

РЕШЕНИЕ № 833/18

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителей Управления по капитальному строительству, жилищно-коммунальному хозяйству, транспорту и связи Администрации Ангарского городского округа (далее – заказчик) – <.....>;

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Лидер» (далее – заявитель) – <.....>;

рассмотрев жалобу заявителя на действия заказчика, связанные с заключением контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог, извещение № 0134300095218000034 (далее – электронный аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 03 июля 2018 года поступила жалоба заявителя на действия заказчика.

Согласно доводам жалобы, заявитель просит дать оценку правомерности действиям заказчика, связанным с признанием заявителя уклонившимся от заключения муниципального контракта в связи с несоответствием представленной банковской гарантии условиям документации.

Так, по мнению заявителя в пункте 4 представленной им банковской гарантии указано требуемое пунктом 7.4 (10) раздела XIII документации требование к содержанию банковской гарантии о возможности предоставления требования об уплате денежной суммы как на бумажном носителе, так и в форме электронного документа, что не противоречит пункту 6 банковской гарантии.

Кроме того, заявитель в своей жалобе указывает, что в пункте 15 банковской гарантии указано требуемое пунктом 7.4 (9) раздела XIII документации требование к содержанию банковской гарантии.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя, из которых следует, что доводы жалобы являются необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 16 мая 2018 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru размещены Извещение о проведении электронного аукциона № 0134300095218000034, а также Документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 13 558 000 руб. 00 коп.

18 июня 2018 года заказчиком опубликован протокол проведения электронного аукциона, согласно которому от ООО «Лидер» поступило предложение о цене контракта на сумму 13 151 260 руб. 00 копеек, тем самым снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 3%.

20 июня 2018 года в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещен протокол подведения итогов электронного аукциона. Согласно данному протоколу победителем электронного аукциона признано ООО «Лидер».

Порядок заключения контракта по результатам электронного аукциона урегулирован статьей 70 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Комиссией установлено, что во исполнение вышеназванной нормы заказчиком в ЕИС 21 июня 2018 года размещен проект контракта для подписания его заявителем.

26 июня 2018 года заявителем жалобы в соответствии с частью 4 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ размещен протокол разногласий по проекту контракта.

26 июня 2018 года заказчиком повторно размещен проект контракта для подписания его победителем электронного аукциона.

28 июня 2018 года заявителем подписан проект контракта и в качестве обеспечения исполнения контракта представлена Банковская гарантия № 860919 от 27.06.2018 года, выданная ООО Банк «СКИФ».

Согласно части 5 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа (часть 7 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ).

На основании вышеназванного заказчиком 02 июля 2018 года в адрес общества направлено Уведомление, согласно которому заказчик отказывается от принятия банковской гарантии № 860919 от 27.06.2018 года, выданной ООО Банк «СКИФ».

В соответствии с частью 1 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Статьей 45 Федерального закона № 44-ФЗ установлены требования к содержанию банковской гарантии. Так, частью 2 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 13 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 настоящего 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.

Постановлением Правительство Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» утверждены Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Так, пунктом «а» вышеназванных Дополнительных требований к банковской гарантии установлено, что банковская гарантия обязательно должна содержать следующую информацию:

- права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта;
- права заказчика в случаях, установленных частью 13 статьи 44 Федерального закона «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке;

- права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

- условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

- перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с частью 6 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;

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).

Заказчиком в разделе XIII документации о проведении электронного аукциона установлено требование к обеспечению исполнения контракта.

Так, пункт 7.4 раздела XIII документации о проведении электронного аукциона содержит требование к содержанию банковской гарантии.

Так, подпунктом 10 пункта 7.4 раздела XIII документации установлены следующие требования к содержанию банковской гарантии:

10) права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающей размер обеспечения исполнения контракта.

Комиссия исследовав представленную заявителем жалобы в составе заявки банковскую гарантию установила, что пункт 4 банковской гарантии содержит установленное подпунктом 10 пункта 7.4 раздела XIII документации требование. Согласно пункту 4 банковской гарантии *«БЕНЕФИЦИАР вправе в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения ПРИНЦИПАЛОМ обязательств, обеспеченных ГАРАНТИЕЙ, представить ГАРАНТУ на бумажном носителе или в форме электронного документа в порядке, предусмотренном*

законодательством Российской Федерации, требование об уплате Суммы Гарантии или ее части».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что представленная заявителем жалобы банковская гарантия содержит предусмотренную подпунктом 10 пункта 7.4 раздела XIII документации возможность предоставления требования об уплате денежной суммы как на бумажном носителе, так и в форме электронного документа.

Вместе с тем, пункт 6 банковской гарантии, из содержания которой следует, что требование платежа по гарантии на бумажном носителе должно быть получено гарантом в письменном виде по адресу выдавшего банковскую гарантию банка, не противоречит положениям пункта 4 банковской гарантии и не ограничивает право заказчика представлять гаранту требование об уплате суммы гарантии в форме электронного документа, а лишь конкретизирует порядок направления требования об уплате суммы по банковской гарантии на бумажном носителе.

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о том, что вышеназванный довод заявителя жалобы является обоснованным, что свидетельствует о нарушении заказчиком часть 6 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ.

Подпунктом 9 пункта 7.4 раздела XIII документации установлены следующие требования к содержанию банковской гарантии:

9) право бенефициара на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, **направленное** до окончания срока действия банковской гарантии.

Комиссия исследовав представленную заявителем жалобы в составе заявки банковскую гарантию установила, что пункт 15 банковской гарантии содержит установленное подпунктом 9 пункта 7.4 раздела XIII документации требование. Согласно пункту 15 банковской гарантии «**ГАРАНТ соглашается, что БЕНЕФИЦИАР имеет право на беспорное списание денежных средств со счета ГАРАНТА, если ГАРАНТОМ в срок не более чем 5 (Пять) рабочих дней не исполнено Требование платежа по Гарантии**».

Вместе с тем, пункты 7, 8 банковской гарантии содержат следующее: «7. **Требование платежа по Гарантии должно быть получено ГАРАНТОМ до истечения срока действия Гарантии.** 8. **ГАРАНТ отказывает БЕНЕФИЦИАРУ в удовлетворении его Требования, если это Требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям Гарантии либо получены ГАРАНТОМ по окончании срока действия Гарантии**».

Таким образом, пункт 15 банковской гарантии не содержит установленное подпунктом 9 пункта 7.4 раздела XIII документации условие о том, что право бенефициара на беспорное списание денежных средств со счета гаранта возможно в случае, если гарантом не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, **направленное до окончания срока действия банковской гарантии**, а также положения пунктов 7, 8 банковской гарантии ограничивают сроки направления Бенефициаром требования платежа по гарантии, что противоречит подпункту 9 пункта 7.4 раздела XIII документации.

Исходя из вышеизложенного, указанный довод заявителя жалобы является необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Лидер» частично обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим часть 6 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ.
3. Предписание по результатам рассмотрения жалобы не выдавать.
4. Направить копии решения сторонам по жалобе.
5. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>