

В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

Адрес: г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1

E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель:

Общество с ограниченной ответственностью «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС»

Адрес: 109431, Российская Федерация, г. Москва, ул. Привольная, д. 70, корпус 1, эт. 2, пом. XII, ком. 14.

Почтовый адрес: 109431, Российская Федерация, г. Москва, ул. Привольная, д. 70, корпус 1, эт. 2, пом. XII, ком. 14.

Адрес электронной почты: info@expc.su, doctor1981@inbox.ru.

Факс: отсутствует

Телефон: +7 926 275 59 42

ИНН / КПП: 7721706370 / 772101001, ОГРН 1107746865907

Контактное лицо: Беляев Александр Васильевич

Заказчик:

Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы (ФКР Москвы).

Юридический адрес: 129090, город Москва, пр-т Мира, дом 9, стр. 1.

Фактический адрес: 129090, город Москва, пр-т Мира, дом 9, стр. 1.

Адрес электронной почты: ks-fkr@dom.mos.ru / fkrmos-zakupki@mail.ru

Контактный телефон: 8 (495) 624-13-15

Факс: 8 (495) 633-69-78

Название процедуры: (ПКР-004935-20) Выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) по адресу(ам): г. Москва, ЦАО, Комсомольский просп. 46, к. 1.

Реестровый номер электронного аукциона: 027300000012000127.

Форма закупки: электронный аукцион.

ЖАЛОБА

на действия Заказчика при заключении Договора

17.02.2020 года на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) <http://zakupki.gov.ru> была размещена документация на проведение открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) по адресу(ам): г. Москва, ЦАО, Комсомольский просп. 46, к. 1 (далее - аукцион).

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона, Общество с ограниченной ответственностью "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС", предложившее цену контракта

3233984,30 руб. (три миллиона двести тридцать три тысячи девятьсот восемьдесят четыре рубля 30 коп.), было признано победителем процедуры.

12.03.2020 года Заказчик направил победителю электронного аукциона – Обществу с ограниченной ответственностью "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" проект Договора.

20.03.2020 ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" представило подписанный со своей стороны Договор и обеспечение исполнения обязательств по Договору в виде Банковской гарантии № 38/0000/0017/729-1 от 16 марта 2020 года, выданной ПАО «Сбербанк России».

Однако, Заказчик посчитал предоставленную Заявителем Банковскую гарантию не соответствующей требованиям, содержащимся в пунктах 209, 210, 211, 213 постановления Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 и пунктах 10.2.6, 10.2.6.1, 10.2.6.2 проекта Договора.

Указанная гарантия, по мнению Заказчика, не содержала условий, дающих право Заказчика на истребование суммы (полностью или частично) **в случае неисполнения и/или ненадлежащего исполнения Принципалом своих обязательств по Договору, и/или в случае расторжения Договора**, обязательства которого обеспечиваются банковской гарантией.

27 марта 2020 года Заказчиком был составлен Акт, согласно которому ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» было признано уклонившимся от заключения Договора, а проект Договора был передан участнику электронного аукциона, заявке которого был присвоен второй номер – Государственному бюджетному учреждению города Москвы "АВТОМОБИЛЬНЫЕ ДОРОГИ ЮГО-ЗАПАДНОГО АДМИНИСТРАТИВНОГО ОКРУГА".

ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» считает указанный отказ и признание Общества уклонившимся незаконными по следующим основаниям:

1. ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" никоим образом не допускало нарушения требований постановления Правительства Российской Федерации от 1 июля 2016 г. № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах».

В представленной Заявителем, ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС", банковской гарантии прописано:

«По просьбе Принципала Гарант принимает на себя обязательство уплатить по письменному требованию Бенефициара любую сумму, указанную в требовании Бенефициара, но не превышающую 1 021 258,20 руб. (как в полной сумме, так и частично), в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципом предусмотренные сроки своих обязательств по Договору, ...обязательств по уплате неустойки (пеней, штрафов) и иных платежей, предусмотренных Договором и начисленных с момента возникновения у Бенефициара права на их начисление, а также обязательств по возврату платежа в случае неисполнения обязательств по Договору и/или расторжения Договора».

В этой связи непонятна причина столь непоследовательных действий Заказчика, учитывая, что в Банковской гарантии № 38/0000/0017/729-1 от 16 марта 2020 года, выданной ПАО «Сбербанк России», *содержались условия*, дающие право Заказчику на истребование суммы (полностью или частично) в случае неисполнения и/или ненадлежащего исполнения Принципом своих обязательств по Договору, и/или в случае расторжения Договора.

Согласно статьям 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 ГК РФ, обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

В силу пункта 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Согласно пункту 1 статьи 368 ГК РФ по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

В соответствии с пунктом 4 статьи 368 ГК 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.

В силу п. 209 постановления Правительства РФ от 01.07.2016 № 615, 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.

Все перечисленные условия, предусмотренные законодательством, были включены в Банковскую гарантию, предоставленную Заявителем. Следовательно, она соответствовала положениям постановления Правительства РФ от 01.07.2016 № 615, Гражданскому кодексу РФ, а также проекту Договора.

Однако, как было указано ранее, 27 марта 2020 года Заказчиком было принято решение о признании ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» уклонившимся от заключения Договора и составлен Акт, содержащий основание отказа в принятии представленной Обществом Банковской гарантии, хотя указанная гарантия соответствовала ГК РФ, нарушения положений постановления Правительства и проекта Договора не имелось.

Кроме того, Заказчиком не была предоставлена Обществу возможность внесения изменений в Банковскую гарантию, хотя ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» проявило заинтересованность в заключении спорного Договора, признаки недобросовестности в действиях последнего отсутствовали.

2. ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» от подписания Договора не уклонялось, в связи с чем не согласно с решением Заказчика о признании его уклонившимся. Со стороны ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" имели место своевременные добросовестные действия, формально соответствующие всем требованиям действующего законодательства, которые должны были привести к заключению Договора в установленном законом порядке.

В действиях Заявителя отсутствовали признаки недобросовестного поведения, у него не было намерений уклониться от подписания Договора, Банковская гарантия была оформлена надлежащим образом и направлена Заказчику вместе с подписанным Договором.

Кроме того, принимая решение о признании ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» уклонившимся от заключения Договора, Заказчик сослался на несоответствие Банковской гарантии требованиям, содержащимся в пунктах 209, 210, 211, 213 постановления Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 и пунктах 10.2.6, 10.2.6.1, 10.2.6.2 проекта Договора.

Однако, условия, дающие право Заказчику на истребование суммы (полностью или частично) в случае неисполнения и/или ненадлежащего исполнения Принципиалом своих обязательств по Договору, и/или в случае расторжения Договора, в соответствии с п. 209 постановления и п. 10.2.6 проекта Договора, **содержались в гарантии.**

Пункт 210 постановления и п. 10.2.6.1 Договора, на которые ссылался Заказчик в обоснование своего решения, гласят: *«Изменения, вносимые в договор о проведении капитального ремонта, не освобождают гаранта от исполнения обязательств по банковской гарантии».*

В пункте 211 постановления и п. 10.2.6.2 Договора указано: *«Все споры и разногласия, возникающие в связи с исполнением обязательств по банковской гарантии, должны разрешаться в судебном порядке/в Арбитражном суде города Москвы».*

Согласно пункту 213 постановления, *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.*

То есть, вышеуказанные пункты, на которые ссылался Заказчик при принятии решения о признании Общества уклонившимся от заключения Договора, либо были прописаны в предоставленной гарантии, либо необходимость их включения в гарантию отсутствовала.

Таким образом, претензии Заказчика в отношении предоставленной Заявителем Банковской гарантии являются необоснованными и надуманными, а основание, по которому Заказчик отказался принимать указанную гарантию, не может являться причиной считать ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС» уклонившимся от заключения Договора.

Заказчик своими неправомерными действиями допустил ущемление прав и законных интересов ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС", приняв неправомерное решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения Договора, поскольку подготовленная последним Банковская гарантия не противоречила требованиям законодательства и закупочной документации.

В соответствии с п. 1 ст. 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Учитывая вышеизложенное, ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" просит УФАС по городу Москве:

1. Признать жалобу на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Отменить подписание Договора с участником электронного аукциона, заявке которого был присвоен второй номер (ГБУ г. Москвы "АВТОМОБИЛЬНЫЕ ДОРОГИ ЮГО-ЗАПАДНОГО АДМИНИСТРАТИВНОГО ОКРУГА") в связи с вышеуказанными нарушениями.
3. Отменить Акт о признании ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" уклонившимся от заключения Договора.
4. Обязать Заказчика заключить Договор с ООО "КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС" в соответствии с действующим законодательством.

Приложения:

1. Документация об электронном аукционе № 027300000012000127.
2. Копия Акта об уклонении от заключения Договора.
3. Копия банковской гарантии № 38/0000/0017/729-1 от 16 марта 2020 года.

**Генеральный директор
ООО «КЛИНИНГСТРОЙСЕРВИС»**

А.В. Беляев