

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-1722/2020

04 сентября 2020 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

....

рассмотрев посредством ВКС жалобу общества с ограниченной ответственностью «СБК» (далее – ООО «СБК») (вх. № 15508 от 26.08.2020 года) на действия заказчика Акционерного общества «Аэропорт Толмачево» (далее – АО «Аэропорт Толмачево»), организатора торгов Общества с ограниченной ответственностью «НОВАПОРТ- Общий центр обслуживания» (далее – ООО «НОВАПОРТ-ОЦО») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на заключения договора по оказанию услуг по обслуживанию пассажиров в формате «шведский стол» в бизнес-зале сектора А аэропорта «Толмачево». Передача в аренду части площади с кадастровым номером 54:36:010801:627/1 в размере 21.7 кв. м. на 2 этаже помещения (аэровокзал) для организации точки общественного питания (кафе) (извещение №32009257572 от 22.06.2020 г.),

вотсутствие представителя ООО «СБК», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителя АО «Аэропорт Толмачево» –....

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «СБК» (вх. № 15508 от 26.08.2020 года) на действия заказчика АО «Аэропорт Толмачево», организатора торгов ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на заключения договора по оказанию услуг по обслуживанию пассажиров в формате «шведский стол» в бизнес-зале сектора А аэропорта «Толмачево». Передача в аренду части площади с кадастровым номером 54:36:010801:627/1 в размере 21.7 кв. м. на 2 этаже помещения (аэровокзал) для организации точки общественного питания (кафе) (извещение №32009257572 от 22.06.2020 г.).

Заявитель сообщает следующее.

30.07.2020 г. был опубликован протокол подведения итогов конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/3 по извещению № 32009257572 по лоту № 1, согласно которому общество с ограниченной ответственностью «СБК» (далее - ООО «СБК») было признано победителем - единственный допущенный участник закупки.

19.08.2020 г. организатор конкурса разместил на сайте <https://zakupki.gov.ru/> протокол уклонения от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01 -15-20/4.

ООО «СБК» полагает, что указанный протокол незаконен по следующим основаниям.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

ООО «СБК» не первый год активно участвует и одерживает победы в конкурсных процедурах, заключает контракты и добросовестно их исполняет. Относительно данного конкурса у ООО «СБК» были не менее серьезные намерения на заключение договора, что подтверждается перепиской с контактным лицом организатора конкурса - - и действиями ООО «СБК» по получению банковской гарантии, предусмотренной п. 31 Приложения № 1 к Закупочной документации «Информационная карта».

06.08.2020 г. контактное лицо организатора ... по электронной почте

прислала письмо с просьбой предоставить банковскую гарантию на оказание услуг по обслуживанию пассажиров в формате «шведский стол».

07.08.2020 г. ООО «СБК» ответом на вышеуказанное письмо направило банковскую

гарантию (распечатка с электронной почты ООО «СБК» прилагается). Ответа со стороны организатора не последовало.

10.08.2020 г. на электронную почту ООО «СБК» поступило письмо от ... о направлении договора на подпись и предоставлении оригинала банковской гарантии.

В этот же день ООО «СБК» был получен проект банковской гарантии и счет на оплату от финансовой группы «Столица», к услугам которой обратилось ООО «СБК» (распечатка с электронной почты прилагается), и проект банковской гарантии был направлен ...на согласование.

11.08.2020 г. от контактного лица организатора поступили замечания по тексту банковской гарантии.

12.08.2020 г. ООО «СБК» направило исправленный проект банковской гарантии. Ответа от контактного лица не последовало.

13.08.2020 г. ООО «СБК» запросило ответ у о судьбе исправленного

проекта банковской гарантии, но ответа так и не поступило.

Позже ООО «СБК» из информации, размещенной на сайте Федеральной антимонопольной службы, стало известно, что участником конкурса в электронной форме была подана 11.08.2020 г. жалоба, а, следовательно, подписание договора приостановлено до вынесения решения по жалобе. В свою очередь, организатор, в нарушение п. 12 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не известил ООО «СБК» о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Кроме того, ООО «СБК» до настоящего времени, не известно рассмотрена ли вышеуказанная жалоба по существу и какое принято решение.

До момента размещения (19.08.2020г.) организатором конкурса на сайте <https://zakupki.gov.ru/> протокола уклонения от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/4, ООО «СБК» было уверено, что подписание договора приостановлено, и в свою очередь, ждало уведомления от организатора о принятом решении антимонопольным органом по жалобе участника конкурса.

Однако, организатор вместо того, чтобы уведомить ООО «СБК» о результате рассмотрения жалобы антимонопольным органом, 18.08.2020 г. составил протокол уклонения от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/4, что является нарушением норм действующего законодательства РФ, а также ущемлением прав и законных интересов ООО «СБК».

В соответствии со ст. 17 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки по общему правилу можно заключить не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В виду того, что договор на подписание был направлен организатором 10.08.2020 г., у ООО «СБК» было, как минимум, времени на подписание до 20.08.2020г.

ООО «СБК» считает, что полностью выполнило требования закупочной документации, руководствовался требованиями организатора конкурса в электронной форме, в полном объеме исполнило требования организатора по предоставлению документов, необходимых для заключения договора.

Таким образом, организатор конкурса нарушил требования действующего законодательства, протокол уклонения от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/4 является незаконным.

АО «Аэропорт Толмачево» предоставило следующие возражения на доводы жалобы.

Заказчик АО «Аэропорт Толмачево» возражает относительно данной жалобы и считает ее не подлежащей удовлетворению на основании следующего:

В соответствии со ст.1 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 года «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон) Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ст. 2 Закона при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Решением Совета директоров АО «Аэропорт Толмачево» 17.12.2018 (протокол № 192) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение).

В соответствии с п.16.1., п. 16.2., п. 16.3. Положения Заказчик вправе установить требование об обеспечении исполнения договора, заключаемого по итогам проведенной закупки. Такое требование в равной мере распространяется на всех участников соответствующей закупки и указывается в документации о закупке. Заказчик в документации о закупке устанавливает вид обеспечения, его размер, срок и порядок его внесения, реквизиты счета для перечисления денежных средств, срок и порядок возврата обеспечения.

Согласно п. 31 Информационной карты, являющейся Приложением № 1 к закупочной документации, установлены следующие требования о предоставлении участниками конкурса обеспечения исполнения обязательств по договору, а именно:

1.Обеспечение исполнения обязательств по Договору представляется в виде банковской гарантии или в виде перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика. Способ обеспечения исполнения Договора определяется Исполнителем самостоятельно.

2.Участник, признанный победителем закупки, с которым заключается договор, не

позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, должен предоставить

заказчику обеспечение исполнения договора.

3. Размер обеспечения исполнения обязательств по договору установлен в размере 5% от начальной (максимальной) цены договора. Участник вправе выбрать способ обеспечения исполнения договора, из указанных в пункте 1 данного раздела. Предоставление обеспечения иным, не указанным в данном пункте, способом не допускается.

4. Договор может быть заключен только после представления Участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения обязательств по договору.

5. Если в установленные сроки не предоставлено обеспечение исполнения договора,

Участник закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимися от заключения договора.

6. Указаны реквизиты для перечисления Участником закупки денежных средств в

качестве обеспечения исполнения договора.

Таким образом, Заказчик в ЗД установил требования для участников конкурса обеспечить исполнение обязательств по заключаемому договору. Участникам закупки было предоставлено право выбора способа обеспечения исполнения обязательств по договору - либо путем предоставления банковской гарантии, либо путем перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика.

Требования, предъявляемые к банковской гарантии, установлены ГК РФ, а

также изложены в п.п. 8 п.31. Информационной карты:

«8.1. Банковская гарантия должна быть оформлена в пользу Заказчика.

8.2. Обеспечение договора в виде банковской гарантии оформляется в соответствии

с требованиями §6 главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации и настоящей аукционной документации.

8.3. В банковской гарантии должны быть указаны:

- дата выдачи;

- принципал;

- бенефициар (заказчик);

- гарант;

- способ закупки, номер и ее наименование;

- денежная сумма, подлежащая выплате;

- полное наименование, адрес места нахождения, ИНН, ОГРН бенефициара, принципала, а в отношении гаранта также номер и дата выдачи лицензии на право осуществления банковских операций и сделок, выданной гаранту Центральным Банком Российской Федерации, адрес для предъявления требований по банковской гарантии.

8.4. Банковская гарантия должна быть безусловной и безотзывной (гарантия не может

быть отозвана или изменена гарантом в одностороннем порядке).

8.5. Банковская гарантия также должна содержать:

- обязанность гаранта по рассмотрению требования бенефициара и осуществления

платежа в пользу бенефициара в течение 5 (пяти) рабочих (банковских) дней со дня, следующего за днем получения требования бенефициара (заказчика) со всеми приложенными к нему документами;

- условие, согласно которому бенефициар вправе предъявить одно или несколько

требований платежа по гарантии, в совокупности не превышающих сумму, на которую выдана гарантия;

- условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской

гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими бенефициару;

- обязанность гаранта уплатить бенефициару неустойку в размере 0,1% денежной

суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки;

- условие, согласно которому допускается передача бенефициаром права требования

по банковской гарантии другому лицу при соблюдении условий, предусмотренных статьей 372 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- условие, согласно которому обязательства гаранта перед бенефициаром по

банковской гарантии прекращаются только в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- условие, согласно которому гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его

требования только в случае, предусмотренном статьей 376 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- условие, согласно которому ответственность гаранта перед бенефициаром за

невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия;

- условие, согласно которому требование бенефициара об уплате указанной в

гарантии суммы, реквизиты счета, указанные бенефициаром в требовании платежа по гарантии, могут быть представлены гаранту в письменной форме по адресу места нахождения гаранта либо в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ), с соблюдением требований к форме, установленных стандартами этой системы;

- указание на то, что сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4

Федерального закона от 30 декабря 2004г. №218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй;

- указание на то, что гарантом соблюдаются нормативы достаточности капитала

банка (Н1) и максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков (Н6) в размерах, предусмотренных действующей Инструкцией Банка России «Об обязательных нормативах банков» на последнюю отчетную дату и на дату выдачи гарантии.

8.6. Не допускается включение в условия банковской гарантии требования о

предоставлении бенефициаром гаранту вместе с требованием об осуществлении платежа каких-либо документов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией (судебных актов, претензий, писем, уведомлений), за исключением копии выданной гарантии, карточки с образцами подписей уполномоченных лиц бенефициара.

8.7. Банковская гарантия также должна содержать:

1) основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской

гарантией, а именно обязательство исполнения принципалом всех обязательств по договору, заключаемому по итогам аукциона;

2) обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии,

а именно неисполнение либо ненадлежащее исполнение принципалом обязательств по договору, заключаемому по итогам запроса;

3) условие, согласно которому банковская гарантия вступает в силу со дня выдачи

банковской гарантии;

4) срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями настоящей

Документации;

5) условие, согласно которому бенефициар вправе предъявлять требование в течение

всего срока действия банковской гарантии.

Срок действия банковской гарантии должен превышать срок завершения оказания услуг не менее чем на 10 (десять) рабочих дней.»

На основании п. 16.4. Положения и п. 31 Информационной карты победитель закупки, с которым заключается договор, не позднее 10 (десяти) дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, должен предоставить заказчику обеспечение исполнения договора.

Протокол подведения итогов проведения конкурса был опубликован в ЕИС и на сайте проведения закупок <https://etp-ets.ru/> 30.07.2020.

Последний день для предоставления заказчику обеспечения исполнения обязательств по договору приходился на 09.08.2020 года (нерабочий день).

На основании ст. 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В связи с тем, что последний день срока предоставления обеспечения приходился на выходной - 09.08.2020, днем окончания срока для предоставления обеспечения исполнения обязательств является 10.08.2020.

По состоянию на 10.08.2020, а также и по состоянию на 11.08.2020, заявителем жалобы не было предоставлено заказчику обеспечение исполнения обязательств по договору ни в виде банковской гарантии, ни в виде денежных средств, перечисленных на расчетный счет Заказчика.

Таким образом, заявитель жалобы не исполнил в установленный Законом и Положением срок своих обязательств по предоставлению обеспечения исполнения обязательств по договору.

Согласно п. 16.1. Положения в случае, если победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор, в вышеуказанный срок не представил Заказчику обеспечение исполнения договора, победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно раздела 2 Положения уклонение от заключения договора - действия (бездействия) участника закупок, с которым заключается договор, направленные на незаключение договора, в том числе непредставление (непредставление в установленный закупочной документацией срок) подписанного им договора; представление договора в иной редакции, чем предусмотрено документацией о закупках без направления протокола разногласий); непредставление (непредставление в установленный закупочной документацией срок) обеспечения исполнения договора; непредставление (непредставление в установленный закупочной документацией срок) иных документов, требуемых при заключении договора в соответствии с документацией о закупках.

Заказчик с целью надлежащего исполнения требований законодательства РФ, Положения правомерно приняло решение о признании заявителя жалобы лицом, уклонившимся от заключения договора. В противном случае Заказчик допустил бы подписание договора в нарушение требований, установленных закупочной документацией, обязательства по договору не были бы обеспечены представителем жалобы и данные действия нарушали бы Положение и действующее законодательство РФ.

Таким образом, действия Заказчика по размещению в сети интернет 19.08.2020 года Протокола №01-15-20/4 уклонения от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, полностью соответствует требованиям законодательства РФ.

Довод заявителя о нарушении Заказчиком требований п. 12 ст. 18.1 ФЗ от

26.07.2006 «О защите конкуренции», а именно, о несообщении ООО «СБК» о факте поступления жалобы на действия ООО «НОВАПОРТ-ОЦО», также не заслуживают внимания, поскольку на дату подачи жалобы - 12.08.2020 со стороны ООО «СБК» нарушены обязательства по предоставлению обеспечения, т.к. срок предоставления обеспечения закончился 10.08.2020 и ООО «СБК» в любом случае является лицом, уклонившимся от подписания договора.

Согласно п. 12 ст. 4 Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В силу п. 25.6. Положения по результатам рассмотрения заявок на участие в конкурсе составляется протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе. Данный протокол оформляется уполномоченным лицом, ответственным за осуществление процедуры закупки, и подписывается всеми присутствующими при рассмотрении заявок членами комиссии по закупкам в течение 4 (четыре) рабочих дней.

12.08.2020 Заказчику поступила жалоба на действия Организатора торгов от ООО

«Трест питания № 1» при проведении конкурса на оказание услуг по обслуживанию пассажиров в формате «шведский стол» в бизнес-зале сектора А аэропорта «Толмачево». Передача в аренду части площади с кадастровым номером 54:36:010801:627/1 в размере 21,7 кв.м, на 2 этаже помещения (аэровокзал) для организации точки общественного питания (кафе) (извещение № 32009257572).

В соответствии с п. 18, п. 19 ст. 18.1. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

17.08.2020 от Управления ФАС по Новосибирской области поступило уведомление

об отзыве жалобы ООО «Тест питания № 1», а 18.08.2020 составлен протокола уклонения от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №01 -15-20/4.

Таким образом, составление 18.08.2020 протокола уклонения от заключения договора №01-15-20/4 никаким образом не ущемляет права и законные интересы ООО «СБК», поскольку ООО «СБК» само допустило пропуск срока предоставления обеспечения договора, в связи с чем правомерно признано лицом уклонившемся от заключения договора, а сам протокол уклонения размещен в установленные законодательством сроки, после отзыва жалобы ООО «Трест питания № 1» и возобновления торгов.

Вся переписка, на которую ссылается заявитель жалобы, носит безосновательный

характер и не заслуживает внимания, поскольку законодатель не закрепляет за Заказчиком обязанностей по предоставлению консультаций на предмет содержания документов, в частности банковской гарантии.

Ссылка заявителя жалобы на то, что он имел намерения на заключение договора

и предоставление банковской гарантии Заказчиком под сомнения не ставилось. Однако, законодатель установил для участников закупки требование по предоставлению обеспечения обязательств по договору, а не предоставление намерений.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

АО «Аэропорт Толмачево» осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг (утвержденного Решением Совета директоров АО «Аэропорт Толмачево» 17.12.2018 (протокол № 192)) (далее – по тексту Положение), документации о закупке (далее - Закупочная документация).

22.06.2020 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> АО «Аэропорт Толмачево» было размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на заключение договора по оказанию услуг по обслуживанию пассажиров в формате «шведский стол» в бизнес-зале сектора А аэропорта «Толмачево». Передача в аренду части площади с кадастровым номером 54:36:010801:627/1 в размере 21,7 кв. м, на 2 этаже помещения (аэровокзал) для организации точки общественного питания (кафе) (извещение №32009257572 от 22.06.2020 г.).

Начальная (максимальная) цена договора – 117 000 000 руб. 00 коп.

30.07.2020 г. в ЕИС и на сайте проведения закупок <https://etp-ets.ru/> был опубликован Протокол подведения итогов проведения конкурса.

Согласно п. 10 Протокола подведения итогов конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/3 от 29.07.2020 г. запрос предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, признан несостоявшимся на основании п. 5.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг, в связи с тем, что на основании результатов рассмотрения заяв и среднего предпринимательства.

Согласно п. 11.1. Протокола подведения итогов конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/3 от 29.07.2020 г. заявка №3 ООО «СБК» была признана соответствующей требованиям и условиям (критериям оценки), предусмотренным Закупочной документацией. Согласно п. 11.2. Протокола подведения

итогах конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-15-20/3 от 29.07.2020 г. было принято решение заключить договор с единственным допущенным участником закупки ООО «СБК», на условиях, изложенных в Закупочной документации и в заявке Участника закупки.

В соответствии с п. 16.1 Положения, пп. 1 п. 31 Информационной карты, являющейся Приложением №1 к закупочной документации, обеспечение исполнения обязательств по Договору представляется в виде банковской гарантии или в виде перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика. Способ обеспечения исполнения Договора определяется Исполнителем самостоятельно.

Требования, предъявляемые к банковской гарантии, установлены ГК РФ, а также изложены в п.п. 8 п.31. Информационной карты:

«8.1. Банковская гарантия должна быть оформлена в пользу Заказчика.

8.2. Обеспечение договора в виде банковской гарантии оформляется в соответствии

с требованиями §6 главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации и настоящей аукционной документации.

8.3. В банковской гарантии должны быть указаны:

- дата выдачи;

- принципал;

- бенефициар (заказчик);

- гарант;

- способ закупки, номер и ее наименование;

- денежная сумма, подлежащая выплате;

- полное наименование, адрес места нахождения, ИНН, ОГРН бенефициара, принципала, а в отношении гаранта также номер и дата выдачи лицензии на право осуществления банковских операций и сделок, выданной гаранту Центральным Банком Российской Федерации, адрес для предъявления требований по банковской гарантии.

8.4. Банковская гарантия должна быть безусловной и безотзывной (гарантия не может быть отозвана или изменена гарантом в одностороннем порядке).

8.5. Банковская гарантия также должна содержать:

- обязанность гаранта по рассмотрению требования бенефициара и осуществления

платежа в пользу бенефициара в течение 5 (пяти) рабочих (банковских) дней со дня, следующего за днем получения требования бенефициара (заказчика) со всеми приложенными к нему документами;

- условие, согласно которому бенефициар вправе предъявить одно или несколько

требований платежа по гарантии, в совокупности не превышающих сумму, на которую выдана гарантия;

- условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской

гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими бенефициару;

- обязанность гаранта уплатить бенефициару неустойку в размере 0,1% денежной

суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки;

- условие, согласно которому допускается передача бенефициаром права требования

по банковской гарантии другому лицу при соблюдении условий, предусмотренных статьей 372 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- условие, согласно которому обязательства гаранта перед бенефициаром по

банковской гарантии прекращаются только в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- условие, согласно которому гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его

требования только в случае, предусмотренном статьей 376 Гражданского кодекса Российской Федерации;

- условие, согласно которому ответственность гаранта перед бенефициаром за

невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия;

- условие, согласно которому требование бенефициара об уплате указанной в

гарантии суммы, реквизиты счета, указанные бенефициаром в требовании платежа по гарантии, могут быть представлены гаранту в письменной форме по адресу места нахождения гаранта либо в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ), с соблюдением требований к форме, установленных стандартами этой системы;

- указание на то, что сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4

Федерального закона от 30 декабря 2004г. №218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй;

- указание на то, что гарантом соблюдаются нормативы достаточности капитала

банка (Н1) и максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков (Н6) в размерах, предусмотренных действующей Инструкцией Банка России «Об обязательных нормативах банков» на последнюю отчетную дату и на дату выдачи гарантии.

8.6. Не допускается включение в условия банковской гарантии требования о

предоставлении бенефициаром гаранту вместе с требованием об осуществлении платежа каких-либо документов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией (судебных актов, претензий, писем, уведомлений), за исключением копии выданной гарантии, карточки с образцами подписей уполномоченных лиц бенефициара.

8.7. Банковская гарантия также должна содержать:

1) основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской

гарантией, а именно обязательство исполнения принципалом всех обязательств по договору, заключаемому по итогам аукциона;

2) обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии,

а именно неисполнение либо ненадлежащее исполнение принципалом обязательств по договору, заключаемому по итогам запроса;

3) условие, согласно которому банковская гарантия вступает в силу со дня выдачи

банковской гарантии;

4) срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями настоящей

Документации;

5) условие, согласно которому бенефициар вправе предъявлять требование в течение

всего срока действия банковской гарантии.

Срок действия банковской гарантии должен превышать срок завершения оказания услуг не менее чем на 10 (десять) рабочих дней.»

На основании п. 16.4. Положения и п. 31 Информационной карты победитель закупки, с которым заключается договор, не позднее 10 (десяти) дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, должен предоставить заказчику обеспечение исполнения договора.

07.08.2020 г. ООО «СБК» направило проект банковской гарантии в адрес организатора торгов ООО «НОВАПОРТ-ОЦО». При этом указанный проект не соответствовал требованиям, изложенным в п.31. Информационной карты.

В связи с тем, что в соответствии с п. 16.1 Положения, пп. 1 п. 31 Информационной карты, являющейся Приложением №1 к закупочной документации, обеспечение исполнения обязательств по Договору представляется в виде банковской гарантии или в виде перечисления денежных средств на расчетный счет Заказчика, и способ обеспечения исполнения Договора определяется исполнителем самостоятельно, ООО «СБК» могло в качестве обеспечения исполнения обязательств по Договору перечислить денежные средства на расчетный счет Заказчика.

На основании п. 16.4 Положения и пп.2 п. 31 Информационной карты участник, признанный победителем закупки, с которым заключается договор, не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, должен предоставить заказчику обеспечение исполнения договора. Согласно пп. 4 п. 31 Информационной карты Договор может быть заключен только после представления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения обязательств по договору.

Последний день для предоставления заказчику обеспечения исполнения обязательств по договору приходился на 09.08.2020 года (нерабочий день).

На основании ст. 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В связи с тем, что последний день срока предоставления обеспечения приходился на выходной - 09.08.2020, днем окончания срока для предоставления обеспечения исполнения обязательств является 10.08.2020.

По состоянию на 10.08.2020, а также и по состоянию на 11.08.2020, ООО «СБК» не предоставило заказчику АО «Аэропорт Толмачево» обеспечение исполнения обязательств по договору ни в виде банковской гарантии, ни в виде денежных средств, перечисленных на расчетный счет заказчика АО «Аэропорт Толмачево».

Таким образом, ООО «СБК» не исполнил в установленный Законом и Положением срок своих обязательств по предоставлению обеспечения исполнения обязательств по договору.

Согласно п. 16.1. Положения в случае, если победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор, в вышеуказанный срок не представил Заказчику обеспечение исполнения договора, победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно раздела 2 Положения уклонение от заключения договора - действия (бездействие) участника закупок, с которым заключается договор, направленные на незаключение договора, в том числе непредставление (непредставление в установленный закупочной документацией срок) подписанного им договора; представление договора в иной редакции, чем предусмотрено документацией о закупках без направления протокола разногласий); непредставление (непредставление в установленный закупочной документацией срок) обеспечения исполнения договора; непредставление (непредставление в установленный закупочной документацией срок) иных документов, требуемых при заключении договора в соответствии с документацией о закупках.

Согласно пп. 5 п. 31 Информационной карты если в установленные сроки не предоставлено обеспечение исполнения договора, участник закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Организатор торгов ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» правомерно составил 18.08.2020 г. протокол уклонения от заключения договора №01-15-20/4, поскольку ООО «СБК» допустило пропуск срока предоставления обеспечения договора.

Довод ООО «СБК» о несообщении АО «Толмачево» о факте поступления жалобы на действия ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» не принимается, поскольку жалоба на действия ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» была подана по окончании срока предоставления обеспечения исполнения обязательств по договору, а именно: жалоба на действия ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» была подана 11.08.2020 г., при этом срок предоставления обеспечения исполнения обязательств по договору истек 10.08.2020 г.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СБК (вх. № 15508 от 26.08.2020 года) на действия заказчика АО «Аэропорт Толмачево», организатора торгов ООО «НОВАПОРТ-ОЦО» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на заключения договора по оказанию услуг по обслуживанию пассажиров в формате «шведский стол» в бизнес-зале сектора А аэропорта «Толмачево». Передача в аренду части площади с кадастровым номером 54:36:010801:627/1 в размере 21,7 кв. м. на 2 этаже помещения (аэровокзал) для организации точки общественного питания (кафе) (извещение №32009257572 от 22.06.2020 г.) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия