

РЕШЕНИЕ № 054/06/83.2-442/2021

15 марта 2021 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии представителей:

....

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ООО «Жилсервис» на действия заказчика - администрации р.п. Линево Искитимского р-на Новосибирской обл. при проведении электронного аукциона № 0851200000621000248 на выполнение работ по строительству: «Водопровод диаметром 100 до инвестиционной площадки с кадастровыми номерами 54:07:047413:819», начальная (максимальная) цена контракта 7 153 691 руб. 26 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Жилсервис» с жалобой на действия заказчика - администрации р.п. Линево Искитимского р-на Новосибирской обл. при проведении электронного аукциона № 0851200000621000248 на выполнение работ по строительству: «Водопровод диаметром 100 до инвестиционной площадки с кадастровыми номерами 54:07:047413:819».

Суть жалобы ООО «Жилсервис» заключается в следующем.

04.03.2021 был размещен протокол о признании ООО «Жилсервис» уклонившимся от заключения контракта ввиду того, что победитель электронного аукциона не исполнил требования, предусмотренные ст. 37, ст. 45, ч. 5 ст. 96 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). Банковской гарантией, представленной ООО «Жилсервис» в качестве обеспечения исполнения контракта, не предусмотрено возмещение причинённого подрядчиком (принципалом) ущерба заказчику (бенефициару). Кроме того, из трех представленных в качестве информации о подтверждении добросовестности участника закупки исполненных в течение трех лет до даты подачи заявок на участие в закупке контрактов только два контракта соответствуют требованиям Закона о контрактной системе (№№ 3544600447418000070 и 3544600447418000071), поскольку в единой информационной системе отсутствуют данные об исполнении контракта № 3543110386720000027.

Вместе с тем, податель жалобы не согласен с решением заказчика на основании следующего.

Согласно п. 8.1 контракта обеспечение исполнения контракта предусмотрено для обеспечения исполнения подрядчиком его обязательств по контракту, в том числе, таких обязательств как выполнение работ надлежащего качества, соблюдение сроков выполнения работ, оплата неустойки (штрафа, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта, возмещение ущерба.

Согласно ст. 394 ГК РФ если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

При этом, законом или договором могут быть предусмотрены случаи, когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков; когда убытки могут быть взысканы в полном объеме сверх неустойки; когда по выбору кредитора может быть взыскана либо неустойка, либо убытки.

Так, согласно п. 7.9 контракта в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени) (при этом, исполнение обязательства подрядчика по перечислению неустойки (штрафа, пени) и (или) убытков в доход бюджета возлагается на заказчика) либо осуществить удержание суммы неустойки (штрафа, пени) из обеспечения исполнения контракта, предоставленного подрядчиком.

В представленной участником банковской гарантии № ТТ-913794/21 от 24.02.2021 указано, что обязательство гаранта по выплате суммы настоящей гарантии наступает в случае неисполнения и/или ненадлежащего исполнения принципалом своих обязательств по контракту в предусмотренные контрактом сроки и/или расторжения контракта по причинам, связанным с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением контракта принципалом, в том числе, обязательств по возврату авансового платежа (в случае, если выплата авансового платежа предусмотрена контрактом), по уплате неустоек (пени, штрафов), предусмотренных контрактом, начисленных с момента возникновения у бенефициара права на их начисление, до дня списания денежных средств с корреспондентского счета гаранта в пределах суммы, указанной в гарантии.

По мнению подателя жалобы, представленная банковская гарантия содержит положения, в соответствии с которыми убытки входят в основные обязательства, предусмотренные контрактом. Контрактом предусмотрены обязательства по возмещению убытков, так как убытки и упущенная выгода являются следствием действий/бездействий поставщика в определенных обстоятельствах.

По мнению ООО «Жилсервис», положения банковской гарантии №ТТ-913794/21 от 24.02.2021 включает в себя обязательство по уплате убытков в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением подрядчиком своих обязательств по контракту.

Таким образом, податель жалобы считает, что банковская гарантия №ТТ-913794/21 от 24.02.2021 полностью соответствует ст. 45 Закона о контрактной системе.

Кроме того, контракт № 3543110386720000027 имеет в ЕИС статус «Исполнение завершено», у ООО «Жилсервис» имеются все закрывающие документы по указанному контракту.

Администрация р.п. Линево Искитимского р-на Новосибирской обл. в возражениях на жалобу ООО «Жилсервис» сообщила следующее.

Согласно ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;

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).

Согласно п. 8 документации об электронном аукционе банковская гарантия должна содержать, в том числе, обязательства принципала, предусмотренные условиями проекта контракта, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Обязательства, которые должна покрывать банковская гарантия, установлены п. 8.1 проекта контракта, согласно которому обеспечение исполнения контракта предусмотрено для обеспечения исполнения подрядчиком его обязательств по контракту, в том числе, таких обязательств, как выполнение работ надлежащего качества, соблюдение сроков выполнения работ, оплата неустойки (штрафа, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта, возмещение ущерба.

ООО «Жилсервис» представило в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию № ТТ-913794/21 от 24.02.2021, из положений которой следует, что обязательство гаранта по выплате суммы настоящей гарантии наступает в случае неисполнения и/или ненадлежащего исполнения принципалом своих обязательств по контракту в предусмотренные контрактом сроки и/или расторжения контракта по причинам, связанным с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением контракта принципалом, в том числе, обязательств по возврату авансового платежа (в случае, если выплата авансового платежа предусмотрена контрактом), по уплате неустоек (пени, штрафов), предусмотренных контрактом, начисленных с момента возникновения у бенефициара права на их начисление, до дня списания денежных средств с корреспондентского счета гаранта в пределах суммы, указанной в настоящей гарантии.

Согласно ч. 1 ст. 396 ГК РФ уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или

договором.

Следовательно, данная банковская гарантия обеспечивает не все обязательства, предусмотренные проектом контракта, в частности, по убыткам. Обязанность поставщика по возмещению убытков контрактом предусмотрена не только в случае расторжения контракта.

ООО «Жилсервис» начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 52%. В качестве обеспечения исполнения контракта обществом была представлена банковская гарантия № ТТ-913794/21 от 24.02.2021 на сумму 715 369,13 руб. (в однократном размере), а также была представлена информация, подтверждающая добросовестность участника закупки, а именно, информация о трех исполненных в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке контрактах (№ 3543110386720000027, № 3544600447418000070, № 3544600447418000071).

Однако данные об исполнении контракта № 3543110386720000027 в единой информационной системе отсутствовали, что не соответствует требованиям ст. 37 Закона о контрактной системе.

Таким образом, банковская гарантия, информация, подтверждающая добросовестность участника закупки, представленные ООО «Жилсервис», не соответствуют требованиям документации об электронном аукционе и действующему законодательству.

На основании изложенного, администрация р.п. Линево Искитимского р-на Новосибирской обл. считает, что в действиях заказчика отсутствуют нарушения Закона о контрактной системе.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

19.02.2021 заказчиком был направлен на подписание ООО «Жилсервис» проект контракта.

Согласно ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный ч. 4 настоящей статьи. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с ч. 1 ст. 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные ч. 2 ст. 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта, суммы цен единиц товара, работы,

услуги в соответствии с ч. 9 ст. 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения.

Согласно ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

02.03.2021 ООО «Жилсервис» был подписан проект контракта, представлена банковская гарантия в качестве обеспечения исполнения контракта на сумму 715 369,13 руб. (в однократном размере), а также представлена информация, подтверждающая добросовестность участника закупки (информация о трех исполненных в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке контрактах: №№ 3543110386720000027, 3544600447418000070, 3544600447418000071).

В соответствии с ч. 5 ст. 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 п. 3 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является, в том числе, 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 соответствии с п. 8.1 проекта контракта обеспечение исполнения контракта предусмотрено для обеспечения исполнения подрядчиком его обязательств по контракту, в том числе, таких обязательств как выполнение работ надлежащего качества, соблюдение сроков выполнения работ, оплата неустойки (штрафа, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта, возмещение ущерба.

При изучении представленной банковской гарантии, а также информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

ООО «Жилсервис» в качестве обеспечения исполнения контракта была оформлена банковская гарантия № ТТ-913794/21 от 24.02.2021, согласно которой обязательство гаранта по выплате суммы настоящей гарантии наступает в случае неисполнения и/или ненадлежащего исполнения принципалом своих обязательств по контракту в предусмотренные контрактом сроки и/или расторжения контракта по причинам, связанным с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением контракта принципалом, в том числе, обязательств по возврату авансового платежа (в случае, если выплата авансового платежа предусмотрена контрактом), по уплате неустоек (пени, штрафов), предусмотренных контрактом, начисленных с момента возникновения у бенефициара права на их начисление до дня списания денежных средств с корреспондентского счета гаранта, в пределах суммы, указанной в настоящей гарантии.

Из вышеуказанных положений следует, что банковская гарантия не покрывает обязательства гаранта по возмещению причиненного заказчику ущерба. Иных положений, из которых следовало бы, что указанная банковская гарантия покрывает обязательства гаранта по возмещению причиненного заказчику ущерба банковская гарантия не содержит.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что представленная ООО «Жилсервис» банковская гарантия обеспечивает не все обязательства, предусмотренные проектом контракта, в частности, по возмещению ущерба.

В отношении представленных ООО «Жилсервис» контрактов, подтверждающих добросовестность ООО «Жилсервис», Комиссией Новосибирского УФАС России было установлено следующее.

Согласно ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

Однако ООО «Жилсервис» при подписании проекта контракта была представлена информация об исполненных контрактах, не отвечающая требованиям ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе, поскольку контракт № 3543110386720000027 был переведен в статус «Исполнение завершено» только 04.03.2021, т.е. за пределами окончания срока подачи заявок на участие в рассматриваемом электронном аукционе.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях администрации р.п. Линево Искитимского р-на Новосибирской обл. отсутствуют нарушения положений ст. 83.2 Закона о контрактной системе, поскольку победителем электронного аукциона не было предоставлено обеспечение исполнения контракта как это требуется в соответствии со ст. 96 Закона о контрактной системе, а также не представлена информация, соответствующая требованиям ст. 37 Закона о контрактной системе.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлены.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Жилсервис» на действия заказчика - администрации р.п. Линево Искитимского р-на Новосибирской обл. при проведении электронного аукциона № 0851200000621000248 на выполнение работ по строительству:

«Водопровод диаметром 100 до инвестиционной площадки с кадастровыми номерами 54:07:047413:819» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.