

ГУП «Мосгортранс»

Раушанская наб., д. 22, корп. 21,
стр. 1, г. Москва, 115035

ГКУ «ДТЗ»

ул. Щепкина, д. 51/4, стр. 2,
г. Москва, 129110

ООО «Снабком»

ул. Люблинская, д. 42, эт. 3,
оф. Л-318-1, г. Москва, 109387

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/06/106-1726/2021 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

08.02.2021

Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председателя Комиссии — начальника отдела обжалования государственных закупок Л.Н. Харченко,

Заместителя председателя Комиссии — главного государственного инспектора отдела обжалования государственных закупок А.С. Спиряковой,

Члена Комиссии: специалиста 1 разряда отдела обжалования государственных закупок А.З. Касимовой,

рассмотрение жалобы проводилось дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) в целях исполнения Указа Мэра Москвы от 25.09.2020 № 92-УМ «О внесении изменений в правовые акты города Москвы» и предупреждения распространения в городе Москве инфекции, вызванной коронавирусом 2019-nCoV,

при участии представителей ГУП «Мосгортранс», ООО «Снабком»,
рассмотрев жалобу ООО «Снабком» (далее — Заявитель) на действия ГУП «Мосгортранс» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку крепежных изделий для нужд филиала Сокольнический вагоноремонтно-строительный завод «СВАРЗ» ГУП «Мосгортранс» (Закупка № 0373200082120001303) (далее – электронный аукцион) в соответствии с Федеральным законом 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), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее — Административный регламент), регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14,

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона.

На заседании Комиссии Управления Заказчиком представлены документы и сведения, запрашиваемые письмом Московского УФАС России от 02.02.2021 №ЕИ/5564/21.

Согласно доводам жалобы Заказчиком неправомерно размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 28.01.2021 №ППУ1 в связи с представлением ненадлежащей банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 13.01.2021 №0373200082120001303-3 ООО «Снабком» признано победителем.

В силу ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в ч.12 ст.54.7, ч.8 ст.69, ч.8 ст.82.4, ч.23 ст.83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением ч.2.1 ст.83.2 Закона о контрактной системе), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном ч.23 ст.68 Закона о контрактной системе, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной п.2 ч.4 ст.54.4, п.7 ч.9 ст.83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В соответствии с положениями ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе Заказчиком посредством функционала электронной торговой площадки направлен проект контракта на подписание победителю аукциона.

В соответствии с 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 ст.83.2 Закона о контрактной системе.

На основании ч.4 ст.96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

В силу ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.45 Закона о контрактной системе, 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со ст.95 Закона о контрактной системе.

Ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе установлен перечень информации, которая должна содержать банковская гарантия.

В соответствии с ч.5 ст.96 Закона 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.

Заявитель 25.01.2021, то есть в срок, предусмотренный положениями ч.3 ст.83.2 Закона о контрактной системе, подписал со своей стороны проект контракта с приложением банковской гарантии от 20.01.2021 №1851973, выданной ПАО «Совкомбанк» (далее — Банковская гарантия).

Согласно ч.5 ст.45 Закона о контрактной системе Заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Комиссией Управления установлено, что п.9.6 проекта контракта аукционной документации предъявлено следующее требование: «Обеспечение исполнения Контракта распространяется на случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств по Контракту, неуплаты Поставщиком неустоек (штрафов, пеней), предусмотренных Контрактом, а также убытков, понесенных Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Поставщиком своих обязательств по Контракту».

Вместе с тем п. 2.2 Банковской гарантии, представленной ООО «Снабком» в качестве обеспечения исполнения контракта, предусматривает наличие

обязательств гаранта по уплате суммы убытков (за исключением упущенной выгоды) *в случае расторжения контракта* по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом.

Таким образом, в соответствии с условиями гарантии обязательства Гаранта возмещение убытков возможно только в случае расторжения контракта по вине Принципала. При этом Заказчик лишен возможности получить денежные средства в пределах суммы причиненных ему убытков без расторжения контракта.

Согласно ст. 15 Гражданский кодекса Российской Федерации лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

При таких данных, условие, предусмотренное в пункте 2.2 банковской гарантии противоречит требованиям документации в части возможности взыскания убытков (упущенной выгоды) в пределах срока действия банковской гарантии в случае, если контракт не расторгнут.

Согласно ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

На заседании Комиссии Управления представитель Заявителя пояснил, что спорная гарантия была направлена ответственному исполнителю Заказчика на согласование, а именно старшему специалисту по закупкам отдела методического обеспечения закупочной деятельности А.И. Чекрыгину по электронной почте: chekrygin_ai.svarz@mosgortrans.ru.

Вместе с тем Комиссия Управления отмечает, что Законом о контрактной системе не предусмотрена обязанность Заказчика в согласовании банковской гарантии. Обеспечение исполнения контракта в силу требований законодательства о контрактной системе является бременем победителя закупочной процедуры и корректность такого обеспечения находится к поле ответственности победителя закупки. Также Комиссия Управления отмечает, что Закон о контрактной системе не содержит в себе нормы, которые обеспечивали бы возможность победителю закупки на этапе заключения контракта в рамках правового поля вести диалог с Заказчиком за пределами функционала Единой информационной системы.

Одновременно с этим на заседании Комиссии Управления установлено, что решение по размещению протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта в связи с представлением ненадлежащей банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта принималось коллегиально членами единой комиссии Заказчика. При этом указанный Заявителем сотрудник ГУП «Мосгортранс» А.И. Чекрыгин не входит в состав единой комиссии Заказчика и не наделен какими-либо специальными полномочиями. Объективных причин

считать иначе в силу Закона о контрактной системе у Заявителя не имелось.

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 реестре банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч.2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе;

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).

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы, поскольку у Заказчика имелись основания для признания банковской гарантии не соответствующей требованиям аукционной документации.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь Административным регламентом, Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Снабком» на действия ГУП «Мосгортранс» необоснованной.

2. Снять ограничения на определение поставщика (подрядчика, исполнителя), наложенные письмом Московского УФАС России от 02.02.2021 №ЕИ/5564/21.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 (трех) месяцев с даты его принятия в порядке, установленном гл. 24 АПК РФ.

Председатель Комиссии:

Л.Н. Харченко

Заместитель председателя Комиссии

А.С. Спирякова

Член Комиссии:

А.З. Касимова

Исп. Касимова А.З.
to77-kasimova@fas.gov.ru