

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6293/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.04.2021

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Электромаркет» (далее также – Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник Хорошевского района» (далее также – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по формированию материально-технического запаса для проведения ремонта многоквартирных домов Хорошевского района в 2021 году (реестровый № 32110056711, далее — Закупка),

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 Закупки.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно протоколу от 22.03.2021 Заявитель был признан победителем закупки (участник закупки с идентификационным номером 593184).

Заявитель в жалобе указывает, что 06.04.2021 Заказчиком опубликован протокол признания участника уклонившимся от заключения договора. В Акте о признании участника уклонившимся от заключения договора Заказчик указывает на несоответствие банковской гарантии требованиям документации.

Вместе с тем Заявитель не согласился с признанием его уклонившимся и направил жалобу в антимонопольный орган.

Согласно Акту о признании участника закупки уклонившимся от заключения

договора от 06.04.2021 № 1 в качестве обеспечения исполнения договора была представлена Банковская гарантия от «30» марта 2021 г. выданная Банком «Финансовая Корпорация Открытие» (публичное акционерное общество), Генеральная лицензия Центрального Банка № 2209 от 24.11.2014 года (далее — Банковская гарантия).

На основании ч. 15.2 ст. 15 Типового положения о закупке Заказчик вправе установить в документации о закупке требование об обеспечении исполнения договора,

Обеспечение исполнения договора может быть оформлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной кредитной организацией, или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения договора выбирается участником закупки самостоятельно.

Согласно ч. 15.4 ст. 15 Типового положения о закупке, 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».

В ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе установлен перечень информации, которая должна содержать банковская гарантия.

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

В представленной гарантии предусмотрены следующий пункт:

«2.4. ГАРАНТ должен рассмотреть Требование по гарантии и приложенные к нему документы в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения Требования по гарантии со всеми приложенными к нему документами, и, если Требование по гарантии признано им надлежащим, произвести платеж.

ГАРАНТ отказывает БЕНЕФИЦИАРУ в удовлетворении его Требования, если это Требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям Гарантии либо получены ГАРАНТОМ по окончании срока действия 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.

Данное условие, ведет к сокращению времени на подготовку Заказчиком Требования платежа и направления его банку Гаранту, поскольку в данном случае также необходимо учитывать сроки на получение такого Требования банком.

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.

Комиссия оценив представленные документы и сведения отмечает, что подавая заявку на участие в закупке, участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Закупочной документации и законодательства Российской Федерации, также Комиссия приходит к выводу, что документация не содержит положений о необходимости согласования банковской гарантии Заказчиком.

Необходимо также отметить, что Заказчиком предусмотрена возможность альтернативного представления обеспечения, то есть Заявителем самостоятельно был избран способ предоставления обеспечения в виде банковской гарантии, таким образом, ответственность Заявителя не может быть переложена на Заказчика в части невозможности предоставления обеспечения.

Таким образом, учитывая фактические обстоятельства дела, представленные доводы, а также возражения, Комиссия признает жалобы Заявителя необоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу ООО «Электромаркет» (ИНН: 7728322944) на действия ГБУ «Жилищник Хорошевского района» (ИНН: 7714342436) при проведении Закупки необоснованной.
 2. Снять ограничения на размещение закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.04.2021 № ЕО/20837/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.