

В ФАС России

125993, Москва, ГСП-3, Д-242, ул. Садовая-  
Кудринская, 11,  
тел.: +7 (499) 755-2323

delo@fas.gov.ru

**Жалоба на положения аукционной документации**

Наименование государственного заказчика, контактная информация	Государственное унитарное предприятие города Севастополя «Управляющая компания «Север» 299002, г. Севастополь, ул. Михайловская, 13а; тел. +7(8692) 714413 адрес электронной почты: gupssever@yandex.ru
Наименование уполномоченного органа, контактная информация	Отсутствует
Информация о контрактной службе Заказчика, контрактном управляющем, ответственных за заключение контракта	Контрактный управляющий Михайлова Наталия Владимировна, 299002, г. Севастополь, ул. Михайловская, 13а; тел. +7(8692) 714413 адрес электронной почты: gupssever@yandex.ru

**Наименование заявителя:** ООО «Недра Сибири», 670031, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Загородная 79Б, Тел.: 8 (950) 399-96-39. E-mail: [nedrasibirirb@yandex.ru](mailto:nedrasibirirb@yandex.ru)

**Предмет закупки:** Электронный аукцион на право заключить контракт на выполнение работ по устройству детских и спортивных площадок при капитальном ремонте внутридворовых территорий.

**Номер закупки:** 0574500001718000001

**Обжалуемые действия заказчика:**

нарушение заказчиком положений 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).

**Доводы жалобы:**

В соответствии с ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке и проекте контракта должно быть установлено требование об обеспечении исполнения контракта. При этом в соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки и документацией о закупке.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе. В случае непредставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта (части 4, 5 Закона о контрактной системе).

Следовательно, из смысла данной статьи закона следует право заказчика на получение обеспечения исполнения контракта на стадии подачи заявки или при подписании контракта. Возможность требовать представления нового обеспечения или внесения изменения в действующее обеспечение на стадии исполнения контракта данным законом не предусмотрено.

Единственное исключение предусмотрено в части 7 статьи 96 Закона о контрактной системе, в силу которой в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

При этом в пункте 5.5 проекта контракта указано:

*«5.5. В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по контракту перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение обязательств по Контракту, соответствующий Подрядчик обязуется в течение десяти банковских дней предоставить Заказчику новое надлежащее обеспечение исполнения обязательств по Контракту на тех же условиях и в том же размере, которые указаны в настоящем разделе документации».*

Данное положение проекта контракта противоречит части 7 статьи 96 Закона о контрактной системе, а также пункту 5.9 проекта контракта в соответствии с которым *«В ходе исполнения Контракта Подрядчик вправе с письменного согласия Заказчика предоставить Заказчику обеспечение исполнения Контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных Контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения Контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения Контракта».*

Более того, условие «если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по контракту перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение обязательств по Контракту» не конкретизировано и имеет широкое толкование, в том числе может включать в себя предоставление недостоверной банковской гарантии. В таком случае, опираясь на данное условие проекта контракта, у подрядчика возникает возможность предоставления недействительной банковской гарантии и возможность ее безнаказанной замены в ходе исполнения обязательств по контракту, что противоречит законодательству и увеличивает риск заключения контракта с недобросовестным участником закупки.

Таким образом, на участника закупки условиями аукционной документации фактически возложены риски действительности банковских гарантий на весь период ее предоставления, в силу чего в ходе исполнения контракта на них может быть повторно возложена обязанность предоставлять обеспечение исполнения контракта. Следовательно, подобное условие, включенное в Проект контракта должно содержать уточнение о том, что действие указанного пункта не распространяется на случаи, когда Подрядчиком предоставлена недостоверная банковская гарантия, поскольку у Заказчика имеется



возможность проверить достоверность предоставляемой банковской гарантии на стадии подачи Заявок.

Возлагая дополнительные требования к обеспечению исполнения контракта, не предусмотренные законодательством о контрактной системе Заказчик ущемляет законные права участников закупки и противоречит положениям статьи 96 Закона о контрактной системе.

Данная позиция подтверждается Определением Верховного суда РФ от 01.11.2017 № 308-КГ17-15563, согласно которому *«дополнительные требования к банковской гарантии, из которых следует право заказчика требовать замены обеспечения в случае, когда обеспечение перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение, противоречат положениям части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и возлагают на поставщика обязанность, не предусмотренную положениями указанного Закона»*, а также иными судебными актами: Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.10.2014г. № 09АП-38346/2014-ГК, 09АП- 38619/2014-Г Кпо делу № А40-26483/14; Постановление ФАС Московского округа от 25.12.2012г. по делу № А40-13301/12-117-124; Постановление ФАС Московского округа от 21.12.2012г. по делу № А40-13298/12-96-130.

*Позиция также подтверждается решением Санкт-Петербургского УФАС России от 19.09.2017 по делу № 44-3683/17 (номер извещения № 0872100000217000597).*

Кроме того, обеспечение исполнения контракта в качестве денежных средств никаким образом не может стать недействительным, в связи с тем, что указанные денежные средства хранятся на указанном Заказчиком счете, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику до полного исполнения имущественных обязательств.

В соответствии со статьей 20 Федерального закона от 20.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» с момента отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций считается наступившим срок исполнения обязательств кредитной организации, возникших до дня отзыва лицензии на осуществление банковских операций, а также запрещается совершение сделок с имуществом кредитной организации, в том числе исполнение кредитной организацией обязательств.

После отзыва лицензии банк-гарант фактически не может исполнять свои обязательства перед бенефициаром, банковская гарантия перестает быть действительной в соответствии с пунктом 1 статьи 416 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем Законом о контрактной системе не предусмотрена обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) представлять новое обеспечение исполнения контракта на стадии исполнения обязательств по контракту.

Таким образом, вышеприведенные положения проекта контракта и положения раздела 27 аукционной документации предоставляют возможность участнику закупки представить в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию, которая перестанет действовать в ходе исполнения контракта, что не соответствует требованиям частям 1, 3, 4 статьи 96 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, в соответствии со ст. 99, 102, 105 и 106 Закона о контрактной системе, прошу:

1. Приостановить определение подрядчика в связи с вышеуказанными нарушениями Закона о контрактной системе;
2. Аннулировать результаты проведения электронного аукциона;
3. Привлечь Заказчика и должностных лиц Заказчика к административной ответственности согласно положений Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;
4. Провести внеплановую проверку на действия закупочной комиссии Заказчика.



## Приложение:

Копия приказа от 17.10.2013 № 1 о назначении генерального директора;

Копия приказа от 28.02.2017 № 2 о продлении полномочий генерального директора;

Копия свидетельства о постановке на налоговый учет от 17.10.2013;

Копия свидетельства о регистрации юридического лица от 17.10.2013.

Генеральный директор ООО «Недра Сибири»

А.Б. Борбоев

подписано ЭЦП