

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ
ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
fo37@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ № 037/06/45-200/2020 (07-15/2020-110)

Дата оглашения решения: 28 апреля 2020 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 29 апреля 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

членов Комиссии: «...»

при участии представителей:

- ООО «Вектор Групп» (далее – Заявитель, Общество) – «...»;

- Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма (далее – Заказчик) – «...»;

в отсутствие представителей Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (информация о содержании жалобы, а также о месте и времени рассмотрения жалобы была своевременно направлена указанному лицу),

рассмотрев жалобу ООО «Вектор Групп» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма при заключении контракта на субсидии бюджетам муниципальных

образований на реализацию мероприятий по строительству, реконструкции и выкуп помещений для размещения объектов образования (Реконструкции здания МАДОУ ДС №11 «Теремок» (корпус 2) в г. Кохма, пер. Ивановский, д. 1. Завершение строительства.) (электронный аукцион 0133200001720000576), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 99 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),

УСТАНОВИЛА:

21.04.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «Вектор Групп» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма при заключении контракта на субсидии бюджетам муниципальных образований на реализацию мероприятий по строительству, реконструкции и выкуп помещений для размещения объектов образования (Реконструкции здания МАДОУ ДС №11 «Теремок» (корпус 2) в г. Кохма, пер. Ивановский, д. 1. Завершение строительства.) (электронный аукцион 0133200001720000576).

В своей жалобе Заявитель указывает, что в качестве обеспечения исполнения контракта при его подписании предоставил банковскую гарантию №97214-10 от 09.04.2020, выданную ПАО «Промсвязьбанк» (далее - Гарант). Заказчик в нарушение Закона о контрактной системе отказался от принятия банковской гарантии, и, как следствие, от заключения контракта.

ООО «Вектор Групп» считает указанный факт незаконным по следующему основанию.

Заказчик не изложил в протоколе отказа от заключения контракта от 17.04.2020 №ПОК1 (далее – Протокол), какую именно недостоверную информацию в отношении своего соответствия требованиям п. 43 Раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации об электронном аукционе представил ООО «Вектор Групп».

Из сути Протокола следует, что Заказчик безосновательно отказывается принимать банковскую гарантию, выданную ПАО «Промсвязьбанк» №97214-10 от 09.04.2020 и считает, что она не соответствует требованиям документации об электронном аукционе.

Исходя из требований к содержанию банковской гарантии и содержания представленной Заказчику банковской гарантии видно, что Общество ушло

все требования и добросовестно исполнило обязанность по представлению обеспечения контракта. Пункт банковской гарантии, который Заказчик считает нарушающим его права, а именно «Требование Бенефициара по настоящей Гарантии должно быть получено Гарантом до истечения срока действия настоящей Гарантии» подлежит применению лишь в случае, если Заказчик воспользуется своим правом на внесение изменений в извещение об осуществлении закупки или документацию о закупке, или в проект контракта, исключив требование о включении в банковскую гарантию условия 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.

Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма в своих возражениях на жалобу, а также его представитель на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указали, что банковская гарантия, представленная Обществом в качестве обеспечения исполнения контракта, не соответствует ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе, а также документации о закупке.

Рассмотрев представленные Заявителем, Заказчиком, Уполномоченным органом документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

17.03.2020 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет было размещено извещение 0133200001720000576 о проведении электронного аукциона на субсидии бюджетам муниципальных образований на реализацию мероприятий по строительству, реконструкции и выкуп помещений для размещения объектов образования (Реконструкции здания МАДОУ ДС №11 «Теремок» (корпус 2) в г. Кохма, пер. Ивановский, д. 1. Завершение строительства.), а также соответствующая документация о закупке.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными в ходе проведения электронного аукциона:

1) начальная (максимальная) цена контракта – 57 025 640,00 ;

2) дата и время окончания подачи заявок – 26.03.2020 08:00;

3) дата проведения электронного аукциона – 26.03.2020;

4) согласно протоколу проведения электронного аукциона №0133200001720000576 от 26.03.2020 от участников закупки поступили следующие ценовые предложения:

| № | Дата и время подачи предложения | Признак ценового предложения (руб.) |
|---|---------------------------------|-------------------------------------|
| 1 | 26.03.2020 12:06:03 | 53 033 845,20 |
| 2 | 26.03.2020 12:05:44 | 53 318 973,40 |
| 3 | 26.03.2020 12:13:49 | 56 740 511,80 |

5) согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона №0133200001720000576-2/658,1 заявки участников закупки с идентификационными номерами заявок 3 (ООО «Вектор Групп»), 2 (ООО «Стройсервис»), были признаны соответствующими требованиям Закона о контрактной системе, документации об электронном аукционе. Победителем было признано ООО «Вектор Групп».

В соответствии с ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 43 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе. Документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта предоставляется Заказчику одновременно с проектом контракта. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику...

На основании ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт

закключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Обществом в качестве обеспечения исполнения контракта на субсидии бюджетам муниципальных образований на реализацию мероприятий по строительству, реконструкции и выкуп помещений для размещения объектов образования (Реконструкции здания МАДОУ ДС №11 «Теремок» (корпус 2) в г. Кохма, пер. Ивановский, д. 1. Завершение строительства.) была представлена банковская гарантия №97214-10 от 09.04.2020.

Согласно ч. 5, 7 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления. 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.

Заказчик в принятии указанной банковской гарантии отказал, составив 17.04.2020 протокол отказа от заключения контракта.

В протоколе отказа от заключения контракта от 17.04.2020 указано следующее.

«В силу ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается 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.

Указанное условие содержится в п. 43 Раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» электронного аукциона, проводимого с целью определения подрядчика и заключения с ним контракта на «Субсидии бюджетам муниципальных образований на реализацию мероприятий по строительству, реконструкции и выкуп помещений для размещения объектов образования (Реконструкция здания МАДОУ ДС №11 "Теремок" (корпус 2) в г. Кохма, пер. Ивановский, д. 1. Завершение строительства.)», в соответствии с которым в банковскую гарантию включается 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.

Из указанных положений действующего законодательства и аукционной документации следует, что заказчик вправе предъявить требование по банковской гарантии путем направления такого требования не позднее чем в последний день действия банковской гарантии.

В соответствии же с последним абзацем предоставленной заказчику банковской гарантии: «Требование Бенефициара по настоящей Гарантии должно быть получено Гарантом до истечения срока действия настоящей Гарантии».

Следовательно, последний абзац банковской гарантии № 97214-10 от 09.04.2020 возлагает на Заказчика не предусмотренную Законом о контрактной системе обязанность: обеспечить получение требования платежа по банковской гарантии Гарантом...».

В силу ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорочное 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.

Из банковской гарантии следует, что на Заказчика возлагается не предусмотренная Законом о контрактной системе обязанность – обеспечить получение требования Гарантом до истечения срока действия гарантии. В случае уклонения Гаранта от получения требования, с учетом положений банковской гарантии, у Заказчика никогда не возникнет права на получение денежных выплат.

Статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. **Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.** Правила п. 1 ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

В рассматриваемом случае банковская гарантия устанавливает иные условия: не с момента направления или доставки требования, а с момента его получения, что противоречит ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, Заказчиком правомерно принято решение об отказе в принятии банковской гарантии.

Руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Вектор Групп» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации г.о. Кохма при заключении контракта на субсидии бюджетам муниципальных образований на реализацию мероприятий по строительству, реконструкции и выкуп помещений для размещения объектов образования (Реконструкции здания МАДОУ ДС №11 «Теремок» (корпус 2) в г. Кохма, пер. Ивановский, д. 1. Завершение строительства.) (электронный аукцион 0133200001720000576) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Подписи членов Комиссии