ЗАКЛЮЧЕНИЕ № Т02-397/19,

принятое по результатам рассмотрения сведений,

представленных организатором торгов *СПб ГБУК «Михайловский театр»*

о недобросовестном участнике закупки *ЗАО «Кластер»*

24 июня 2019 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

с участием представителей от СПб ГБУК «Михайловский театр» (далее – Организатор торгов); от *ЗАО «Кластер»* (далее – Участник закупки);

рассмотрев сведения (вх. № 17358/19 от 06.06.2019) от СПб ГБУК «Михайловский театр» в отношении ЗАО «Кластер» (ИНН: 3702042550) - участника запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку балетного разборного пола (извещение № 31907759080, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Управление) согласно Правилам направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 поступили сведения от *СПб ГБУК «Михайловский театр»* в отношении ЗАО «Кластер»,

1.1. Наименование юридического лица:

Закрытое акционерное общество «Кластер».

1.2. Сведения о месте нахождения юридического лица:

Юридический адрес – 153025, г. Иваново, *ул. Дзержинского, д. 39, офис 324;*

Почтовый адрес - *153025, г. Иваново, ул. Дзержинского, д. 39, офис 324;*

1.3. Идентификационный номер налогоплательщика: 3702042550;

1.4. Дата подведения итогов закупки, дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа:

- Согласно протоколу подведения итогов Закупки № 31907759080 от 25.04.2019 заявке ЗАО «Кластер» было присвоено первое место по результатам проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку балетного разборного пола (извещение № 31907759080).

1.5. Сведения о договоре:

- наименование работ, услуг — поставка балетного разборного пола;

- код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг – 16.23.19 Изделия деревянные строительные и столярные, не включенные в другие группировки;

- валюта договора – рубль РФ;

- цена договора – 3 955 555,00 рублей РФ;

- срок действия договора — срок поставки товара определяется в соответствии условиями исполнения договора, указанными победителем запроса предложений в заявке на участие в запросе предложений, но не более 40 (Сорока) календарных дней с момента подписания договора обеими сторонами.

2. 11.04.2019 *СПб ГБУК «Михайловский театр»* разместило на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru извещение и документацию по проведению запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку балетного разборного пола (извещение № 31907759080).

Начальная (максимальная) цена Закупки составляла 4 622 850 ,00 рублей РФ.

Согласно протоколу подведения итогов Закупки № 31907759080 от 25.04.2019 заявке ЗАО «Кластер» было присвоено первое место по результатам проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку балетного разборного пола (извещение № 31907759080).

В соответствии с п. 28 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) договор по результатам закупки, проводимой только для субъектов малого и среднего предпринимательства, заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Участник закупки, с которым заключается договор, обязан предоставить в течение 7 календарных дней с даты получения от заказчика двух экземпляров проекта договора, подписанные со стороны участника закупки, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (при установлении такого требования в документации о проведении конкурентной закупки).

Заказчик проверяет в течение 2 дней со дня получения от участника закупки предоставленные документы, и в случае отсутствия претензий к содержанию предоставленных документов, подписывает предоставленный участником закупки проекта договора.

На основании п. 13.3 раздела 1 Документации заказчик вправе установить требование обеспечения исполнения договора в извещении об осуществлении закупки или документации о закупке. При начальной (максимальной) цене договора (цене лота) конкурентной процедуры свыше десяти миллионов рублей установление требования об обеспечении исполнения договора является обязательным. Перечень обязательств поставщика

(подрядчика, исполнителя), надлежащее исполнение которых обеспечивается обеспечением исполнения договора, устанавливается в документации о проведении конкурентной закупке.

Согласно п. 13.4 раздела 1 Документации установлено, что обеспечение исполнения договора может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет заказчика, либо путем предоставления заказчику безотзывной банковской гарантии, выданной банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Как следует из пп. 1 п. 27 Информационной карты, участник запроса предложений, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора в сроки и в порядке, предусмотренными п. 28 настоящего раздела в размере 5 % начальной (максимальной) цены договора: 231 142 рубля 50 копеек.

На основании пп. 3 п. 27 Информационной карты безотзывная банковская гарантия должна содержать условия исполнения банком-гарантом своих обязательств, установленных в п. 13.5 Раздела 1 «Общие условия проведения закупки» настоящей документации.

Пунктом 13.5 раздела 1 Документации установлены требования к содержанию банковской гарантии в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора.

В соответствии с пп. 8 п. 13.5 раздела 1 Документации, п. 15.5 положения о закупках *СПб ГБУК «Михайловский театр» (далее — Положение о закупках)* банковская гарантия должна включать условие о праве заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Как следует из п. 13.8 раздела 1 Документации, договор с победителем процедур закупки, единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заключается после предоставления им обеспечения исполнения договора, соответствующего требованиям документации о закупке (если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке).

На основании п. 13.9 раздела 1 Документации, п. 15.9 Положения о закупках в случае несоответствия банковской гарантии, представленной участником закупки, требованиям Положения о закупках и документации о конкурентной закупки, заказчик отказывает участнику закупки в принятии банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора и признает его уклонившимся от заключения договора. В таком случае заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика в соответствии с пунктом 4.7.22 Положения либо повторно провести конкурентную процедуру, либо провести закупку иным способом в соответствии с положением.

Пунктом 13.10 раздела 1 Документации установлено, что в случае если победитель процедуры закупки, единственный поставщик (подрядчик, исполнитель) не предоставил заказчику в срок, установленный документацией о закупке подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора (если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте договора, приглашении принять участие в закупке), он признается уклонившимся от заключения договора.

25.04.2019 *СПб ГБУК «Михайловский театр»* на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) разместило итоговый протокол подведения итогов Закупки № 31907759080 от

25.04.2019, согласно которому был выбран победитель процедуры Закупки — ЗАО «Кластер».

26.04.2018 Организатором торгов *СПб ГБУК «Михайловский театр»* на электронной площадке https://etpgpb.ru (далее — ЭТП) был размещен проект договора для подписания со стороны победителя процедуры Закупки ЗАО «Кластер».

Таким образом, в соответствии с требованиями Документации договор по итогам проведения процедуры Закупки должен быть заключен не позднее 06.05.2019.

30.04.2019 ЗАО «Кластер» оформило в банке «Абсолют Банк» банковскую гарантию № 328176 от 30.04.2019 в качестве обеспечения исполнения договора в рамках Закупки и направило ее в адрес *СПб ГБУК «Михайловский театр».*

06.05.2019 согласно сведениям ЭТП проект договора подписан со стороны победителя Закупки ЗАО «Кластер».

Вместе с тем 06.05.2019 закупочной комиссией СПб ГБУК «Михайловский театр» принято решение о признании процедуры Закупки несостоявшейся в связи с несоответствием предоставленной ЗАО «Кластер» банковской гарантии требованиям, установленным в п. 15.5. Положения о закупках, в п. 13.5 раздела 1 Документации, а именно: Гарантом в п. 15. Банковской гарантии № 328176 от 30.04.2019 установлено «Условие, установленное настоящим пунктом, применяется, если в извещении об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом Контракта, заключаемого с ПРИНЦИПАЛОМ, *предусмотрено соответствующее право БЕНЕФИЦИАРА», что противоречит пп. 8 п. 15.5 Положения о закупках, вследствие чего заказчик отказывает участнику закупки в принятии банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора и признает его уклонившимся от заключения договора в соответствии с п. 15.9. Положения о закупках.*

Представитель ЗАО «Кластер» пояснил, что ЗАО «Кластер» не имело умысла на уклонение от заключения договора и в связи с принятым СПб ГБУК «Михайловский театр» решением от 06.05.2019 внесло правки в макет банковской гарантии № 328176 от 30.04.2019 в соответствии с требованиями пп. 8 п. 13.5 раздела 1 Документации, п. 15.5 Положения о закупках и направило на перевыпуск в банк «Абсолют Банк». После чего 13.05.2019 исправленный вариант банковской гарантии был направлен в адрес СПб ГБУК «Михайловский театр» посредством электронной почты с просьбой принять представленную банковскую гарантию и заключить с ЗАО «Кластер» договор по итогам Закупки.

В подтверждение данной позиции со стороны ЗАО «Кластер» в заседание Комиссии СПб УФАС России были представлены соответствующие скриншоты переписки, осуществляемой между ЗАО «Кластер» и СПб ГБУК «Михайловский театр» посредством электронной почты.

3. В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

С учетом изложенного, ввиду того, что победителем *Закупки ЗАО «Кластер» был подписан проект договора на ЭТП*, а также *направлен в адрес СПб ГБУК «Михайловский театр» исправленный вариант банковской гарантии с просьбой принять представленную банковскую гарантию и заключить с ЗАО «Кластер» договор по итогам Закупки*, Комиссия СПб УФАС России полагает представленные *СПб ГБУК «Михайловский театр» сведения, а также, установленные по итогам рассмотрения сведений обстоятельства недостаточными для подтверждения факта уклонения ЗАО «Кластер» от заключения договора по итогам Закупки.*

Комиссия по результатам проверки сведений, направленных Организатором торгов - *СПб*

ГБУК «Михайловский театр» о недобросовестном участнике Закупки - *ЗАО «Кластер»*, руководствуясь п. 2.1 Приказа от 18.03.2013 №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

не направлять в Федеральную антимонопольную службу сведения, представленные от *СПб ГБУК «Михайловский театр»* (вх. № 17358/19 от 06.06.2019) в отношении ЗАО «Кластер» (ИНН: 3702042550) - участника запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку балетного разборного пола (извещение № 31907759080) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора.