

В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве  
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1  
E-mail: [to77@fas.gov.ru](mailto:to77@fas.gov.ru)

**Жалоба на действия заказчика при проведении электронного аукциона в соответствии с нормами Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 г.**

**Заявитель: ООО «МИРТЕК»**

Место нахождения: 121170, г. Москва, Кутузовский пр., д.37, стр. 7. Этаж 1, пом., ком.

11

Адрес электронной почты: [mirtек.000@yandex.ru](mailto:mirtек.000@yandex.ru)  
Телефон/факс: 8 (495) 923-32-01  
ИНН: 7730233770  
КПП: 773001001

Московское УФАС  
Рег. номер 12281/19  
зарегистрирован 11.03.2019



**Заказчик: Акционерное общество «МОСГАЗ»**

Место нахождения и почтовый адрес: 105120, г. Москва, Мрузовский пер., д. 11, стр. 1

Ответственное должностное лицо: Трemasов Александр Викторович

Адрес электронной почты: [TremasovAV@mos-gaz.ru](mailto:TremasovAV@mos-gaz.ru)

Номер контактного телефона: +7 (495) 916-59-66

Наименование закупки: Выполнение работ по реконструкции газопровода среднего и низкого давления по адресу: Муромская ул., район Косино-Ухтомский, ВАО г. Москвы

Начальная (максимальная) цена контракта 33 109 676,51 рублей.

Способ определения поставщика: Аукцион в электронной форме

Номер извещения в ЕИС: 31907485305

Оператор электронной торговой площадки: Единая электронная торговая площадка  
<http://com.roseltorg.ru>

**Доводы жалобы:**

02 февраля 2019 года Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме №31907485305 на выполнение работ по реконструкции газопровода среднего и низкого давления по адресу: Муромская ул., район Косино-Ухтомский, ВАО г. Москвы.

Протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме №31907485305 от 28.02.2019 г. наша организация была признана победителем аукциона на выполнение работ по реконструкции газопровода среднего и низкого давления по адресу: Муромская ул., район Косино-Ухтомский, ВАО г. Москвы.

01.03.2019 года посредством электронной торговой площадки Заказчиком был направлен в наш адрес проект договора. 05.03.2019 г. нами был направлен подписанный проект договора, а также документ об обеспечении исполнения контракта – банковская гарантия от 05.03.2019 № 017Н1Х

07.03.2019 г. Заказчиком указанная банковская гарантия не была принята, и на сайте электронной торговой площадки был размещен протокол признания участника

уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона.

В соответствии с указанным протоколом, Заказчик признал банковскую гарантию не соответствующей требованиям **Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – 44-ФЗ)**:

Пreamбулой Банковской гарантии от 05 марта 2019 года №017Н1Х установлено, что: ... требование по ней должно быть получено Гарантом по «30» марта 2020 года (включительно).

Пунктами 6,7 Банковской гарантии установлено, что: 6... Требование платежа по Гарантии должно быть представлено ГАРАНТУ до истечения срока... 7. Требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям Гарантии либо получения ГАРАНТОМ по окончании срока действия Гарантии.»

Таким образом, условия представленной банковской гарантии предполагают получение Гарантом требования платежа по Гарантии до истечения срока действия Гарантии.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 45 44-ФЗ основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 указанной статьи.

Согласно части 3 статьи 45 44-ФЗ в случае, предусмотренной 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.

При этом условия представленной банковской гарантии предполагают получение Гарантом требования платежа по Гарантии до истечения срока действия Гарантии. Что с учетом установленного времени почтовой пересылки (с учетом необходимости направления заказного письма с уведомлением о вручении), реальный срок банковской гарантии превышает срок действия контракта менее чем на месяц, что нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 45 и части 3 статьи 96 44-ФЗ.

В пункте 12 Банковской гарантии указано, что «обязательства ГАРАНТА перед БЕНЕФИЦИАРОМ по Гарантии прекращаются:

Вследствие отказа БЕНЕФИЦИАРА от своих прав по Гарантии (при этом БЕНЕФИЦИАР считается отказавшимся от своих прав по Гарантии, в том числе в случае возврата Гаранту оригинала Гарантии...»).

В соответствии с ч. 3 ст. 83.2. 44-ФЗ в течение пяти дней 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 настоящей статьи.

Согласно ч. 7 ст. 83.2. 44-ФЗ В течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

При таких обстоятельствах 44-ФЗ не содержит обязанности Гаранта передать оригинал банковской гарантии. А также обязанности Бенефициара принять ее.

Оригинал банковской гарантии передается Принциалу, который, в свою очередь, по сути положения законодательства обязан передать ее Бенефициару. Однако данное положение не закреплено в действующей законодательстве РФ, в связи с чем Принципал, действуя недобросовестно, имеет фактическую возможность (с учетом принятия заказчиком банковской гарантии на электронной торговой площадке) вернуть оригинал банковской гарантии а Гарант, фактически лишив заказчика возможности обратиться за выплатой по банковской гарантии. На основании вышеизложенного, основание для прекращения обязательств Гаранта в случае возврата Гаранту оригинала Гарантии без указания лица, которое правомочно вернуть такой оригинал, является незаконным и направлен на нарушение прав и законных интересов Заказчика.

Заказчик признал нашу организацию уклонившейся от заключения контракта на основании части 3 статьи 83.2., части 5 статьи 96 44-ФЗ.

Мы не согласны с принятым Заказчиком решением по следующим основаниям:

Закупка №31907485305 была объявлена Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок в разделе проведения закупок в соответствии с положениями Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – 223-ФЗ). При этом, у Заказчика имеется принятое и размещенное Положение о закупках в соответствии с 223-ФЗ.

В соответствии с ч. 5 ст. 15 44-ФЗ при предоставлении в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации юридическому лицу средств, указанных в абзаце втором пункта 1 статьи 80 Бюджетного кодекса Российской Федерации, на юридическое лицо, которому предоставлены указанные средства, при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

В соответствии с ч. 11 ст. 21 44-ФЗ Заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики в соответствии с частью 3 настоящей статьи. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены.

Учитывая, что закупка фактически размещена в разделе ЕИС для закупок по 223-ФЗ, а также проводилась на электронной торговой площадке в соответствии с положениями 223-ФЗ, то применение правил заключения контракта, признания победителя уклонившимся от заключения контракта в соответствии с 44-ФЗ в рамках данной закупки невозможно.

Согласно части 3 статьи 45 44-ФЗ в случае, предусмотренной извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорное 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.

Указанная формулировка означает, что данное условие должно присутствовать как в извещении о проведении закупки, так и в документации, проекте контракта.

Как видно, Заказчиком **ни в извещении о закупке, ни документацией о закупке**, указанное условие не предусмотрено, следовательно, применение указанного условия при отказе в принятии банковской гарантии невозможно.

В соответствии с ч. 2 ст. 374 Гражданского кодекса РФ требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии.

Срок действия предоставленной нами банковской гарантии в полной мере соответствует условиям закупки, а терминология «представлено» и «получено» является аналогичной по смыслу. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 194 ГК РФ письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок. Таким образом, сдача требования об уплате по банковской гарантии в отделение связи в последний день срока банковской гарантии считается представлением в срок. Указанной позиции придерживается и судебная практика. Таким образом, указанный довод считаем несостоятельным.

Положения п. 12 банковской гарантии об отказе Бенефициара от своих прав по гарантии в случае возврата оригинала банковской гарантии, не ограничивают Заказчика в правах, более того, указанное условие не противоречит ни положениям документации о закупке, ни 44-ФЗ, ни 223-ФЗ, ни каким либо иным законам, так как если Заказчик не захочет взыскивать по гарантии средства, то он просто может не направлять уведомление об уплате, и, вследствие пропуска срока действия банковской гарантии Заказчик итак утратит право на обращение с требованием в банк.

Таким образом, второй довод заказчика так же считаем несостоятельным.

Для оценки действий Заказчика сообщаем:

01.03.2019 в 16:27 в наш адрес посредством электронной площадки <https://com.roseltorg.ru> был направлен на согласование и подписание проект контракта. в течении 5 дневного срока положенного для подписание контракта, ООО «Миртек» неоднократно пыталось связаться с представителем заказчика по телефону и адресу электронной почты указанной в закупочной документации (скриншоты прилагаем) для согласование деталей контракта и макета банковской гарантии, однако обратной связи получено не было, на телефонные звонки никто не отвечал. Посредством звонка в приемную генерального директора (скриншот прилагаем) мы были связаны с представителем службы закупок АО "Мосгаз" в устном разговоре нам было указано, что макет банковской гарантии заказчик рассматривать не будет, а в случае наличия замечаний к подписанному банку вариантом гарантии нам будет дано время для внесения изменений в банковскую гарантию.

05.03.2019 18:05 нашей компанией был согласован (посредством аппаратных средств этп), подписан и направлен Заказчику контракт вместе с банковской гарантией.

07.03.2019 16:00 Заказчиком без уведомления и направлений требований о внесении изменений в текст банковской гарантии, был опубликован протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона, в связи с наличием замечаний к банковской гарантии.

Причины, указанные в протоколе считаем необоснованными и противоречащими действующему законодательству. Банковская гарантия была выдана в соответствии со всеми требованиями, указанными в документации.

Подозрение на недобросовестность поставщика, о не передаче банковской гарантии заказчику считаем надуманными и оскорбительными.

Более того в соответствии пунктом контракта Подрядчик обязан 5.4.13 Исполнять иные обязательства, предусмотренные действующим законодательством. Подрядчик незамедлительно после получения гарантии из банка готов предоставить ее Заказчику.

Также ООО «Миртек» незамедлительно готово внести изменения в банковскую гарантию, либо внести денежные средства в размере обеспечения контракта, при предоставлении ему такой возможности Заказчиком.

Для целей проведения внеплановой проверки сообщаем:

В соответствии с ч. 5 ст. 15 44-ФЗ при предоставлении в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации юридическому лицу средств, указанных в абзаце втором пункта 1 статьи 80 Бюджетного кодекса Российской Федерации, на юридическое лицо, которому предоставлены указанные средства, при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

В соответствии с ч. 11 ст. 21 44-ФЗ Заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики в соответствии с частью 3 настоящей статьи. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены.

В соответствии с документацией о закупке, источником финансирования заказа являются предоставленные заказчику субсидии, а, следовательно, закупка должна была осуществляться в полном соответствии с нормами 44-ФЗ. Тем не менее, документация о закупке в полной мере содержит требования к закупке в соответствии с нормами 44-ФЗ,

однако, закупка опубликована в ЕИС в соответствии с нормами 223-ФЗ, и проводилась на электронной площадке в соответствии с требованиями 223-ФЗ. При этом, все остальные закупки заказчика содержат условия в соответствии с принятым Заказчиком положением о закупках в соответствии с 223-ФЗ. Таким образом, полагаем, что Заказчиком были грубо нарушены положения действующего законодательства при проведении закупки, а также участники закупки были введены в заблуждение, так как установленные в документации о закупке требования к участникам аукциона не соответствуют требованиям, применяемым к участникам закупки в соответствии с разделом 14 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «МОСГАЗ».

На основании вышеизложенного, требуем:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной.
2. Признать Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона не действительным
3. Приостановить подписание контракта до решения УФАС.
4. Провести внеплановую проверку закупки.
5. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Приложение:

1) Копии документов подтверждающих полномочия Генерального директора ООО «Миртек».

- Приказ № 3 от 16.05.2018 г., на 1 л.

- Решение №3 от 16.05.2018 г., на 1 л;

2) Выписка из Единого Государственного реестра юридических лиц – на 7 л;

3) Копия протокола подведения итогов аукциона в электронной форме № 31907485305 на 4 л;

4) Копия банковской гарантии от 05.03.2019 № 017Н1Х на 4л.;

5) Копия протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона – на 3л.;

6) Скриншот переписки с заказчиком на 2 л;

7) Скриншот факта телефонного звонка на 1 л;

8) Скриншоты документов закупки на 2 л.



Генеральный директор ООО «Миртек»

A handwritten signature in black ink, appearing to be "L.G. Koroleva".

Л.Г. Королева