

РЕШЕНИЕ № 5-2/201 - 16

14 сентября 2016 г.

г. Вологда

Резолютивная часть решения вынесена 09.09.2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 14.09.2016 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия УФАС) в составе:

Мерзляковой Н.В. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Куфтыревой Н.А. – член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок;

Жирнова А.А. - член комиссии, государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок;

Пресновой Е.Д. – член комиссии, государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок;

рассмотрев жалобу ООО «ЗКС» (далее - Заявитель) на действия КУ ВО «Управление автомобильных дорог Вологодской области» (далее – Заказчик), комитета государственного заказа Вологодской области (далее - Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона,

в присутствии представителей от Заказчика – Царевой Ю.А. (по доверенности от 26.02.2016 № 17), Меркуловой Е.Н. (по доверенности от 09.09.2016 № 63)

в присутствии представителя от Уполномоченного органа (по доверенности от 05.09.2016 № 9),

в присутствии представителя от Заявителя – Шевелевой О.С. (по доверенности от 01.09.2016),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – УФАС) поступила жалоба от ООО «ЗКС» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона № 0130200002416001873 на выполнение работ по технической инвентаризации объектов недвижимости - автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения

Вологодской области, изготовлению технических планов, постановке объектов на государственный кадастровый учет и получению кадастровых паспортов.

По мнению Заявителя, Заказчик нарушил его права и законные интересы путем необоснованного:

- отказа в принятии банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

- признания Заявителя уклонившимся от заключения государственного контракта по результатам электронного аукциона.

Комиссия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия), рассмотрев представленные материалы, выслушав представителей сторон, пришла к следующему выводу.

29.07.2016 Заказчик опубликовал в Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок извещение о проведении электронного аукциона № 0130200002416001873 на выполнение работ по технической инвентаризации объектов недвижимости - автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального значения Вологодской области, изготовлению технических планов, постановке объектов на государственный кадастровый учет и получению кадастровых паспортов.

Дата окончания срока подачи заявок: 08.08.2016.

Начальная (максимальная) цена контракта: 1 376 833,33 руб.

Согласно протоколу подведения итогов указанного электронного аукциона от 17.08.2016 года победителем признано ООО «ЗКС».

18.08.2016 Заказчик направил проект государственного контракта победителю закупки ООО «ЗКС».

29.08.2016 Заявитель направил Заказчику проект контракта и банковскую гарантию от 29.08.2016 на сумму 206525,00, выданную КБ «НЕФТЯНОЙ АЛЬЯНС» (ПАО) № УРГО-77/264557/2016.

01.09.2016 Заказчик в ЕИС опубликовал протокол отказа от заключения контракта, в связи с признанием участника уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе (непредоставление обеспечения исполнения контракта). Основанием для отказа в принятии банковской гарантии явилось несоответствие ее п. 14 условию, указанному в п. 7 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе.

П. [1 ст. 96 Закон](#) о контрактной системе предусмотрена обязанность Заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с [ч. 3 ст. 96](#) Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [ст. 45](#) того же закона. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В случае если исполнение контракта обеспечивается предоставлением банковской гарантии, согласно [п. 7 ч. 2 ст. 45](#) Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Указанный [перечень](#) документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержден постановлением Правительства 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1005).

В соответствии с [п. «б»](#) Постановления Правительства РФ № 1005, установлен запрет на включение в банковскую гарантию требований о предоставлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в приведенный [перечень](#):

положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования заказчика о платеже по банковской гарантии в случае непредоставления гаранту заказчиком уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или расторжении контракта (за исключением случаев, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями контракта или законодательством Российской Федерации); <...>.

В соответствии с [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.

Исчерпывающий перечень оснований для отказа в принятии заказчиком такой гарантии приведен в [ч. 6 названной статьи](#), согласно [п.п. 2](#) и [3](#) которой таким основанием является несоответствие банковской гарантии требованиям, в том числе, [ч. 2 ст. 45](#) Закона о контрактной системе, а также 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).

В силу [ч. 4 ст. 96](#) Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым он заключается, обеспечения исполнения контракта в соответствии с названным [Законом](#).

[Ч. 5 названной статьи](#) предусмотрено, что в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

П. 34 раздела I «Информационная карта» документации об электронном аукционе содержит следующие требования к обеспечению исполнения контракта,

информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со ст. 35 Закона о контрактной системе:

1. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

При внесении денежных средств на расчетный счет заказчика, платежное поручение на перечисление средств в качестве обеспечения контракта заполняется по общим правилам (в соответствии с [гл. 5](#) Положения о правилах осуществления перевода денежных средств, утвержденного Банком России 19.06.2012 № 383-П, [Приложение № 1](#) к Положению Банка России от 19.06.2012 № 383-П). При этом в графе «Назначение платежа» необходимо указать «Обеспечение исполнения контракта», а также отразить информацию о закупке.

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.

2. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Закона.

3. В случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение, требования об обеспечении исполнения контракта к такому участнику не применяются.

4. Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать помимо условий, перечисленных в части 2 статьи 45 Закона, условие о праве заказчика на беспорочное 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.

5. Запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией.

6. Банковское сопровождение контракта не осуществляется.

Проект контракта содержит раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта», где в п. 6.1 Заказчик устанавливает требование об обеспечении исполнения контракта путем предоставления банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе, или внесенными на указанный Заказчиком счет денежными средствами.

Р. 6 проекта контракта посвящена ответственности сторон. П. 6.8. проекта контракта предусматривает, что в случае нарушения Исполнителем обязательств

по Контракту и не уплаты неустойки на основании направленного Заказчиком Исполнителю требования, Заказчик вправе удовлетворить требования за счёт обеспечения исполнения Контракта (банковской гарантии, денежных средств, внесенных в качестве обеспечения).

П. 6.4. проекта контракта также содержит условия, что в случае просрочки исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, Заказчик направляет Исполнителю требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

П. 14 независимой банковской гарантии № УРГО-77/264557/2016 от 29.08.2016 содержит условие гарантии: «В случае просрочки исполнения Принципалом основных обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом основных обязательств, предусмотренных контрактом, к требованию Бенефициара об осуществлении уплаты денежной суммы по настоящей гарантии должны быть приложены копии предъявленного Принципалу требования Бенефициара к Принципалу об уплате неустоек (штрафов, пеней), установленного частью 6 статьи 34 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», иных требований и/или уведомлений, если условиями Контракта или законодательством Российской Федерации предусмотрено направление Бенефициаром таких требований или уведомлений о нарушении Принципалом условий Контракта или расторжения Контракта с отметкой принципала о его получении или с приложением уведомления о его вручении Принципалу».

Таким образом, Заказчик предусмотрел проектом контракта обязанность направления уведомлений/требований Исполнителю о нарушении обязательств по контракту, об уплате неустоек (штрафов, пеней), и тем самым, воспользовался дополнительным требованием к банковской гарантии о включении условия о предоставлении гаранту заказчиком уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или расторжении контракта.

Комиссия УФАС приходит к выводу, о том, что Заявитель не может быть признан уклонившимся от заключения государственного контракта, так как предоставленное обеспечение исполнения контракта – банковская гарантия соответствует требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе. Заказчик нарушил ч. [7 ст. 70](#) Закона о контрактной системе.

Жалоба признается обоснованной.

Комиссия УФАС на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 99, 106 Закона 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЗКС» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч. 7 ст. 70 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание Заказчику, Оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.