представителей:

- Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации г.о. Кохма (далее – Заказчик, Бенефициар) – «..»
- ООО «Строй-ДВ» (далее – Общество, Заявитель, Принципал) – «...»

в отсутствие Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (информация о содержании жалобы, а также о месте и времени рассмотрения жалобы своевременно направлена указанному лицу),

рассмотрев жалобу ООО «Строй-ДВ» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации г.о. Кохма при проведении открытого конкурса в электронной форме на субсидии бюджетам городских округов на реализацию мероприятий по созданию в субъектах Российской Федерации новых мест в общеобразовательных организациях (строительный контроль за строительством общеобразовательной школы на 550 мест в г.о. Кохма, по адресу: Ивановская область, г. Кохма, ул. Владимирская) (извещение №0133200001720003338), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 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:

02.03.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «Строй-ДВ» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации г.о. Кохма при проведении открытого конкурса в электронной форме на субсидии бюджетам городских округов на реализацию мероприятий по созданию в субъектах Российской Федерации новых мест в общеобразовательных организациях (строительный контроль за строительством общеобразовательной школы на 550 мест в г.о. Кохма, по адресу: Ивановская область, г. Кохма, ул. Владимирская) (извещение №0133200001720003338).

В своей жалобе Заявитель указывает, что в качестве обеспечения исполнения контракта при его подписании Обществом предоставлена банковская гарантия №50216/ЭГ-2021 от 24.02.2021 (далее – банковская гарантия), выданная акционерным обществом «Реалист Банк» (далее – Гарант). 01.03.2021 Заказчик в нарушение Закона о контрактной системе отказал в принятии банковской гарантии, и, как следствие, в заключении контракта, разместив протокол отказа от заключения контракта с победителем электронного аукциона.

Отказ Заказчика от заключения контракта неправомерен на основании следующего.

Содержание п. 5 представленной банковской гарантии полностью соответствует положениям документации о закупке и Закону о контрактной системе. Кроме того, ни в наименовании Заказчика, ни в остальном составе

конкурсной документации нет информации об организационно-правовой форме Заказчика, на которую ссылается Заказчик при отказе от принятия банковской гарантии.

Также в качестве непринятия банковской гарантии Заказчик указывает на несоответствие содержания п. 12 представленной банковской гарантии требованиям п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе. Однако, п. 12 банковской гарантии полностью соответствует требованиям п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе и положениям конкурсной документации.

Рассмотрев представленные ООО «Строй-ДВ», Управлением строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации г.о. Кохма, АО «ЕЭТП» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

25.12.2020 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет было размещено извещение №0133200001720003338 о проведении открытого конкурса в электронной форме на субсидии бюджетам городских округов на реализацию мероприятий по созданию в субъектах Российской Федерации новых мест в общеобразовательных организациях (строительный контроль за строительством общеобразовательной школы на 550 мест в г.о. Кохма, по адресу: Ивановская область, г. Кохма, ул. Владимирская), а также соответствующая документация о закупке.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколом, составленным в ходе проведения открытого конкурса в электронной форме:

- 1) начальная (максимальная) цена контракта – 6 635 960,00 ;
- 2) дата и время окончания подачи заявок – 01.02.2021 08:00;
- 3) дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок – 02.02.2021 10:00;
- 4) согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 10.02.2021 №ППИ1 победителем электронного аукциона было признано ООО «Строй-ДВ».

В соответствии с ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за

исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 96 Закона о контрактной системе, 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, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с ч. 4 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 41 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Федеральным законом. Документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, предоставляется заказчику одновременно с проектом контракта. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. На основании ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Обществом в качестве обеспечения исполнения контракта на субсидии бюджетам городских округов на реализацию мероприятий по созданию в субъектах Российской Федерации новых мест в общеобразовательных организациях (строительный контроль за строительством общеобразовательной школы на 550 мест в г.о. Кохма, по адресу: Ивановская область, г. Кохма, ул. Владимирская) была представлена банковская гарантия №50216/ЭГ-2021 от 24.02.2021, выданная акционерным обществом «Реалист Банк».

Согласно ч. 5, 7 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления. В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

На основании ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных ст. 45

Закона о контрактной системе реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе;

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).

Заказчик в принятии указанной банковской гарантии отказал, составив 01.03.2021 протокол отказа от заключения контракта с победителем открытого конкурса в электронной форме (далее – Протокол).

В Протоколе, в том числе, указано следующее.

«П. 5 банковской гарантии изложен следующим образом: «Требование по банковской гарантии должно содержать все необходимые и достаточные для перечисления денежных средств банковские реквизиты и идентификационные признаки Бенефициара и быть представлено Гаранту в письменной форме... или в форме электронного документа в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, при этом такое требование должно быть подписано усиленной электронной квалифицированной подписью Бенефициара, используемой единоличным исполнительным органом (или с использованием электронной квалифицированной подписи иного уполномоченного сотрудника Бенефициара при условии предоставления Гаранту доверенности, подтверждающей соответствующие полномочия такого лица)... Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма является некоммерческой унитарной организацией, имеющей организационно правовую форму муниципального казенного учреждения и не имеет такого органа управления как «единоличный исполнительный орган».

Согласно возражениям Заказчика, а также пояснениям представителя Заказчика при рассмотрении жалобы по существу, в соответствии с уведомлением Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Ивановской области №09-Р-482 от 11.03.2014 Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма является некоммерческой унитарной организацией, имеющей организационно правовую форму муниципального казенного учреждения. Согласно п. 4.1, 4.2.2 Положения управление возглавляет начальник, являющийся лицом, действующим без доверенности

от имени управления и не является таким органом управления как «единоличный исполнительный орган».

Принимая во внимание пояснения Заказчика и проанализировав нормы действующего гражданского законодательства Российской Федерации, Комиссия Ивановского УФАС России отмечает, что под исполнительным органом юридического лица понимается орган, который осуществляет непосредственную деятельность по управлению юридическим лицом. Исполнительный орган может быть единоличным либо коллегиальным.

Единоличный исполнительный орган – это должностное лицо, действующее от имени юридического лица и обладающее правом осуществлять правоспособность этого лица по всем вопросам, не отнесенным к компетенции других органов.

Коллегиальный исполнительный орган – это группа лиц, коллегиально принимающих решение по вопросам, по которым единоличный исполнительный орган имеет право принимать решения только с согласия коллегиального исполнительного органа.

Термин «исполнительный орган» является обобщающим названием для различных наименований этого органа. Для единоличного исполнительного органа наиболее употребительными названиями являются: генеральный директор, президент, директор, ректор и др. Для коллегиального органа – правление, дирекция и др. В связи с тем, что российское законодательство не закрепляет за указанными органами унифицированное наименование, учредительные документы юридических лиц должны устанавливать наименование исполнительного органа.

В соответствии с Положением об управлении строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации городского округа Кохма, утвержденного решением Городской Думы городского округа Кохма от 28.11.2013 №95, Управление является отраслевым (функциональным) органом администрации городского округа Кохма, уполномоченным в проведении единой политики на территории городского округа Кохма в сферах градостроительной деятельности, реформирования жилищно-коммунального хозяйства, благоустройства и связи, осуществляющим отраслевое (функциональное) регулирование в указанных сферах.

Управление возглавляет начальник, назначаемый на должность и освобождаемый от нее главой администрации городского округа Кохма.

Начальник Управления, по своей сути, является именно единоличным исполнительным органом, так как:

-несет персональную ответственность за выполнение возложенных на Управление задач и осуществление им своих функций;

- организует работу Управления, руководит его деятельностью;
- действует без доверенности от имени Управления, представляет его интересы во внешних отношениях;
- выполняет иные функции, характеризующие его, как единоличного исполнительного органа.

Комиссия Ивановского УФАС России соглашается с Заявителем в том, что и в наименовании Заказчика, и в конкурсной документации отсутствует информация об организационно-правовой форме Заказчика, на которую Заказчик ссылается при отказе от принятия банковской гарантии. То, что Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма является некоммерческой унитарной организацией, имеющей организационно правовую форму муниципального казенного учреждения, можно установить только путем проведения дополнительного анализа документов по учреждению Управления и соотнесения их с нормами гражданского законодательства. Проведение подобного анализа не входит в обязанности ни участников закупки, ни банков, представляющих банковские гарантии в рамках Закона о контрактной системе. Обеспечение принципов открытости и прозрачности информации в сфере закупок, должно соблюдаться всеми участниками контрактной системы, но в первую очередь – заказчиками.

Кроме того, Комиссия Ивановского УФАС России считает, что доводы Заказчика о возможном возникновении в дальнейшем проблем при обращении в банк, выдавший банковскую гарантию, носят предположительный характер и не подтверждены никакими доказательствами.

Таким образом, Заказчиком было неправомерно отказано Обществу в принятии банковской гарантии, что свидетельствует о нарушении ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

В Протоколе, в том числе, указано следующее.

«Пунктом 12 банковской гарантии предусмотрено, что гарантия предоставлена под отлагательным условием, под которым Гарант понимает заключение между Гарантом и Принципалом договора о предоставлении банковской гарантии по обязательствам Принципала, возникшим из контракта, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта. Из анализа п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе следует, что в банковской гарантии должно

содержаться условия о вступлении ее в силу с даты заключения контракта, исполнения обязательств по которому она обеспечивает. Между тем, в банковской гарантии такое условие отсутствует».

Согласно п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать 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.

Пунктом 12 банковской гарантии предусмотрено, что в соответствии с п. 6 ч. 2

ст. 45 Закона о контрактной системе между Гарантом и Принципалом заключен договор о предоставлении банковской гарантии по обязательствам Принципала, возникшим из контракта, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта (отлагательное условие).

Из смысла п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе следует, что отлагательное условие по банковской гарантии должно быть поставлено в зависимость от действий Заказчика и Исполнителя по заключению государственного контракта, что предусмотрено п. 12 банковской гарантии.

Таким образом, действия Заказчика по отказу в принятии банковской гарантии Общества на основании несоответствия п. 12 банковской гарантии п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе являются неправомерными и нарушают ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Строй-ДВ» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации г.о. Кохма при проведении открытого конкурса в электронной форме на субсидии бюджетам городских округов на реализацию мероприятий по созданию в субъектах Российской Федерации новых мест в общеобразовательных организациях (строительный контроль за строительством

общеобразовательной школы на 550 мест в г.о. Кохма, по адресу: Ивановская область, г. Кохма, ул. Владимирская) (извещение №0133200001720003338) обоснованной.

2. Установить в действиях Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации г.о. Кохма нарушение ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Подписи членов комиссии