

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5521/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.04.2021

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу НАО НПЦ «Специализированные приборы и системы» (далее — Заявитель) на действия ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку чековой ленты (реестровый № 32109955284, далее — Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона, мотивированная несогласием с признанием Заявителя уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи

заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель в жалобе указывает, что не согласен с протоколом о признании НАО «НПЦ «СПС» уклонившимся от заключения договора.

В протоколе указано, что в банковской гарантии от 04.03.2021 № 09665-21-10, выданная ПАО «Промсвязьбанк» (акционерное общество) (далее – Банковская гарантия), которая представлена победителем электронного аукциона – Непубличное акционерное общество «Научно-производственный центр «СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ ПРИБОРЫ И СИСТЕМЫ» в качестве обеспечения исполнения договора заключаемого по итогам закупки № 32109955284 на поставку чековой ленты (далее - Договор) содержатся следующие условия:

1. «Основное обязательство – все обязательства Принципала перед Бенефициаром по Договору, срок исполнения которых наступает в период действия Гарантии, в том числе обязательства по возврату аванса, обязательства исполняемые в период действия гарантийного срока, обязательства по уплате штрафов, пеней, неустоек, убытков при условии, что соответствующие обязательства Принципала предусмотрены Контрактом».

В соответствии с 25 информационной карты документации аукциона в электронной форме, п. 9.3 проекта государственного контракта обеспечение гарантийных обязательств представляется в размере 3 794 244 (три миллиона семьсот девяносто четыре тысячи двести сорок четыре) рубля 25 (двадцать пять) копеек, что составляет 10 % от начальной (максимальной) цены Контракта, предусмотренной документацией о закупке.

Согласно п. 3.1 технического задания, являющегося неотъемлемой частью проекта контракта, гарантийный срок на товар не менее срока, установленного производителем товара.

Вместе с тем содержащиеся в Гарантии сумма, а именно 1 897 122,13 (Один миллион восемьсот девяносто семь тысяч сто двадцать два) рубля 13 копеек, а также срок действия – «по 31 января 2022 включительно» - соответствуют лишь требованиям, предъявленным непосредственно к обеспечению исполнения государственного контракта.

2. «Гарантия вступает в силу Даты выдачи гарантии и действует по 31 января 2022

года включительно. Требование Бенефициара по настоящей Гарантии должно быть получено Гарантом до истечения срока действия настоящей Гарантии».

Согласно п. 2 ст. 374 Гражданского Кодекса Российской Федерации, требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии.

Таким образом, исходя из положений п. 2 ст. 374 Гражданского Кодекса Российской Федерации, требование бенефициара должно быть предъявлено гаранту до окончания срока действия гарантии, что не может в ряде случаев считаться действием, совпадающим по времени совершения с моментом получения гарантом такого требования.

Кроме того, в силу п. 2 ст. 194 Гражданского Кодекса Российской Федерации письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Исходя из совокупности применения п. 2 ст. 194 и п. 2 ст. 374 Гражданского Кодекса Российской Федерации отправленные Бенефициаром требования по банковской гарантии посредством организации связи в срок действия гарантии должны быть приняты и рассмотрены Гарантом, даже если получены им за пределами срока действия гарантии.

Согласно п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

6. По результатам рассмотрения были приняты решения:

В соответствии с п. 41.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен», по причине непредставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, признать Непубличное акционерное общество «Научно-производственный центр «СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ ПРИБОРЫ И СИСТЕМЫ» уклонившимся от заключения договора.

Заявитель в жалобе указывает, что НАО «НПЦ «СПС» до подписания договора предоставило банковскую гарантию №09665-21-10 от 04.03.2021, выданную ПАО Промсвязьбанк, на сумму в размере 1 897 122,13 руб., что соответствует Положению о закупках, условиям Аукционной документации и информационной карты, п.п. 9.1 и 9.2 Контракта и положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения в которых указал следующее.

В соответствии с п. 41.1 ПОЛОЖЕНИЯ О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ДЛЯ НУЖД ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИТАРНОГО ПРЕДПРИЯТИЯ ГОРОДА МОСКВЫ «МОСКОВСКИЙ ОРДЕНА ЛЕНИНА И ОРДЕНА ТРУДОВОГО КРАСНОГО ЗНАМЕНИ МЕТРОПОЛИТЕН ИМЕНИ В.И.ЛЕНИНА» утвержденного Приказом ГУП «Московский метрополитен» от 15.01.2020 № УД-07-40/20 в редакции приказов от 24.03.2020 № УД-07-466/20 от 23.07.2020 № УД-07-1132/20 от 05.11.2020 № УД-07-2184/20 (далее –

Положение о закупках), заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с п. 41.4. договор заключается только после предоставления участником конкурентной процедуры, победителем которой он признан, обеспечения исполнения договора, в случае, если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора предусмотрено извещением и/или документацией о закупке.

В соответствии с п. 15.4. Положения о закупках, при наличии в документации о закупке требования об обеспечении исполнения договора соответствующее обеспечение должно быть предоставлено участником закупки до заключения договора.

Безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения исполнения договора, должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением требования, установленного частью 8 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в части наличия банковской гарантии в реестре банковских гарантий. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора, должен составлять не менее чем один месяц с даты окончания срока исполнения обязательств сторон по договору.

В соответствии с п. 46.4. В течение трех рабочих дней с даты направления заказчиком документов, предусмотренных пунктом 46.3 Положения, победитель закупки в электронной форме на ЭТП подписывает усиленной электронной подписью договор, а также размещает на ЭТП подписанный договор и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 Положения (при соответствии указанным условиям).

02.03.2021 Заказчиком опубликован проект договора.

09.03.2021 Заявителем опубликован протокол разногласий.

11.03.2021 Заказчиком опубликован доработанный проект контракта.

15.03.2021 Заявителем подписан проект договора, в качестве обеспечения исполнения договора представлена банковская гарантия от 04.03.2021 № 09665-21-10, выданная ПАО «Промсвязьбанк» (акционерное общество) (далее – Банковская гарантия), которая содержит следующие условия:

1. «Основное обязательство – все обязательства Принципала перед Бенефициаром по Договору, срок исполнения которых наступает в период действия Гарантии, в том числе обязательства по возврату аванса, обязательства исполняемые в период действия гарантийного срока, обязательства по уплате

штрафов, пеней, неустоек, убытков при условии, что соответствующие обязательства Принципала предусмотрены Контрактом».

В соответствии с 25 информационной карты документации аукциона в электронной форме, п. 9.3 проекта договора обеспечение гарантийных обязательств представляется в размере 3 794 244 (три миллиона семьсот девяносто четыре тысячи двести сорок четыре) рубля 25 (двадцать пять) копеек, что составляет 10 % от начальной (максимальной) цены Контракта, предусмотренной документацией о закупке.

Согласно п. 3.1 технического задания, являющегося неотъемлемой частью проекта контракта, гарантийный срок на товар не менее срока, установленного производителем товара.

Вместе с тем содержащиеся в Гарантии сумма, а именно 1 897 122,13 (Один миллион восемьсот девяносто семь тысяч сто двадцать два) рубля 13 копеек, а также срок действия – «по 31 января 2022 включительно» - соответствуют лишь требованиям, предъявленным непосредственно к обеспечению исполнения договора.

2. «Гарантия вступает в силу Даты выдачи гарантии и действует по 31 января 2022 года включительно. Требование Бенефициара по настоящей Гарантии должно быть получено Гарантом до истечения срока действия настоящей Гарантии».

Согласно п. 2 ст. 374 Гражданского Кодекса Российской Федерации, требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии.

Таким образом, исходя из положений п. 2 ст. 374 Гражданского Кодекса Российской Федерации, требование бенефициара должно быть предъявлено гаранту до окончания срока действия гарантии, что не может в ряде случаев считаться действием, совпадающим по времени совершения с моментом получения гарантом такого требования.

Кроме того, в силу п. 2 ст. 194 Гражданского Кодекса Российской Федерации письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Исходя из совокупности применения п. 2 ст. 194 и п. 2 ст. 374 Гражданского Кодекса Российской Федерации отправленные Бенефициаром требования по банковской гарантии посредством организации связи в срок действия гарантии должны быть приняты и рассмотрены Гарантом, даже если получены им за пределами срока действия гарантии.

Согласно п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 41.5 Положения о закупках, по причине непредставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, Непубличное акционерное общество «Научно-производственный центр «СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ ПРИБОРЫ И СИСТЕМЫ» 18.03.2021 признано уклонившимся от заключения договора.

Комиссия оценив представленные документы и сведения отмечает следующее.

Согласно пункту 23 Информационной карты сумма обеспечения исполнения договора предусмотрена в следующем размере:

5 % от начальной (максимальной) цены договора

Наименование заказчика: Государственное унитарное пред-приятие города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Лени-на"

Срок предоставления обеспечения - до момента заключения договора.

Реквизиты счета для внесения обеспечения исполнения договора:

Наименование заказчика: Государственное унитарное пред-приятие города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина".

Обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде:

1. Безотзывной банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Банковская гарантия должна включать условие о праве заказчика на беспспорное 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. Банковская гарантия должны включать условие о праве заказчика на взыскание за счет предоставленного обеспечения исполнения договора предусмотренных договором штрафных санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору и понесенных заказчиком убытков. 2. Внесение де-нежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

В случае, если участником закупки, с которым заключается договор, является государственное или муниципальное казенное учреждение, положения об обеспечении исполнения договора к такому участнику не применяются.

Способ обеспечения исполнения договора, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями указанного закона участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный договором срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95.

Особенности внесения:

Договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора. В случае

непредоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

Получатель: ГОСУДАРСТВЕННОЕ УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ГОРОДА МОСКВЫ "МОСКОВСКИЙ ОРДЕНА ЛЕНИНА И ОРДЕНА ТРУДОВОГО КРАСНОГО ЗНАМЕНИ МЕТРОПОЛИТЕН ИМЕНИ В.И. ЛЕНИНА".

При этом пунктом 25 Информационной карты указано, что сумма обеспечения гарантийных обязательств предусмотрена в следующем размере:

10 % от начальной (максимальной) цены договора

Наименование заказчика: Государственное унитарное предприятие города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина"

Реквизиты счета для внесения обеспечения гарантийных обязательств:

Наименование заказчика: Государственное унитарное предприятие города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина".

Особенности внесения: Обеспечение гарантийных обязательств предоставляется Поставщиком после заключения договора, но до подписания сторонами документа о приемке.

Обеспечение гарантийных обязательств может предоставляться поставщиком в виде гарантийного удержания, безотзывной банковской гарантии или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет.

Безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения исполнения гарантийных обязательств, должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением требования, установленного частью 8 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в части наличия банковской гарантии в реестре банковских гарантий.

Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения гарантийных обязательств, должен составлять не менее чем один месяц с даты окончания срока гарантийных обязательств по договору.

Получатель: ГОСУДАРСТВЕННОЕ УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ГОРОДА МОСКВЫ "МОСКОВСКИЙ ОРДЕНА ЛЕНИНА И ОРДЕНА ТРУДОВОГО КРАСНОГО ЗНАМЕНИ МЕТРОПОЛИТЕН ИМЕНИ В.И. ЛЕНИНА"

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в банковской гарантии Заявителем предусмотрено обеспечение не только договора, но также гарантийных обязательств, при этом сумма банковской гарантии не покрывает оба обеспечения.

Заявитель указывает на то, что Заказчик должен был согласовать указанную гарантию и при выявлении ошибки вернуть банковскую гарантию.

Однако Комиссия отмечает, что Закупочной документацией и законодательством не предусмотрена обязанность Заказчика согласовывать банковскую гарантию.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия признает жалобу необоснованной.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу НАО НПЦ «Специализированные приборы и системы» (ИНН 7743937237) на действия ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (ИНН 7702038150) при проведении Аукционов необоснованной.

2. Снять ограничение на размещение Аукциона, наложенное письмом Московского УФАС России от 02.04.2021 № ЕО/17994/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.