

## РЕШЕНИЕ № 054/06/49-1555/2022

«21» сентября 2022 года  
г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии ....

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ООО «ГТМ» (ИНН 5407474878) на действия заказчика при заключении контракта при размещении в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при проведении электронного аукциона (извещение №0851100001922000440) на оказание услуг по охране от пожаров организаций и (или) населенных пунктов для обеспечения государственных нужд, начальная (максимальная) цена контракта 349 333,34 руб.,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «ГТМ» (ИНН 5407474878) с жалобой на действия заказчика при заключении контракта при размещении в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при проведении электронного аукциона (извещение №0851100001922000440) на оказание услуг по охране от пожаров организаций и (или) населенных пунктов для обеспечения государственных нужд.

### ***Суть жалобы ООО «ГТМ» заключается в следующем.***

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.09.2022 по электронному аукциону № 0851100001922000440 принято решение заключить контракт с ООО «ГТМ».

ООО «ГТМ» заблаговременно обратилось в банк с заявлением о предоставлении независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

Проект гарантии был направлен на согласование в адрес заказчика.

05.09.2022 через оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» в адрес ООО «ГТМ» от заказчика поступил проект контракта.

В связи с тем, что от заказчика не поступили замечания на проект гарантии, было принято решение оплатить гарантию и подписать контракт. 12.09.2022 проект контракта был подписан, к нему приложена независимая гарантия от 08.09.2022, выпущенная ПАО «Сбербанк России». После чего ООО «ГТМ» проводились мероприятия по подготовке к исполнению контракта.

13.09.2022 заказчик разместил протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта, в связи с не предоставлением надлежащего обеспечения исполнения контракта: независимая гарантия не соответствует статье 45

Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 №44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) (гарант имеет право приостановить осуществление платежа в пользу бенефициара на срок до 7 (семи) календарных дней).

Податель жалобы считает, что решение заказчика является неправомерным.

Законом о контрактной системе урегулированы отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, выпущенной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе (часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе).

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта. В случае не предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта (части 4 и 5 статьи 96 Закона о контрактной системе).

Требования к независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, установлены в статье 45 Закона о контрактной системе.

Заказчик указывает, что независимая гарантия, содержит условие: «гарант имеет право приостановить осуществление платежа в пользу бенефициара на срок до 7 (семи) календарных дней, если он имеет разумные основания полагать что:...», которое противоречит условию гарантии: «гарант обязуется уплатить бенефициару денежную сумму по данной гарантии не позднее 10 (десяти) рабочих дней со дня следующего за днем получения гарантом требования бенефициара, соответствующего условиям данной гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования», а также нарушает требования ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Заказчик не принял во внимание, что в силу части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе: в независимую гарантию включается условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования.

Аналогичное условие содержит независимая гарантия: «гарант обязуется уплатить бенефициару денежную сумму по данной гарантии не позднее 10

(десяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования бенефициара, соответствующего условиям данной гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования».

Таким образом, гарантия содержит обязательное требование, предусмотренное частью 3 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В независимой гарантии содержится условие, согласно которому гарант имеет право приостановить осуществление платежа в пользу бенефициара на срок до 7 (семи) календарных дней, если он имеет разумные основания полагать, что:

- какой-либо из представленных ему документов является недостоверным;
- обстоятельство, на случай возникновения, которого данная гарантия обеспечивала интересы бенефициара, не возникло;
- основное обязательство принципала, обеспеченное данной гарантией, недействительно;
- исполнение по основному обязательству принципала принято бенефициаром без каких-либо возражений.

В гарантии отсутствует указание, что приостановление осуществления платежа влечет за собой увеличение сроков обязанности уплатить бенефициару денежную сумму по гарантии на срок приостановления. В данном случае, гарант информирует, что срок рассмотрения требования (не позднее 10 рабочих дней) может включать приостановление осуществления платежа, связанное с проверкой требования и приложенных документов.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из данного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 данного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать данному Федеральному закону.

В силу пункта 2 статьи 376 Гражданского кодекса Российской Федерации гарант имеет право приостановить платеж на срок до семи дней, если он имеет разумные основания полагать, что: 1) какой-либо из представленных ему документов является недостоверным; 2) обстоятельство, на случай возникновения, которого независимая гарантия обеспечивала интересы бенефициара, не возникло; 3) основное обязательство принципала, обеспеченное независимой гарантией, недействительно; 4) исполнение по основному обязательству принципала принято бенефициаром без каких-либо возражений.

Таким образом, представленная гарантия соответствует требованиям части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе, т. к. закрепляет общий срок рассмотрения требования не позднее 10 рабочих дней без возможности его увеличения, так и требования пункта 2 статьи 376 Гражданского кодекса

Российской Федерации, которое позволяет банку в рамках общего срока рассмотрения требования приостановить осуществление платежа для проверки документов бенефициара, но не более 7 календарных дней, что позволяет не нарушать общий срок уплаты гарантом денежных средств бенефициару - 10 рабочих дней.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 №1005 утвержден перечень условий, которые не могут быть включены в банковскую гарантию. Условие о приостановлении осуществления платежа в данном перечне отсутствует.

В соответствии с 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 частях 2 и 3 ст.45 Закона о контрактной системе.

Заказчиком нарушены требования части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе и отклонена гарантия, соответствующая статье 45 Закона о контрактной системе.

***Межрегиональный филиал ФКУ «ЦОКР» в г. Новосибирске в возражениях на жалобу ООО «ГТМ» сообщил следующее.***

В результате проведенного электронного аукциона на основании протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.09.2022 №46-06-11/0520, победителем электронного аукциона признано ООО «ГТМ».

05.09.2022 заказчик разместил в ЕИС, а также на сайте электронной площадки «РТС-тендер» проект контракта согласно части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе.

12.09.2022 победитель электронного аукциона разместил на электронной площадке и в ЕИС подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии от 08.09.2022, выпущенной ПАО «Сбербанк России».

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться, в том числе, предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе.

По состоянию на 13.09.2022 предоставленная победителем электронного аукциона независимая гарантия не отвечала требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, а именно, указанное в независимой гарантии условие: «гарант имеет право приостановить осуществление платежа в пользу бенефициара на срок до 7 (семи) календарных дней, если он имеет разумные основания полагать что...» противоречит указанному в независимой гарантии условию: «гарант обязуется уплатить бенефициару денежную сумму по данной гарантии на позднее 10 (десяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования бенефициара, соответствующего условиям данной гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования», а также нарушает требования ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе, согласно которой в

независимую гарантию включается условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования».

Таким образом, Законом о контрактной системе предусмотрена либо уплата заказчику (бенефициару) денежной суммы по независимой гарантии, в случае получения гарантом требования, соответствующего условиям независимой гарантии, либо отказ в удовлетворении требования заказчика (бенефициара) при наличии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении такого требования.

Исходя из вышеизложенного, заказчиком правомерно отказано в принятии независимой гарантии на основании пункта 2 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Руководствуясь частью 5 статьи 51, пунктом 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, на основании протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта от 13.09.2022 № 46-06-11/0537 ООО «ГТМ» признано заказчиком, уклонившимся от заключения контракта.

Участие в закупках является добровольным, вместе с тем, налагающим на участников закупки определенную ответственность, в том числе ответственность за проверку документов и информации, предоставляемых участником в рамках участия в той или иной закупке.

14.09.2022 на электронную почту заказчика поступило письмо заявителя от 14.09.2022 № 29 о том, что заявителем проведены мероприятия по замене независимой гарантии, а также о внесении денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта с приложением платежного поручения от 14.09.2022 № 450. Таким образом, ООО «ГТМ» признало факт несоответствия независимой гарантии требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе. Также к письму было приложено платежное поручение от 14.09.2022 № 450 об оплате обеспечения исполнения по контракту.

Таким образом, заказчик действовал в рамках Закона о контрактной системе и доводы ООО «ГТМ», указанные в жалобе, являются необоснованными.

***Изучив представленные материалы, выслушав доводы представителей сторон по жалобе ООО «ГТМ», Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.***

Заключение контракта по результатам электронной процедуры регламентировано статьей 51 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 данной статьи проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта

и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с данным Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных данным Федеральным законом).

В силу части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 данного Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями данного Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 данного Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения исполнения контрактов принимают независимые гарантии.

В силу части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе в независимую гарантию включается условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования.

Согласно частью 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 5 данной статьи такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта. При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частью 3 данной статьи формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика №0851100001922000440 от 01.09.2022, опубликованным в ЕИС, победителем электронного аукциона признано ООО «ГТМ».

05.09.2022 заказчиком в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе размещен проект контракта на подписание победителю аукциона.

12.09.2022 победителем аукциона в соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе размещен подписанный проект контракта и представлено обеспечение исполнения контракта в виде независимой гарантии №8047J5QK099R2Q0AQ0QQ8RL от 08.09.2022, выданной ПАО «Сбербанк России».

В независимой гарантии, предоставленной установлены такие условия как: «гарант имеет право приостановить осуществление платежа в пользу бенефициара на срок до 7 (семи) календарных дней, если он имеет разумные основания полагать что...», а также: «гарант обязуется уплатить бенефициару денежную сумму по данной гарантии на позднее 10 (десяти) рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования бенефициара, соответствующего условиям данной гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования».

Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу, что представленная ООО «ГТМ» в качестве обеспечения исполнения контракта независимая гарантия не соответствует требованиям ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе, так как данная норма не предусматривает приостановление осуществления платежа, а устанавливает отказ в удовлетворении требования заказчика (бенефициара) при наличии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении такого требования.

В силу пункта 2 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частью 3 данной статьи.

Кроме того, как установлено из материалов жалобы следует, что ООО «ГТМ» обратилось в ПАО «Сбербанк России» с требованием замены гарантии на соответствующую требованиям законодательства, что подтверждено письмом от 14.09.2022 (исх. №32). Данное обстоятельство дополнительно подтверждает согласие подателя жалобы о несоответствии независимой гарантии ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, заказчик правомерно признал ООО «ГТМ» уклонившимся от заключения контракта в соответствии с ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в ЕИС в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявлено.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «ГТМ» (ИНН 5407474878) на действия заказчика, совершенные при заключении контракта после размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при проведении электронного аукциона (извещение

№0851100001922000440) на оказание услуг по охране от пожаров организаций и (или) населенных пунктов для обеспечения государственных нужд необоснованной.

*Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.*