

Муниципальное бюджетное учреждение «Спортивная школа» города Коркино
456550, Челябинская область,
г. Коркино,
ул. Цвиллинга, 1-а

Отдел централизованных закупок Финансового управления администрации
Коркинского муниципального района

456550, Челябинская область,

г. Коркино,

ул. Ленина, 1

Общество с ограниченной ответственностью «Риел-строй»

454025, г. Челябинск,

ул. Энтузиастов, д. 21, пом. 5

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/105-1426/2020

по делу (№ 723-ж/2020)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 23 июня 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 29 июня 2020 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 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), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Риел-строй» (далее – ООО «Риел-строй», заявитель, Общество) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона

«Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» (извещение № 0169300003920000070), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей Муниципального бюджетного учреждения «Спортивная школа» города Коркино (далее – заказчик) директора «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 18.06.2020;

- представителя ООО «Риел-строй» «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 15.06.2016.

У С Т А Н О В И Л А:

В Челябинское УФАС России 16.06.2020 поступила жалоба ООО «Риел-строй» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона «Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» (извещение № 0169300003920000070) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано Отделом централизованных закупок Финансового управления администрации Коркинского муниципального района (далее – уполномоченный орган) на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 12.05.2020 в 08:37.

Начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона «Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» – 20 703 016,00 рублей.

Протокол проведения электронного аукциона от 21.05.2020.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по результатам проведенного электронного аукциона составило 29,00 %.

Протокол № 116А подведения итогов электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона «Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» (№ 0169300003920000070) от 25.05.2020.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам аукциона не заключен.

Согласно доводам жалобы ООО «Риел-строй» победитель электронного аукциона признан уклонившимся от заключения контракта заказчиком неправомерно. По мнению основания для отказа заказчика в принятии банковской гарантии отсутствовали, действия заказчика нарушают часть 6 статьи 45 и часть 5 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Представители заказчика с доводами жалобы ООО «Риел-строй» не согласились, пояснили, что условие банковской гарантии об ограничении ответственности гаранта перед бенефициаром суммой, на которую выдана гарантия, не соответствует требованиям аукционной документации и фактически лишает заказчика права на получение неустойки, предусмотренной пунктом 3 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе, в случае, если такая неустойка в

совокупности с иными выплатами превысит сумму, на которую выдана банковская гарантия.

Считают жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав пояснения, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

В силу части 5 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе определены основания для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком: 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных статьей 45 Закона о контрактной системе реестрах банковских гарантий; 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 статьи 45 Закона о контрактной системе; 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 статьи 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 (часть 7 статьи 45 Закона о контрактной системе).

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации о закупке должен содержаться размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В силу части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной

системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что 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 частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией об электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной

процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе (часть 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе).

Частью 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Исходя из требований части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом 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.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 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. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны

быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе.

В силу части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Согласно протоколу № 116А подведения итогов электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона «Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» (№ 0169300003920000070) от 25.05.2020 на основании части 10 статьи 69 Закона о контрактной системе победителем электронного аукциона признан участник закупки ООО «Риел-строй».

Проект контракта размещен заказчиком 02.06.2011.

Регламентированный срок подписания контракта участником 08.06.2020 23:59.

Протокол разногласий размещен победителем электронной процедуры 08.06.2020.

Доработанный проект контракта размещен 08.06.2020.

Проект контракта, подписанный победителем, размещен 09.06.2020.

Письмом от 11.06.2020 № 2-СШ заказчик отказал ООО «Риел-строй» в принятии представленной в качестве обеспечения исполнения контракта банковской гарантии №9991-4R1/310159 от 09.06.2020 на сумму 6 210 904,80 рублей. Основанием явилось несоответствие положения банковской гарантии о том, что «ответственность гаранта перед бенефициаром ограничивается суммой, на которую выдана настоящая гарантия», требованиям, установленным аукционной документацией.

Уведомление об отказе заказчика в принятии банковской гарантии отправлено Муниципальным бюджетным учреждением «Спортивная школа» города Коркино Обществу по почте 11.06.2020.

Протокол № 168 А о признании победителя электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона «Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» (№ 0169300003920000070) от 11.06.2020.

В соответствии с пунктом 16 документации об аукционе, пунктом 10.1 проекта контракта исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный ниже счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Федерального закона № 44-ФЗ участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный

контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Таким образом, банковская гарантия, которая предоставляется участником закупки при заключении контракта, должна соответствовать как требованиям законодательства о контрактной системе, так и условиям документации о закупке.

Из представленных в материалы дела заказчиком информации и документов следует, что к подписанному проекту контракта ООО «Риел-строй» прикрепило Банковскую гарантию № 9991-4R1/310159 от 09.06.2020 (далее – банковская гарантия).

Статьей 377 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлены пределы обязательства гаранта, а именно: предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничено уплатой суммы, на которую выдана гарантия (часть 1 статьи 377 ГК РФ); ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное (часть 2 статьи 377 ГК РФ).

Из содержания банковской гарантии следует, что «... гарант обязуется на условиях, указанных в настоящей банковской гарантии, уплатить бенефициару, по его требованию, денежную сумму не превышающую сумму гарантии» (абзац 1 банковской гарантии); «ответственность гаранта перед бенефициаром по настоящей гарантии ограничивается суммой, на которую выдана настоящая гарантия» (абзац 17 банковской гарантии).

По мнению представителей Муниципального бюджетного учреждения «Спортивная школа» города Коркино представленная победителем закупки банковская гарантия исключает возможность заказчика получить неустойку за нарушение подрядчиком обязательств в случае, если требуемые выплаты вместе с неустойкой превышают сумму, на которую выдана банковская гарантия.

На заседании Комиссии представитель заявителя обратил внимание, что в банковской гарантии отражено следующее положение. В случае нарушения гарантом срока рассмотрения и выплаты платежа по гарантии бенефициару гарант обязуется уплатить бенефициару неустойку в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) процента от денежной суммы, подлежащей уплате за каждый день просрочки (абзац 18 банковской гарантии).

Вместе с тем, указанное положение не только не соотносится с иными положениями банковской гарантии в части ограничения суммы обязательств и определяет ответственность за случай нарушения срока рассмотрения и выплаты платежа по гарантии, но и однозначно не свидетельствует о том, что у заказчика имелись достаточные основания полагать, что ответственность гаранта перед бенефициаром не ограничена суммой на которую выдана банковская гарантия.

Учитывая, что сумма гарантии составляет 6 210 904,80 рублей (абзац 2 банковской гарантии), обязательство по гарантии ограничено суммой, на которую она выдана и иных положений, позволяющих по-иному трактовать предел ответственности

гаранта перед бенефициаром за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, банковская гарантия не содержит.

В силу пункта 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 13, Пленума ВАС РФ № 14 от 08.10.1998 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» обязательство гаранта по банковской гарантии выплатить сумму бенефициару при соблюдении условий гарантии является денежным. В соответствии с пунктом 2 статьи 377 Кодекса ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное. Следовательно, при отсутствии в гарантии иных условий бенефициар вправе требовать от гаранта, необоснованно уклонившегося или отказавшегося от выплаты суммы по гарантии либо просрочившего ее уплату, выплаты процентов в соответствии со статьей 395 Кодекса.

Принимая во внимание, что банковская гарантия, представленная победителем рассматриваемой закупки, предусматривает ограничение ответственности гаранта перед бенефициаром суммой, на которую она выдана, указанная банковская гарантия не обеспечивает обязательства принципала в случае ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств по контракту.

Таким образом, признание банковской гарантии несоответствующей положениям статьи 45 Закона о контрактной системе, в связи с несоответствием банковской гарантии требованиям, содержащимся в документации о закупке, является правомерным.

Довод жалобы заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Риел-строй» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции беговой дорожки и спортивных секторов стадиона «Горняк» в рамках проекта «Реконструкция футбольного поля стадиона «Горняк» (извещение № 0169300003920000070) необоснованной.

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

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»