



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

КП «ВДНХ»

129223, г Москва, пр-кт Мира, дом 119,
строение 230

akanina@vdnh.ru

ООО «Ирна Мастер А»

ул. Дубининская, д. 71, стр.2, г. Москва,
115054

irina-master@mail.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/06/106-17094/2022 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

18.11.2022

г. Москва

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

Председательствующего — главного государственного инспектора отдела обжалования государственных закупок Е.А. Мироновой,

Членов комиссии:

Специалиста первого разряда отдела обжалования государственных закупок И.И. Фурсикова,

Главного специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок А.А. Кутейникова,

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:

КП «ВДНХ»: Славновой М.К. (по доверенности от 15.11.2021 №КП-01-17-125/21),

ООО «Ирна Мастер А»: Власова П.А. (по доверенности от 13.11.2022 №б/н), Самолина А.М. (протокол №1 от 15.03.2011),

рассмотрев жалобу ООО «Ирна Мастер А» (далее — Заявитель) на действия КП «ВДНХ» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по очистке и



2022-63882

дезинфекции систем вентиляции и кондиционирования объектов КП «ВДНХ» (Закупка № 0573500000122000466) (далее – 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),

УСТАНОВИЛА:

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

В результате рассмотрения жалобы, рассмотрев представленные документы и сведения, запрашиваемые письмом Московского УФАС России от 15.11.2022 № ЕИ/57777/22, Комиссия Управления установила следующее.

Согласно доводам жалобы Заказчиком неправомерно размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 11.11.2022 №ППУ20_2 в связи с предоставлением в качестве обеспечения исполнения контракта независимой гарантии, не соответствующей требованиям извещения об осуществлении закупки.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 17.10.2022 №ИЭА1 ИП Титова М.Д. признан победителем аукциона.

Протоколом признания участника уклонившимся от заключения контракта от 28.10.2022 №ППУ20_1 ИП Титова М.Д. признан уклонившимся от заключения контракта

В соответствии с ч.7 ст. 51 Закона о контрактной системе Заказчик в порядке, установленном ст. 51 Закона о контрактной системе, заключает контракт с участником закупки, заявке которого в соответствии с Законом о контрактной системе присвоен следующий порядковый номер и который не отозвал такую заявку в соответствии с Законом о контрактной системе.

Согласно п.1 ч.2 ст.51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в ч.1 ст.51 Закона о контрактной системе заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта.

В сроки установленные ст.51 Закона о контрактной системе Заказчиком направлен проект государственного контракта в адрес Заявителя.

В силу п.1 ч.3 ст.51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с ч.2 ст.51 Закона о контрактной системе проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе (за исключением случаев,

предусмотренных Законом о контрактной системе).

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

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

В силу п.1 ч.1 ст.45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный ч.1.2 ст.45 Закона о контрактной системы.

В силу ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе независимая гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных ч.15 ст.44 Закона о контрактной системе случаях, или сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со ст.96 Закона о контрактной системе, а также идентификационный код закупки, при осуществлении которой предоставляется такая независимая гарантия;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой 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 независимой 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 независимой гарантии с учетом требований ст.44 и 96 Закона о контрактной системе;

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

Комиссией Управления установлено, что победителем конкурса в адрес 2022-63882

Заказчика направлен подписанный контракт и приложено обеспечение исполнения контракта в виде независимой гарантии от 09.11.2022 №806487, выданной АКБ «Модульбанк» (далее – независимая гарантия), согласно п.1 которой: «Настоящая независимая гарантия обеспечивает исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным (заключаемым) с бенефициаром, включающих в том числе обязательства принципала по уплате неустоек (штрафов, пеней)».

Согласно ч.1 ст.106 Закона о контрактной системе лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, вправе направить в контрольный орган в сфере закупок возражения на жалобу, участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в представленной Заявителем независимой гарантии отсутствует указание на обязательство Гаранта возместить убытки, понесенные Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Исполнителем своих обязательств по Контракту, которое предусмотрено п.20.2 информационной карты извещения о проведении аукциона.

Комиссией Управления установлено, что п.20.2 информационной карты извещения установлено в том числе следующее требования к Независимой гарантии: «Независимая гарантия должна быть безотзывной и *должна содержать обязательства Гаранта* выплатить Бенефициару сумму Гарантии или ее часть, а именно:

- обязательство уплатить сумму неустойки (штрафа, пеней) предусмотренных контрактом;

- *обязательство возместить убытки, понесенные Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Подрядчиком своих обязательств по Контракту;*

- обязательство уплатить сумму в размере авансового платежа (если выплата авансового платежа предусмотрена условиями контракта) при условии если бенефициаром предъявлено требование о возврате авансового платежа принципалу и оно им не выполнено».

Комиссия Управления отмечает, что понятие убытков определено п.2 ст. 15 ГК РФ, в частности: 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).

Согласно ч.4 ст.106 Закона о контрактной системе участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

На заседании Комиссии Управления представитель Заявителя пояснил, что независимая гарантия полностью соответствует типовой форме независимой гарантии, содержащейся в постановлении Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей

Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Так содержащееся в независимой гарантии положение «Настоящая независимая гарантия обеспечивает исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных контрактом» отвечает требованиям п.20.2 информационной карты и предусматривает обязательство возместить убытки, понесенные Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Подрядчиком своих обязательств по Контракту.

Комиссия Управления не может согласиться с позицией Заявителя, поскольку положения проекта государственного контракта действительно предусматривают право Заказчика требовать возмещения убытков, причиненных по вине Поставщика, однако обеспечение такого обязательства должно прямо исходить из текста независимой гарантии, что предусмотрено п.20.2 информационной карты, что в данном случае независимой гарантией не предусмотрено.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что в представленной Заявителем в качестве обеспечения исполнения контракта независимой гарантии, отсутствует указание на наличие у Гаранта обязательства уплатить суммы убытков, понесенных Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением подрядчиком своих обязательств по контракту, в то время как требование об указании в независимой гарантии вышеуказанного положения установлено в п.20.2 информационной карты извещения.

Также представитель Заявителя пояснил, что требование Заказчика, предусмотренное п.27 информационной карты извещения, включить в независимую гарантию дополнительные условия об оплате убытков противоречит части 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

При этом на заседании Комиссии установлено, что положения закупочной документации в настоящем случае Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке не оспаривались. В свою очередь, Заявитель, подав заявку на участие в закупочной процедуре, согласился со всеми условиями извещения об осуществлении закупки и, как следствие, принял на себя все риски несоответствия представленного им обеспечения исполнения контракта требованиям извещения об осуществлении закупки.

Согласно ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о независимой гарантии в предусмотренных ст.45 реестрах независимых гарантий;

2) несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частями 2, 3 и 8.2 ст.45;

3) несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке), проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы, так как у Заказчика имелись основания для признания участника закупки уклонившимся от заключения государственного контракта.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Ирна Мастер А» на действия КП «ВДНХ» необоснованной.

2. Снять ограничения на определение поставщика (подрядчика, исполнителя), наложенные письмом Московского УФАС России от 15.11.2022 № ЕИ/57777/22.

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.

Председательствующий:

Е.А. Миронов

Члены Комиссии

И.И. Фурсиков

А.А. Кутейников