



**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

штамп
регистрации

№ _____

На № _____

от _____

ГКУ «Москворечье»

ул. Сосенский Стан, д. 4,
п. Коммунарка, пос. Сосенское,
г. Москва, 108814

mkr-zakupki@str.mos.ru
info-mkr@str.mos.ru,

ООО СК «СЕВЕР»

пр-кт Рязанский, д. 8 стр. 1,
эт./помещ. антресоль/VIII, ком. 41,
вн.тер.г. м.о. Рязанский, г. Москва, 109428

Kiseleva.en@bk.ru
mail@cksever.ru

ОАО «МТС Банк»

ул. Садовническая, д. 75,
г. Москва, 115035

info@mtsbank.ru
tbg@mtsbank.ru

АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая 14, стр. 5,
г. Москва, 115114

info@roseltorg.ru
ko@roseltorg.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/10/104-5054/2023

**о проведении проверки по факту одностороннего
отказа от исполнения государственного контракта**

18.04.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии Управления:

Д.А. Аносова — ведущего специалиста — эксперта отдела проверок государственных



2023-19449

закупок,

Членов Комиссии Управления:

И.А. Полякова — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

Н.А. Гришиной — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченных представителей ГКУ «Москворечье»: Жукова Ю.С. (доверенность №ВН-589/3 от 31.03.2023); ООО СК «СЕВЕР»: Зеленская А.Д. (доверенность №1 от 13.04.2023) а также в отсутствие уполномоченных представителей ОАО «МТС Банк» (о месте, времени и дате заседания комиссии уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России №ЕИ/16319/23 от 14.04.2023),

рассмотрев обращение ГКУ «Москворечье» о включении сведений в отношении ООО СК «СЕВЕР» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со ст. 104 Федерального закона 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 поступило обращение ГКУ «Москворечье» (далее – Заказчик) о рассмотрении вопроса о включении сведений в отношении ООО СК «СЕВЕР» (далее — Победитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения государственного контракта с ГКУ «Москворечье» по результатам электронного аукциона на выполнение работ по ремонту помещений 6 и 7 этажей в здании АДЦ «Коммунарка», расположенном по адресу: Москва, пос. Сосенское, п. Коммунарка, ул. Сосенский Стан, д.4 (реестровый №0873500001223000003) (далее — Аукцион).

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 14.03.2023 ООО СК «СЕВЕР» признано победителем Аукциона.

Согласно ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, 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.

05.04.2023 Заказчиком размещен на электронной площадке проект контракта.

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 ст. 51 Закона о контрактной системе проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий: 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 настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом).

23.03.2023 Победителем размещен на электронной площадке подписанный проект контракта, а также представлено обеспечение исполнения контракта в виде независимой гарантии №333925-23-ЕГВ от 10.04.2023, выданной ОАО «МТС Банк» (далее — Банк) (представлена в материалах дела).

В соответствии с ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе, в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, не выполнены требования пункта 3 части 3 ст. 51 Закона о контрактной системе) и частью 5 ст. 51 Закона о контрактной системе:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 ст. 51 Закона о контрактной системе:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки.

12.04.2023 Заказчиком в единой информационной системе размещен протокол о признании Победителя уклонившимся от заключения контракта №ППУ20_1 по итогам Аукциона на основании несоответствия представленного обеспечения исполнения Контракта требованиям законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 96 Закона о контрактной системе, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Согласно 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 статьей 95 Закона о контрактной системе.

Ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

П. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе установлено, что основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным ч. 2, 3 и 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Согласно 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 системе.

В силу ч. 1.2 ст. 45 Закона о контрактной системе перечень банков, соответствующих установленным требованиям, ведется федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит размещению на официальном сайте федерального органа исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». В случае выявления обстоятельств, свидетельствующих о соответствии банка, не включенного в перечень, установленным требованиям либо о несоответствии банка, включенного в перечень, установленным требованиям, такие сведения направляются Центральным банком Российской Федерации в федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок в течение пяти дней со дня выявления указанных обстоятельств для внесения соответствующих изменений в перечень.

Согласно ч. 8 ст. 45 Закона о контрактной системе независимая гарантия, используемая для целей Закона о контрактной системы, информация о ней и документы, предусмотренные ч. 9 ст. 45 Закона о контрактной системе, должны быть включены в реестр независимых гарантий, размещенный в ЕИС, за исключением независимых гарантий, указанных в ч. 8.1 ст. 45 Закона о контрактной системе. Ведение такого реестра осуществляется путем включения в соответствии с порядком, предусмотренным ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе, таких информации и документов в реестр и присвоения номера реестровой записи. В течение одного рабочего дня после включения таких информации и документов в реестр независимых гарантий гарант направляет принципалу выписку из реестра независимых гарантий.

В соответствии с ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, порядок ведения и размещения в ЕИС реестра независимых гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, типовая форма независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, форма требования об уплате денежной суммы по независимой гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 постановления 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» (далее – Постановление № 1005) утверждены:

- дополнительные требования к независимой гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системы (далее – Дополнительные требования);
- перечень документов, представляемых заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии, правила ведения и размещения в ЕИС реестра независимых гарантий;
- форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии;
- правила формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий;
- типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке товара, работы, услуги для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта (далее – Типовая форма).

В силу ч. 11 ст. 45 Закона о контрактной системе гарант не позднее одного рабочего дня, следующего за датой выдачи независимой гарантии, или дня внесения изменений в условия независимой гарантии включает указанные в ч. 9 ст. 45 Закона о контрактной системе информацию и документы в реестр независимых гарантий либо в указанные сроки направляет в соответствии с порядком формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий информацию для включения в закрытый реестр независимых гарантий.

Как следует из протокола признания Общества уклонившимся, Общество подписало проект государственного контракта 11.04.2023, представив в качестве обеспечения исполнения контракта независимую гарантию от 10.04.2023 №333925-23-ЕГВ (далее — Гарантия).

В соответствии с условиями Гарантии, срок окончания её действия установлен как 31.07.2023 включительно.

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе независимая гарантия должна содержать срок действия независимой гарантии с учетом требований ст. 44 и 96 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

На основании ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при исполнении, изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии с опубликованным в составе аукционной документации проектом контракта установлено:

- п. 3.1 проекта Контракта установлено, что сроки выполнения работ по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта: со следующего дня после даты заключения Контракта в течение 60 (Шестидесяти) рабочих дней.

- п. 4.1 Подрядчик в срок не позднее 10 (Десяти) рабочих дней после окончания завершения выполнения работ, представляет Заказчику комплект отчетной документации, предусмотренной Техническим заданием, и электронный структурированный Документ о приемке, подписанные Подрядчиком.

- п. 4.3 Не позднее 20 (Двадцати) рабочих дней после получения от Подрядчика документов, указанных в настоящей статье Контракта, Заказчик рассматривает результаты и осуществляет приемку выполненных работ по Контракту на предмет соответствия их объема, качества требованиям, изложенным в Контракте и Техническом задании, либо направляет подписанный УКЭП электронный структурированный Документ о приемке, или мотивированный отказ от принятия результатов выполненных работ и сроком их устранения. В случае получения мотивированного отказа от Заказчика Подрядчик устраняет причины, указанные в таком мотивированном отказе в срок не более 7 (Семи) календарных дней, и представляет Заказчику электронный структурированный Документ о приемке повторно.

- п. 2.8.2 Заказчик оплачивает работы по факту объема выполненных работ, в безналичном порядке путем перечисления стоимости выполненных работ со своего лицевого счета, открытого в Департаменте финансов города Москвы, на расчетный счет Подрядчика, реквизиты которого указаны в статье «Адреса, реквизиты и подписи Сторон» Контракта, на основании надлежаще оформленного и подписанного обеими Сторонами усиленными квалифицированными электронными подписями (далее – УКЭП) сформированного с использованием Автоматизированной информационной системы «Портал поставщиков» (далее – АИС «Портал поставщиков») Документ о приемке (Приложение № 2 к настоящему Контракту) в электронной форме, в течение 7 (Семи) рабочих дней с даты подписания Заказчиком Документа о приемке.

Указанная информация была отражена в разделе «Информация о сроках исполнения контракта и источниках финансирования» извещения о проведении электронного аукциона от 23.03.2023 № 0873500001223000003, опубликованного на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок, где срок исполнения контракта установлен как 97 рабочих дней с даты начала исполнения контракта.

Исходя из указанного, с учетом установленного срока исполнения обязательств и соблюдения ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, срок действия независимой гарантии должен быть установлен как 04.10.2023.

На заседании Комиссии Управления представитель Победителя пояснил, что 10.04.2023 г., то есть заблаговременно, со стороны ПАО «МТС Банк» была выпущена Независимая гарантия №333925-23-EGV, которую Общество намеревалось предоставить в качестве обеспечения исполнения контракта.

11.04.2023 Общество подписало контракт посредством ЭЦП и приложило в качестве обеспечения исполнения контракта вышеуказанную независимую гарантию.

Вместе с тем 12.04.2023 Общество со стороны Заказчика получило отказ в принятии обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии от 10.04.2023

Представитель Общества указал, что ПАО «МТС Банк» составило независимую гарантию, не соответствующую требованиям Закона о контрактной системе в связи с чем 12.04.2023 Общество направило претензию в банк для разъяснения вышеописанных обстоятельств и их причин. Вместе с тем Общество ответ на претензию не был получен.

С целью подтверждения отсутствия намерений уклониться от подписания контракта 17.04.2023 Общество со стороны ПАО АКБ «Абсолют Банк» получило новую независимую гарантию №10603343, которую Общество готово предоставить Заказчика в качестве обеспечения исполнения контракта.

Комиссией Управления было установлено, что согласно пункту независимой гарантии от 10.04.2023 «Срок действия независимой гарантии» указано «до 31.07.2023 включительно».

В соответствии с п. 3 информационной карты по проведению аукциона в электронной форме, п. 3.1 проекта контракта, п. 1.6 технического задания сроки выполнения работ по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта: со следующего дня после даты заключения Контракта в течение 60 (Шестидесяти) рабочих дней.

В соответствии с п. 20.1 информационной карты по проведению аукциона в электронной форме срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Все сроки в количествах дней, указанные в независимой гарантии, должны иметь расшифровку прописью. Порядок возмещения упущенной выгоды заказчику. 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.

С учетом срока поставки товара по контракту и с учетом требований ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе срок действия гарантии должен быть минимум 04.10.2023.

Следовательно, срок действия Гарантии не соответствует требованиям ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем представители ОАО «МТС Банк» на заседании Комиссии Управления отсутствовали, а также не представили письменные пояснения по существу выданной независимой гарантии.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта, не противоречат положениям п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

При этом Комиссия приходит к выводу, что независимая гарантия, выданная Банком, не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации.

Вышеуказанные действия Банка нарушают ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, представленная Победителем независимая гарантия не свидетельствует о намеренном недобросовестном уклонении Победителя от заключения государственного контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном уклонении от заключения государственного контракта.

Рассмотрев представленные документы и сведения, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления.

РЕШИЛА:

1. Отказать ГКУ «Москворечье» во включении информации об ООО СК «СЕВЕР» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Признать в действиях Банка нарушение ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику, Оператору электронной площадки, Банку предписание об устранении выявленного нарушения Закона о контрактной системе.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК РФ.

Председатель комиссии

Д.А. Аносов

Место для подписи:

Аносов Д. А.

Члены комиссии:

И.А. Поляков

Место для подписи:

Поляков И. А.

Н.А. Гришина

Место для подписи:

Гришина Н. А.