

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО Г. МОСКВЕ**

**РЕШЕНИЕ
от 30 марта 2021 г. по делу № 077/06/106-5177/2021**

О НАРУШЕНИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

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

Заместителя председателя Комиссии - заместителя начальника отдела обжалования государственных закупок Г.,

Ч. Комиссии:

Специалиста первого разряда отдела обжалования государственных закупок С.,

Специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок Л.,

рассмотрение жалобы проводилось дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) в целях исполнения [Указа](#) Мэра Москвы от 25.09.2020 N 92-УМ "О внесении изменений в правовые акты города Москвы" и предупреждения распространения в городе Москве инфекции, вызванной коронавирусом 2019-nCoV,

при участии представителей:

ГКУ "У": К. (по дов.№-09-45/0 от 15.05.2020),

Т. (по дов.№-09-20/21 от 01.02.2021),

ООО "А": М. (по дов.№/н от 06.08.2020),

рассмотрев жалобу ООО "А"

(далее - Заявитель) на действия ГКУ "У" (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта

на осуществление авторского надзора за выполнением комплекса работ

по приведению в нормативное состояние улиц и общественных пространств СВАО города Москвы (лот 2) (Закупка N 037320000422100008) (далее - электронный аукцион) в соответствии с Федеральным [законом](#) от 05.04.2013 N 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 N 727/14 (далее - Административный регламент), [регламентом](#), утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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 26.03.2021 N ЕИ/16775/21.

Согласно доводам жалобы Заказчиком неправомерно размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 23.03.2021 N ППУ1 в связи с представлением ненадлежащей банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 16.03.2021 N 0373200004221000008-3 ООО "А" 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 18.03.2021, 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 18.03.2021 N 1893414, выданной ПАО "С" (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. 9.5 проекта контракта аукционной документации предъявлено следующее требование: "Обеспечение исполнения Контракта распространяется на случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств по Контракту, неуплаты Исполнителем неустоек (штрафов, пеней), предусмотренных Контрактом, а также убытков, понесенных Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Исполнителем своих обязательств по Контракту".

Вместе с тем п. 2.2 Банковской гарантии, представленной ООО "А" в качестве обеспечения исполнения контракта, предусматривает наличие обязательств гаранта по уплате суммы убытков 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 кодекс 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 предвидя возникновение каких-либо споров по банковской гарантии 17.03.2021 Заявителем в адрес Заказчика был направлен проект Банковской гарантии на адрес электронной почты: zakupki-ukris@dom.mos.ru, однако ответа Заявителя так и не получил.

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. Объективных причин считать иначе в силу [Закона](#) о контрактной системе у Заявителя не имелось.

Также в составе жалобы Заявитель указывает, что Заказчиком нарушены положения [ч. 5 ст. 45](#) Закона о контрактной системе, поскольку Заказчик не рассмотрел поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Кроме того на заседании Комиссии Управления Заявитель также указал на нарушение Заказчиком норм [Закона](#) о контрактной системе посредством ненадлежащего уведомления ООО "А" о причинах несоответствия банковской гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения контракта.

На основании [ч. 7 ст. 45](#) Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии банковской гарантии Заказчик в срок, установленный [ч. 5 ст. 45](#) Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лице, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Комиссией Управления установлено, что Заявитель 18.03.2021, 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 18.03.2021 N 1893414, в свою очередь 23.03.2021, то есть в срок, определенный положениями [ч. 5 ст. 45](#) Закона о контрактной системе, Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок размещен акт о признании участника уклонившимся от заключения государственного контракта, а также протокол отказа от заключения государственного контракта с указанием причин несоответствия предоставленной банковской гарантии законодательству.

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 заседание Комиссии Управления представителем Заявителя не представлено документов, подтверждающих обоснованность доводов жалобы, в частности свидетельствующих о том, в соответствии с какими положениями [Закона](#) о контрактной системе протокол отказа от заключения контракта, содержащий причины несоответствия банковской гарантии, не является уведомлением, предусмотренным [ч. 7 ст. 45](#) Закона о контрактной системе, равно как Заявителем не представлены документы свидетельствующие о соответствии банковской гарантии нормам действующего законодательства.

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

решила:

1. Признать жалобу ООО "А" на действия ГКУ "У" необоснованной.
2. Снять ограничения на определение поставщика (подрядчика, исполнителя), наложенные письмом Московского УФАС России от 26.03.2021 N ЕИ/16775/21.

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](#).

Заместитель председателя Комиссии
Г.

Члены Комиссии
Л.
С.
