

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

№ _____

На № _____ от _____

ООО «НПЦ «Стройдиагностика»

614064, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 17.

sd-perm@list.ru

**НО «Фонд капитального ремонта общего
имущества в многоквартирных домах в
Пермском крае»**

614990, г. Пермь, ул. Ленина, 66.

info@fond59.ru

Закупочная комиссия

**НО «Фонд капитального ремонта общего
имущества в многоквартирных домах в
Пермском крае»**

vmbatalova@fond59.ru

Электронная торговая площадка
ЗАО «Сбербанк-АСТ»

ko@sberbank-ast.ru

Дело № 059/10/18.1-1081/2019

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «НПЦ «Стройдиагностика» (вх. № 016057)

«05» ноября 2019 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

при участии представителей:

от ООО «НПЦ «Стройдиагностика» - <...>

от НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» - <...>

рассмотрев жалобу ООО «НПЦ «Стройдиагностика» (вх. № 016057 от 16.10.2019 г.) (далее – заявитель), на действия Фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае (далее – Фонд, организатор торгов) при организации и проведении электронного аукциона на выполнение работ по проведению детального (инструментального) обследования многоквартирных домов, расположенных на территории Пермского края (г. Губаха) (извещение № 205670000011900244 на официальном сайте в сети Интернет: www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

16.10.2019г. в Пермское УФАС России поступила жалоба ООО «НПЦ «Стройдиагностика», в которой указано на неправомерное признание заявителя уклонившимся от заключения договора Актом заказчика от 11.10.2019г, в связи с несоответствием банковской гарантии требованиям Положения, а также пропуском срока подписания договора и представления банковской гарантии.

НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (далее – фонд, заказчик, региональный оператор) представлены письменные пояснения, в которых указано, что основанием признания Заявителя уклонившимся от заключения договора послужило отсутствие надлежащего обеспечения исполнения договора к окончанию срока, установленного для заключения договора. Представленная Заявителем банковская гарантия не соответствует требованиям, установленным Положением и закупочной документацией по основаниям, изложенным в акте об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального

ремонта от 06.09.2019.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1, п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

В силу ч. 5 ст. 182 ЖК РФ, привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном частью 3 настоящей статьи, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными, муниципальными бюджетными, казенными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

При проведении рассматриваемых торгов организатор торгов руководствовался Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (далее – Положение, Постановление № 615).

Региональный оператор (на территории Пермского края – Некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае») исполняет свои функции и обязанности в соответствии с

требованиями ЖК РФ, Закона Пермского края от 11.03.2014г. № 304-ПК «О системе капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края», постановления Правительства РФ от 01.07.2016г. № 615.

В силу п. 235 Положения, любой участник предварительного отбора, электронного аукциона имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации, действия (бездействие) заказчика, органа по ведению реестра, комиссии по проведению предварительного отбора, ее членов, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, оператора электронной площадки при организации и проведении закупки, при осуществлении закупки у единственной подрядной организации, заключении договоров о проведении капитального ремонта по их результатам..

2. Извещение № 205670000011900244 и закупочная документация по электронному аукциону на выполнение работ по оценке технического состояния дома, детального (инструментального) обследования и разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Пермь, проспект Комсомольский, д. 65, размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС), а также на сайте электронной торговой площадки 06.09.2019 г., дата начала подачи заявок 26.09.2019г., дата окончания срока подачи заявок – 26.09.2019 г. Поданные заявки рассматривались закупочной комиссией до 27.09.2019 г., дата проведения аукциона 30.09.2019 г.

Согласно протоколу рассмотрения заявок, поступивших на участие в аукционе от 27.09.2019г., к участию в аукционе было допущено 4 участника: ООО «НПЦ «Стройдиагностика», ООО «Гранд Тэон», ООО «Промэнерго-Аудит», ООО «Инвестпроект».

Согласно протоколу проведения электронного аукциона, победителем признано ООО «НПЦ «Стройдиагностика» с ценой предложения 1 040 922,03 рублей. Второе место занял участник ООО «Инвестпроект» с ценой предложения 1 050 000,00 рублей. Протокол размещен в ЕИС – 30.09.2019 г.

Согласно п. 197 Положения, договор о проведении капитального ремонта не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, или протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся, или акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта, или акта об отказе от заключения договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона. Действие настоящего пункта не распространяется на случаи заключения договора о проведении капитального ремонта с единственной подрядной организацией.

В силу п. 185 Положения, Заказчик в течение 3 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона передает

победителю электронного аукциона проект договора о проведении капитального ремонта, который составляется путем включения цены договора о проведении капитального ремонта, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора о проведении капитального ремонта, прилагаемый к документации об электронном аукционе.

Пунктом 29 информационной карты документации электронного аукциона (раздел X документации) установлен срок, в течение которого победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его региональному оператору, который составляет: *«Подрядчик в течение 6 (шести) дней с даты получения проекта договора в порядке, установленном разделами VIII «Признание электронного аукциона несостоявшимся» и разделом IX «Порядок заключения договора о проведении капитального ремонта».*

Согласно п. 205 Положения, договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно п. 206 Положения, исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается:

а) банковской гарантией, выданной банком, соответствующим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - банковская гарантия);

б) обеспечительным платежом.

В силу п. 213 Положения, заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта банковскую гарантию в срок, не превышающий 5 рабочих дней со дня ее поступления.

В соответствии с п. 185 Положения, Фондом направлен в адрес Заявителя проект договора № ДИО-000202/2019/ЭА.

10.10.2019 года Заявитель представил заказчику подписанный посредством функционал ЭТП со своей стороны договор № ДИО-000202/2019/ЭА, а также сведения об обеспечении исполнения обязательств по договору посредством предоставления банковской гарантии. В том числе, представлена банковская гарантия № 10000795 от 10.10.2019 г., выданная АКБ «Абсолют Банк» (далее – банковская гарантия). Данные сведения подтверждаются ответом ЭТП ЗАО «Сбербанк-АСТ» на запрос Пермского УФАС России (исх. № 5304 от 25.10.2019).

В сроки, установленные п. 213 Положения, Заказчиком была рассмотрена поступившая в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору банковская гарантия и принято решение об отказе в ее принятии, руководствуясь пп. в) п. 212 Положения, а также о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора

в виду отсутствия иного надлежащего обеспечения обязательств по договору, представленного от Заявителя. О принятом решении Заявитель был проинформирован в силу п. 215 Положения.

В результате рассмотрения банковской гарантии был принят Акт об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта от 11.10.2019 г. (по извещению № 205670000011900244) (далее – Акт об уклонении). Из содержания данного акта следует, что банковскую гарантию не приняли в силу следующего:

«Актом об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта от 11.10.2019 г. общество признано уклонившимся от заключения договора, поскольку представленная заявителем банковская гарантия содержала противоречивые условия.

Представленная гарантия содержит в себе пункт 6, согласно которому к требованию платежа по гарантии должны быть приложены такие документы как:

- расчет суммы, включаемой в требование платежа по гарантии;*
- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении;*
- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта;*
- документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование платежа по гарантии.*

В свою очередь, в соответствии с подпунктом «г» пункта 11 раздела IX документации об электронном аукционе, подпунктом «г» пункта 209 Положения перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии ограничен расчетом суммы, включаемой в требование к банковской гарантии.

Отсюда следует, что пункт 6 Гарантии устанавливает дополнительные документы (приложения) к Требованию - платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении, документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта, а также документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование платежа по гарантии, что является нарушением подпункта "г" пункта 209 Положения, подпункта «г» пункта 10 раздела IX документации об электронном аукционе и пункта 3.7.6 Проекта договора.

Также согласно пункту 3 представленной гарантии обстоятельствами, при наступлении которых гарантом выплачивается бенефициару сумма гарантии или ее часть, являются обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом своих обязательств по контракту, в результате которых у принципала возникают следующие обязательства перед бенефициаром:

- обязательства уплатить суммы неустоек (штрафов, пеней) предусмотренных контрактом;
- обязательства уплатить суммы убытков (за исключением упущенной выгоды) в случае расторжения контракта по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом;
- обязательства по возврату аванса (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса).

При этом, согласно пункту 225 Положения расторжение договора о проведении капитального ремонта допускается:

а) по соглашению сторон;

б) по инициативе заказчика, в том числе в виде одностороннего расторжения договора о проведении капитального ремонта, или подрядной организации (основания такого расторжения устанавливаются в договоре о проведении капитального ремонта);

в) по решению суда по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, из буквального толкования пункта 3 представленной гарантии следует, что перечень обстоятельств, при наступлении которых гарантом выплачивается бенефициару сумма гарантии или ее часть, ограничены такими обстоятельствами, в результате которых возникают следующие обязательства: уплата суммы неустоек (штрафов, пеней) предусмотренных договором, уплата суммы убытков (за исключением упущенной выгоды) в случае расторжения контракта по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом, а также обязательство по возврату аванса (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса), тем самым не принимая во внимание пункт 225 Положения.

Оценивая положения указанного пункта банковской гарантии, Заказчик пришел к правомерному выводу о том, что данный пункт лишает заказчика возможности получить частичную или полную выплату по гарантии, обстоятельством возникновения обязательства по выплате которой может являться расторжение договора по соглашению сторон.

Таким образом, вопреки требованиям пп. в) п. 212 Положения, представленная банковская гарантия содержит условия или требования, противоречащие положениям п.п. 209 - 211 настоящего Положения, аукционной документации и договора.

Также согласно пункту 29 раздела X Документации Подрядчик в течение 6 (шести) дней с даты получения проекта договора в порядке, установленном разделами VIII «Признание электронного аукциона несостоявшимся» и разделом IX «Порядок заключения договора о проведении капитального ремонта». При этом, проект

электронного договора был направлен в адрес Подрядчика 03.10.2019 посредством электронной площадки. Таким образом, Подрядчик был обязан подписать договор со своей стороны и направить надлежащее обеспечение обязательств в срок до 09.10.2019. Однако, вышеуказанная Гарантия была представлена лишь 10.10.2019. Отсюда следует, что Подрядчик не подписал Договор и не представил обеспечение обязательств по договору в надлежащий срок.

Дополнительно стоит учесть тот факт, что Подрядчиком 08.10.2019, т.е. уже на этапе подписания договора, посредством электронной площадки был направлен запрос на изменение условий договора, а именно изменение либо исключение 18 (восемнадцать) пунктов договора, с формулировкой «Для подписания прошу рассмотреть и внести изменения в договор».

В связи с данным обстоятельством ООО «НПЦ «Стройдиагностика» была подана настоящая жалоба. Заявитель аргументируя свою позицию, указывает на следующие факты:

- перечень документов представляемых бенефициаром для получения выплат по банковской гарантии соответствует пп. «Г» пункта 209 Положения, поскольку в пункте 6 банковской гарантии указаны факультативные требования;

- перечень обстоятельств, при наступлении которых гарантом выплачивается бенефициару сумма гарантии или ее часть, не ограничен;

- срок подписания договора не пропущен, поскольку в соответствии с п. 197 Положения договор должен быть подписан не ранее 10 дней и не позднее 20 дней.

Таким образом, ООО «НПЦ «Стройдиагностика» не согласно с Актом об уклонении, считает его неправомерным.

При этих обстоятельствах, Фонд настаивает на доводах, изложенных в Акте об уклонении.

Проанализировав документы, представленные в материалы дела и руководствуясь нормами действующего законодательства, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о признании доводов жалобы заявителя обоснованными в виду следующего.

Согласно пп. к) п. 129 Положения, в извещении о проведении электронного аукциона в обязательном порядке указываются размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта. Размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта не может превышать тридцать процентов начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении электронного аукциона.

В силу п. 207 Положения, способ обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, самостоятельно из способов, предусмотренных пунктом 206 настоящего Положения. Размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно п. 208 Положения, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее - гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать следующим требованиям:

а) быть безотзывной;

б) максимальное отношение совокупной суммы кредитных требований банка к одному заемщику или группе связанных заемщиков к собственным средствам (капиталам) банка не должно превышать 25 процентов, установленных Инструкцией Центрального Банка Российской Федерации;

в) банковская гарантия должна быть выдана банком, имеющим действующую лицензию Центрального Банка Российской Федерации;

г) требование к банковской гарантии может быть предъявлено гаранту для выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств по решению заказчика в случае неисполнения участником электронного аукциона своих обязательств по договору о проведении капитального ремонта и (или) в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта;

д) срок действия банковской гарантии должен превышать срок оказания услуг и (или) выполнения работ по договору о проведении капитального ремонта не менее чем на 60 дней.

Также, в силу п. 209 Положения, в банковской гарантии, помимо сведений, предусмотренных пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации, должно быть указано:

а) право заказчика представлять письменное требование к уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае неисполнения и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств, обеспеченных банковской гарантией;

б) право заказчика на передачу права требования к банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

в) условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежной суммы гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

г) перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии - расчет суммы, включаемой в требование к банковской гарантии;

д) сумма банковской гарантии должна быть равна сумме обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, указанной в извещении о проведении электронного аукциона (в российских рублях);

е) безусловное право заказчика на истребование суммы банковской гарантии

полностью или частично в случае неисполнения, и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств по договору о проведении капитального ремонта в предусмотренные сроки, и (или) в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта;

ж) платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен гарантом в течение 5 банковских дней после поступления требования бенефициара;

з) 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 заказчику;

и) обязанность гаранта уплатить бенефициару неустойку за просрочку исполнения обязательств по банковской гарантии в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день допущенной просрочки;

к) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора банковской гарантии по обязательствам принципала, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта.

В силу п. 212 Положения, недопустимо включение в банковскую гарантию:

а) положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования к платежу по банковской гарантии в случае непредставления гаранту бенефициаром уведомления о нарушении принципалом условий договора о проведении капитального ремонта или расторжении договора о проведении капитального ремонта;

б) требований к предоставлению бенефициаром гаранту отчета об исполнении договора о проведении капитального ремонта;

в) условий или требований, противоречащих положениям пунктов 209 - 211 настоящего Положения.

Согласно п. 214 Положения, основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

а) отсутствие сведений о банке на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети "Интернет";

б) наличие информации об отзыве лицензии у банка на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети "Интернет";

в) получение уведомления от банка о неподтверждении факта выдачи представленной банковской гарантии и (или) неподтверждении ее существенных условий (суммы, даты выдачи и срока действия, сведений о договоре, принципале и прочих условиях) в порядке, установленном пунктом 217 настоящего Положения;

г) несоответствие размера представленной банковской гарантии капиталу банка, сведения о котором размещены на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети "Интернет", с учетом максимально допустимого

числового значения норматива максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков, установленного в качестве обязательного норматива Центральным Банком Российской Федерации;

д) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий;

е) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе, проекте договора о проведении капитального ремонта.

Корреспондирующие нормам Положения, требования к банковской гарантии были указаны Заказчиком в документации об электронном аукционе.

Между тем, некоторые выводы содержащиеся в Акте об уклонении, по мнению Пермского УФАС России, противоречат действующему законодательству.

Так, анализируя довод, отраженный в Акте об уклонении, о расширенном перечне документов для представления к выплате по банковской, Комиссия антимонопольного органа пришла к следующим выводам.

Представленная гарантия содержит в себе пункт б, согласно которому к требованию платежа по гарантии должны быть приложены такие документы как:

- расчет суммы, включаемой в требование платежа по гарантии;
- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении;
- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта;
- документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование платежа по гарантии.

Между тем, по мнению Фонда в соответствии с подпунктом «г» пункта 11 раздела IX документации об электронном аукционе, подпунктом «г» пункта 209 Положения перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии ограничен расчетом суммы, включаемой в требование к банковской гарантии.

Доводы фонда указывают на то, что из буквального толкования пп. «г» п. 11 раздела IX документации об электронном аукционе, подпунктом «г» пункта 209 Положения, следует, что перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии ограничен расчетом суммы, включаемой в требование к банковской гарантии.

Определение слова «Перечень» означает, что это систематизированное перечисление чего-либо, в данном случае - документов. Следовательно, использование слова перечень предполагает предоставление не одного документа (по мнению Фонда - расчета), а ряда иных документов, в том числе и расчета.

Конкретный перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, установлен в Постановлении Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. N 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в соответствии с которым Бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской направляет гаранту следующие документы:

- расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;
- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);
- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);
- документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование платежа по гарантии (доверенность) (в случае, если требование подписано лицом, не указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара).

В Положении № 615 отсутствует исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии. Помимо этого, следует отметить, что в пункте 212 Положения отсутствует запрет на включение в банковскую гарантию факультативных условий, непротиворечащих положениям пунктов 209 - 211 Положения.

Помимо этого, АС Северо-Западного округа в Постановлении от 20.09.2018 по делу №А56-88273/2017 прямо указал, что из Положения № 615 не следует, что перечень документов, подлежащих направлению гаранту вместе с требованием об уплате денежных средств по банковской гарантии, является закрытым (в связи с чем были признаны неправомерными выводы об уклонении заказчика от заключения договора подряда в связи с непредставлением банковской гарантии).

Таким образом, пункт 6 банковской гарантии не нарушает подпункт «Г» пункта 209 Положения.

В части довода о том, что из буквального толкования пункта 3 представленной гарантии следует, что перечень обстоятельств, при наступлении которых гарантом выплачивается бенефициару сумма гарантии или ее часть, ограничены перечисленными обстоятельствами, установлено следующее.

Комиссия Пермского УФАС поясняет, что согласно пункту 225 Положения, расторжение договора о проведении капитального ремонта допускается:

- а) по соглашению сторон;

б) по инициативе заказчика, в том числе в виде одностороннего расторжения договора о проведении капитального ремонта, или подрядной организации (основания такого расторжения устанавливаются в договоре о проведении капитального ремонта);

в) по решению суда по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с п. 4 ст. 368 Гражданского кодекса РФ, в независимой гарантии должны быть указаны:

-дата выдачи;

-принципал;

-бенефициар;

-гарант;

-основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией;

-денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;

-срок действия гарантии;

-обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

Согласно пункту 3 представленной гарантии обстоятельствами, при наступлении которых гарантом выплачивается бенефициару сумма гарантии или ее часть, являются обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом своих обязательств по контракту, в результате которых у принципала возникают следующие обязательства перед бенефициаром:

- обязательства уплатить суммы неустоек (штрафов, пеней) предусмотренных контрактом;

- обязательства уплатить суммы убытков (за исключением упущенной выгоды) в случае расторжения контракта по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом;

- обязательства по возврату аванса (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса).

Также, в соответствии с пп. «е» п. 209 Положения, банковская гарантия должна содержать, в том числе, безусловное право заказчика на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае неисполнения, и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств по договору о проведении капитального ремонта в предусмотренные сроки, и (или) в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта.

Таким образом, требования к содержанию банковской гарантии не предусматривают обязательного наличия в тексте гарантии положения об

обеспечении исполнения обязательства в случае расторжения договора. Следовательно, п. 3 банковской гарантии, представленной ООО «НПЦ «Стройдиагностика» соответствует п. 4 ст. 386 ГК РФ, а также п. 208, 209 Положения.

Довод в части несоответствия банковской гарантии необходимо признать обоснованными.

Относительно довода о пропуске срока, отраженного в Акте об уклонении, было установлено следующее.

В соответствии с п. 197 Постановления № 615, Договор о проведении капитального ремонта не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, или протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся, или акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта, или акта об отказе от заключения договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона.

Пунктом 29 информационной карты (раздел X Документации), установлен срок, в течение которого победитель электронного аукциона, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его региональному оператору, а именно, со стороны подрядчика договор должен быть подписан в течении 6 дней с даты получения договора.

Как следует из материалов дела, проект договора был направлен подрядчику 03.10.2019 г. посредством электронной торговой площадки. Данный факт не оспаривается заявителем. Следовательно, со стороны подрядчика (заявителя), договор должен быть подписан по 09.10.2019 г.

Как следует из карточки договора, представленной Заказчиком, договор был подписан со стороны подрядчика лишь 10.10.2019 г., то есть, за пределами установленных документацией сроков. Факт подписания договора со стороны подрядчика 10.10.2019 г. не оспаривается ООО «НПЦ «Стройдиагностика».

Поскольку заявитель пропустил установленный аукционной документацией срок, в течении которого договор должен был быть подписан со стороны подрядчика, заказчик правомерно отказался от заключения договора с ООО «НПЦ «Стройдиагностика». Данная позиция поддерживается в Определении Верховного Суда РФ от 02.04.2018 № 304-КГ18-1799 по делу № А67-1870/2017.

Довод в части пропуска срока следует признать **необоснованным**.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПЦ «Стройдиагностика» (вх. № 016057 от 16.10.2019 г.), на действия Фонда капитального ремонта общего имущества в

многоквартирных домах в Пермском крае при организации и проведении электронного аукциона на выполнение работ по проведению детального (инструментального) обследования многоквартирных домов, расположенных на территории Пермского края (г. Губаха) (извещение № 205670000011900244 на официальном сайте в сети Интернет: www.zakupki.gov.ru), **обоснована**;

2. Установить в действиях НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» факт нарушения подп. е) п. 214 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 N 615;
3. Предписание не выдавать.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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