

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ГАЗ РЕСУРС»

Адрес: 394036, г. Воронеж, ул. Комиссаржевской, д.10, офис 1204

ИНН 3662225435 ОГРН 1163668063900

Исх.: №29-04/1 от «29» апреля 2021г.

**Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы по Орловской области**

Кирьянову Андрею Николаевичу

Адрес: 302028, ГСП, г. Орел, ул. Салтыкова-Щедрина, д. 21

Заявитель: ООО «Газ Ресурс»

Адрес: 394036, г. Воронеж, ул. Комиссаржевской, д.10, офис 1204

ОГРН: 1163668063900, ИНН: 3662225435

Заказчик: МКУ «Управление коммунальным хозяйством города Орла»

Адрес: 302020, г. Орёл, Наугорское шоссе, д. 27а

Жалоба

на действия закупочной комиссии МКУ «Управление коммунальным
хозяйством города Орла»

Уважаемый, Андрей Николаевич!

Заказчик: муниципальное казённое учреждение «Управление коммунальным хозяйством
города Орла»

Адрес: 302020, г. Орёл, Наугорское шоссе, д. 27а;

Адрес электронной почты: nyskazakova@yandex.ru;

Номер контактного телефона: +7 (4862) 20-13-68;

Ответственное должностное лицо заказчика: Москвичев А.В.

Заявитель: общество с ограниченной ответственностью «Газ Ресурс»

Место нахождения: 394036, г. Воронеж, ул. Комиссаржевской, д.10, офис 1204;

Почтовый адрес: 394036, г. Воронеж, ул. Комиссаржевской, д.10, офис 1204;

Адрес электронной почты: gaz-zakupki@bk.ru;

тел: +7 (473) 280-15-25, отсутствует.

Директор: Соколов Виктор Александрович.

Наименование тендера: Выполнение работ по ремонту улично-дорожной сети города
Орла (Болховское шоссе) 1 этап.

Адрес официального сайта, на котором размещена закупка: zakupki.gov.ru

Реестровый номер закупки в ЕИС: 0154300014621000141.

Дата публикации извещения о проведении тендера: 14.04.2021 года.

Ф. сервер / ст / Док. с ф. копии / 2021 / Андрей
Жалоба 015430001462 1000141 ООО Газ Ресурс



«14» апреля 2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок МКУ «Управление коммунальным хозяйством города Орла» разместило извещение о проведении электронного аукциона №0154300014621000141 по определению Подрядчика на выполнение работ по ремонту улично-дорожной сети города Орла (Болховское шоссе) I этап.

Начальная (максимальная) цена контракта – 40 119 436,00 руб. (сорок миллионов сто девятнадцать тысяч четыреста тридцать шесть рублей 00 копеек).

Размер обеспечения заявки на участие в закупке – 2 005 971,80 руб. (два миллиона пять тысяч девятьсот семьдесят один рубль 80 копеек).

Размер обеспечения исполнения контракта в закупке – 12 035 830,80 руб. (двенадцать миллионов тридцать пять тысяч восемьсот тридцать рублей 80 копеек).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона №0154300014621000141-3 от «28» апреля 2021г. единой комиссией Заказчика принято решение о несоответствии заявки ООО «Газ Ресурс»:

«На основании пункта 2 части 6 статьи 69 Закона в связи с несоответствием участника аукциона требованиям части 1 статьи 31 Закона. Пунктом 1.21 раздела III документации об аукционе установлено, что банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, должна соответствовать статьям 44, 45 Закона.

В качестве обеспечения заявки на участие в аукционе участником предоставлена банковская - гарантия от 21.04.2021 года № БС-0028770/21, выданная РОСГОССТРАХ БАНК на сумму 2 005 971.80 рублей (далее также Гарантия, гарантия).

6.1. В нарушение части 2 статьи 45 Закона установлено следующее. Условиями данной банковской гарантии предусмотрено, что ответственность Гаранта перед Бенефициаром по настоящей Гарантии ограничивается суммой, на которую выдана настоящая Гарантия.

Также в Гарантии отражено, что в случае неисполнения Требования в установленный срок Гарант обязуется уплатить Бенефициару неустойку в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) процента от денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки.

В силу положений п. 2 ст. 377 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Таким образом, положения гражданского законодательства предусматривают возможность ограничения ответственности банка перед заказчиком суммой, на

которую выдана гарантия, в случае прямого указания на ограничение выплат в тексте выданной гарантии.

При этом, в силу п. 3 ч. 2 ст. 45 Закона банковская гарантия должна содержать условие об обязанности гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки.

Исходя из системного толкования положений ч. 2 ст. 45 Закона и п. 2 ст. 377 ГК РФ в целях обеспечения права заказчика на получение всех выплат в случае неисполнения его контрагентом обязательств, а также в случае неисполнения банком обязательств по своевременной выплате суммы обеспечения, представленная банковская гарантия должна содержать условия о праве Заказчика на получение неустойки за неисполнение банком обязательств по выплате денежных средств и при этом не должна содержать условия, ограничивающие указанное право.

Из буквального толкования пункта (Ответственность Гаранта перед бенефициаром по настоящей Гарантии ограничивается суммой на которую выдана настоящая Гарантия) следует, что все выплаты Гаранта, включая неустойки, предусмотренные данной гарантией, ограничены суммой Гарантии, что исключает возможность Заказчика получить неустойку за нарушение обязательств гарантом в случае, если требуемые выплаты вместе с названной неустойкой превышают сумму, на которую выдана названная гарантия.

Таким образом, Заказчик лишен возможности получить неустойку, в случае, если за неисполнение Заявителем его обязательств банк будет обязан выплатить всю сумму, предусмотренную рассматриваемой Гарантией и указанная сумма вместе с предусмотренной неустойкой превысит сумму гарантии.

Ввиду изложенного, несмотря на то обстоятельство, что в банковской гарантии от 21.04.2021года № БС-0028770/21 содержится условие о выплате банком-гарантом бенефициару неустойки в размере 0,1 процента от суммы, подлежащей уплате за каждый день просрочки, в случае нарушения им сроков выплат по гарантии, исходя из буквального толкования данного пункта в его взаимосвязи, что в случае наступления одновременно гарантийных обязательств, требующих выплаты всей суммы обеспечения и неустойки, бенефициар лишается возможности получения этой неустойки ввиду ограничения ответственности банка-гаранта суммой обеспечения.

6.2. В нарушение пункта 1.21 раздела III документации об аукционе, части 8.2 статьи 45 Закона, постановления Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» банковская гарантия не содержит нумерации на всех листах.»

ООО «Газ Ресурс» полагает, что действия единой комиссии Заказчика не соответствуют требованиям ч. 7 ст. 69, ч. 6 ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 24.02.2021) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В качестве обеспечения заявки на участие в аукционе ООО «Газ Ресурс» предоставлена банковская гарантия от 21.04.2021 года №БС-0028770/21, выданная ПАО «Росгосстрах Банк» на сумму 2 005 971,80 руб.

Частью 2 ст. 45 Федерального закона №44-ФЗ от установлен исчерпывающий перечень требований, предъявляемых к банковским гарантиям:

«2. Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

4) 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;

5) срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 Федерального закона;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.»

Все требования, установленные ст. 44, 45 Федерального закона 44-ФЗ, отражены в положениях банковской гарантии от 21.04.2021 года №БС-0028770/21.

По условиям банковской гарантии, сумма, подлежащая уплате бенефициару, составляет 2 005 971,80 руб., что соответствует условиям аукционной документации. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается суммой, на которую выдана настоящая Гарантия. В случае неисполнения требования по гарантии в установленный срок гарант обязуется уплатить неустойку бенефициару в размере 0,1% от суммы, подлежащей уплате за каждый день просрочки. Общая сумма выплат по настоящей гарантии не может превышать сумму, указанную в настоящей гарантии.

Из содержания вышеприведенных условий банковской гарантии прямо следует, что предусмотренная гарантией сумма, подлежащая выплате бенефициару, соответствует установленному аукционной документацией размеру обеспечения обязательств по договору и подлежит выплате в случае неисполнения должником основного (обеспеченного) обязательства. Условие о начислении неустойки за нарушение обязательств банком перед бенефициаром также содержится в банковской гарантии.

Согласно статье 377 ГК РФ предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничено уплатой суммы, на которую выдана гарантия. Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное. Предусмотренное в представленной банковской гарантии ограничение выплат по гарантии суммой, на которую выдана банковская гарантия, распространяется исключительно на обязательства банка (гаранта).

При этом из анализа содержания вышеприведенных условий банковской гарантии не усматривается ограничение установленной гарантии ответственности гаранта (банка) перед бенефициаром (фондом) за ненадлежащее исполнение (неисполнение) своего обязательства по гарантии. То есть ответственность гаранта перед Заказчиком за невыполнение или ненадлежащее выполнение банком обязательства по банковской гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия, т.к. в случае неисполнения требования по гарантии в установленный срок гарант обязуется уплатить неустойку бенефициару в размере 0,1% от суммы, подлежащей уплате за каждый день просрочки.

В отношении п. 6.2 протокола подведения итогов электронного аукциона ООО «Газ Ресурс» сообщает следующее.

Согласно постановлению Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» пунктом **в)** **установлено обязательное наличие нумерации на всех листах банковской гарантии, которые должны быть прошиты, подписаны и скреплены печатью гаранта, в случае ее оформления в письменной форме на бумажном носителе на нескольких листах.** Банковская гарантия от 21.04.2021 года №БС-0028770/21 представлена в электронном виде, а значит не должна быть пронумерована.

Пунктом 1.21 раздела III документации об аукционе **не установлено требование со стороны Заказчика об обязательной нумерации листов банковской гарантии.**

Также ч. 6 ст. 69 Федерального закона 44-ФЗ заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 или 3.1, 5, 8.2 статьи 66 Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Федерального закона;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 69 Федерального закона 44-ФЗ **принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 статьи 69 Федерального закона 44-ФЗ, не допускается.** Заявка на участие в электронном аукционе не может быть признана не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в связи с отсутствием в ней информации и электронных документов, предусмотренных пунктом 5 части 5 статьи 66 Федерального закона, а также пунктом 6 части 5 статьи 66 Федерального закона, за

исключением случая закупки товаров, работ, услуг, в отношении которых установлен запрет, предусмотренный статьей 14 Федерального закона.

Таким образом, можно сделать вывод, что решение единой комиссии Заказчика о несоответствии заявки ООО «Газ Ресурс» при подведении итогов электронного аукциона является незаконным и необоснованным.

Считаем, что заявка ООО «Газ Ресурс» подана в полном соответствии с требованиями Федерального закона 44-ФЗ и аукционной документации.

На основании изложенного,

Прошу:

1. Приостановить заключение Контракта в рамках закупки №0154300014621000141.
2. Отменить протокол подведения итогов электронного аукциона №0154300014621000141-3 от 28.04.2021г.
3. Выдать предписание МКУ «Управление коммунальным хозяйством города Орла» об отмене протокола подведения итогов электронного аукциона №0154300014621000141-3 от 28.04.2021г.
4. По результатам повторного рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе признать ООО «Газ Ресурс» победителем закупки №0154300014621000141.
5. Сообщить ООО «Газ Ресурс» о результатах рассмотрения жалобы на электронную почту boldyreva.jurist@gmail.com, gaz-zakupki@bk.ru.

Приложения:

- документация об электронном аукционе № ЭА-130/21 на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) для осуществления закупки: «Выполнение работ по ремонту улично-дорожной сети города Орла (Болховское шоссе) 1 этап» от 14.04.2021г.;
- протокол подведения итогов электронного аукциона №0154300014621000141-3 от 28.04.2021г.;

- банковская гарантия на обеспечение заявки от 21.04.2021 года №БС-0028770/21, выданная ПАО «Росгосстрах Банк»;
- выписка из ЕГРЮЛ от 10.04.2020г. ООО «Газ Ресурс»;
- копия устава ООО «Газ Ресурс» от 06.07.2018г.;
- копия приказа от 15.09.2020г. о назначении директора ООО «Газ Ресурс»;
- решение единственного участника ООО «Газ Ресурс» от 07.09.2020г. о назначении директора.

Директор ООО «Газ Ресурс» _____ В.А. Соколов