

29.07.2019 №

**Заказчик:**

ФКУ УПРДОР «Холмогоры»

160001, г. Вологда, пр-кт Победы, д. 33

E-mail: bykovaes@holmogory.ru

**Заявитель:**

ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ»

191167, г. Санкт-Петербург,

ул. Александра Невского, д. 9, литера А,  
пом.14Н-31 (318)

E-mail: info@euro-test.ru

**Оператор электронной площадки:**

АО «ЕЭТП»

115114, г. Москва, ул. Кожевническая,

д. 14, стр.5

E-mail: info@roseltorg.ru

**РЕШЕНИЕ № 04-16/РНП-35-140 (19)**

Резолютивная часть решения оглашена «24» июля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «29» июля 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия Управления) в составе:

«...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии Управления,

«...» – начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

«...» – государственный инспектор Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

«...» – специалист-эксперт Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

на основании ст. 104 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), Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», рассмотрела ходатайство ФКУ УПРДОР «Холмогоры» (далее – Заказчик) о внесении сведений в отношении ООО «ПТФ «ЕВРОСТРОЙ» (далее – Участник закупки, Победитель электронного аукциона) в реестр недобросовестных поставщиков, в присутствии представителей:

от Заказчика – «...» (по доверенности от 01.09.2017 б/н),

от Заявителя – «...» (по доверенности от 18.07.2019 № 1),

### **УСТАНОВИЛА:**

19.07.2018 в Вологодское УФАС России поступило обращение ФКУ УПРДОР «Холмогоры» о включении информации об ООО «ПТФ «ЕВРОСТРОЙ» в реестр недобросовестных поставщиков (вх. № 3448 от 19.07.2019).

29.05.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещено Извещение о проведении электронного аукциона от 29.05.2019 № 0330100010519000070.

Начальная (максимальная) цена контракта: 5 128 390 ,70 руб.

04.07.2019 в ЕИС размещен Протокол подведения итогов электронного аукциона от 04.07.2019 № 0330100010519000070-3, согласно которому победителем электронного аукциона признано ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ».

В соответствии с ч. 1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой

процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе.

09.07.2019 Заказчик разместил в ЕИС проект контракта.

15.07.2019 ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» подписало контракт и представило обеспечение исполнения обязательств по контракту в виде банковской гарантии № 19/0044/AST/ММБ/015885 от 12.07.2019 г., выданной ПАО «Сбербанк России» (далее – Гарантия).

Требования к банковской гарантии установлены ст. 45 Закона о контрактной системе.

Дополнительные требования к банковским гарантиям установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 1005).

В документации об электронном аукционе размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его представления указаны в Разделе 18.

Изучив Гарантию, Заказчик пришел к выводу, что Гарантия не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе, по следующим причинам.

1. Согласно п. 2 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Вышеуказанное требование установлено в п. 18.4. раздела 18 «Размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его предоставления» документации об электронном аукционе: по государственному контракту, который заключается по результатам настоящего аукциона, победитель аукциона (участник аукциона с которым

заключается контракт) предоставляет обеспечение исполнения государственного контракта, которое должно обеспечивать своевременное и надлежащее исполнение всех обязательств победителя аукциона по заключаемому государственному контракту (участника аукциона, с которым заключается контракт), включая сроки исполнения контракта, качество поставляемых по контракту товаров, а также должно обеспечивать обязательства победителя аукциона (участника аукциона с которым заключается контракт) по уплате им штрафных санкций, предусмотренных контрактом, убытков, которые понес Заказчик вследствие неисполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств по контракту.

Аналогичное требование содержится в п. 10.6 приложения № 1 «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе.

Исходя из условий Гарантии, она обеспечивает следующие обязательства – обязательства по возврат авансового платежа, обязательства в гарантийный период, обязательства по уплате неустоек (пеней, штрафов), предусмотренных контрактом, обязательств по возмещению убытков (при их наличии).

Вместе с тем, условиями Гарантии не предусмотрено обеспечение своевременного и надлежащего исполнения всех обязательств победителя аукциона по заключаемому государственному контракту (участника аукциона, с которым заключается контракт), включая сроки исполнения контракта, качество поставляемых по контракту товаров.

2. Гарантией установлено условие, при котором Гарант обязуется произвести оплату только в следующем случае: по требованию Бенефициара сумму в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму фактически исполненных Принципалом обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных Бенефициаром.

Вместе с тем, требованиями документации об электронном аукционе установлено следующее. Согласно пп. 7 п. 18.6. раздела 18 документации об электронном аукционе, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать установленные Постановлением № 1005 дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе.

Пунктом «а» дополнительных требований, установленных Постановлением № 1005, установлено условие об обязательном закреплении в банковской гарантии прав заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму фактически исполненных поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта.

Из Гарантии следует, что в ней закреплено не право Заказчика, а обязательное условие, при котором Гарантом будет удовлетворено требование Заказчика по Гарантии – только в случае предъявления Заказчиком требования суммы в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму фактически исполненных Принципалом обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных Заказчиком.

3. Согласно ч. 1 ст. 374 Гражданского кодекса Российской Федерации, требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов.

Условиями Гарантии установлено следующее:

- требование платежа по гарантии должно быть получено Гарантом в письменной форме заказным письмом с уведомлением о вручении.
- Гарант освобождается от своих всех своих обязательств по гарантии, если требования Бенефициара не были представлены Гаранту до этой даты или в эту дату (до 03.12.2019 г.).

Приведенные условия Гарантии не соответствуют ч. 1 ст. 374 Гражданского кодекса Российской Федерации, ограничивают права Бенефициара в части обеспечения возможности доставки Гаранту требования по гарантии иным законным способом (помимо представления требования заказным письмом с уведомлением о вручении) и фактически необоснованно уменьшают срок действия банковской гарантии, поскольку доставка выставленного Бенефициаром требования поставлена в зависимость от факта получения Гарантом заказного письма с уведомлением о вручении.

4. Условиями Гарантии установлено следующее: в случае, если в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения требования Бенефициара (не включая эту дату) не исполнено требование об уплате денежной суммы по настоящей гарантии, направленное до окончания срока действия настоящей гарантии, гарант представляет Бенефициару право на беспорочное списание причитающихся Бенефициару денежных сумм со счета Гаранта. Данное положение противоречит требованиям, установленным в пп. 8 п. 18.6. раздела 18 «Размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его предоставления» документации об электронном аукционе, который не предусматривает исключение даты получения Гарантом требования Заказчика об уплате денежной суммы по Гарантии из срока, предоставляемого для удовлетворения требований Заказчика.

В соответствии с ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе, заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Согласно п. 3 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе, несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в документации о закупке, является основанием для ее отклонения.

В соответствии с ч. 7 ст. 45 Закона о контрактной системе, 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.

16.07.2019 Заказчик направил в адрес ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» уведомление об отказе в принятии Гарантии.

Согласно ч. 13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

17.07.2019 Заказчиком подготовлен Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 17.07.2019 № ППУ1 (далее – Протокол).

18.07.2018 Протокол размещен в ЕИС.

Комиссия Управления пришла к выводу, что действия Заказчика по признанию ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» уклонившимся от заключения контракта являются правомерными.

Вместе с тем, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном уклонении от подписания государственного или муниципального контракта, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от подписания контракта, которое предполагает недобросовестное поведение лица.

Комиссия Управления пришла к выводу, что ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» предприняло меры, свидетельствующие о готовности заключить контракт и исполнить обязательства по нему. Комиссия Управления не установила в

действиях ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» недобросовестного поведения, следовательно, не находит оснований для включения сведений об ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления,

### **Р Е Ш И Л А:**

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» «...».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке.

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

Председатель комиссии

«...»

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»