

## РЕШЕНИЕ РНП-43-109

« 30 » ноября 2016 года

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

в присутствии:

<...> – представителя «АЙТИ Сервис» по доверенности,

<...> – представителя Министерства лесного хозяйства Кировской области по доверенности,

рассмотрев материалы Министерства лесного хозяйства Кировской области о включении сведений об ООО «АЙТИ Сервис» в реестр недобросовестных поставщиков,

### УСТАНОВИЛА:

10.11.2016 г. в Кировское УФАС России поступили сведения Министерства лесного хозяйства Кировской области (далее - Заявитель) об участнике закупки ООО «АЙТИ Сервис» (далее - Поставщик), уклонившемся от заключения контракта на поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей (извещение № [0340200003316003816](#)).

Заявитель сообщает, что Поставщик не представил обеспечение исполнения государственного контракта, что послужило причиной для признания Поставщика уклонившимся от заключения государственного контракта.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 г. N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным [органом](#) исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в

сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 г. N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 г. N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Приказом Кировского УФАС России № 30 от 24.02.2016 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

Рассмотрение данных материалов было назначено на 30.11.2016 г.

Из материалов, представленных Заказчиком, следует, что согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0340200003316003816-3 от 18.10.2016 г. ООО «АЙТИ Сервис» признано победителем электронного аукциона. 25.10.2016 г. Поставщиком подписан проект контракта, направленный Заказчиком, приложена банковская гарантия №301094 от 24.10.2016 г. В приеме данной банковской гарантии Заказчиком было отказано, ввиду того, что по мнению Заказчика срок действия банковской гарантии не охватывает периода окончания срока действия государственного контракта (согласно п. 10 проекта государственного контракта, контракт действует до надлежащего и полного исполнения сторонами принятых на себя обязательств). Исчисление ориентировочного срока действия банковской гарантии осуществлялось путем сложения следующих сроков (дата отсчета - 29.10.2016 г. как регламентируемый площадкой срок подписания контракта): 29.10.2016 г. как регламентируемый площадкой срок подписания контракта 20 календарных дней на поставку товара Поставщиком, 5 рабочих дней на приемку товара Заказчиком, 30 календарных дней на оплату товара Заказчиком и 1 месяц в соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе. Таким образом, по расчетам Заказчика срок действия банковской гарантии должен истекать 25.01.2017 г. или позднее. Ввиду того, что представленная Поставщиком банковская

гарантия имела срок окончания 13.01.2017 г., Заказчиком было отказано в ее принятии.

28.10.2016 г. в адрес Поставщика было направлено письмо об отказе в принятии банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. и 28.10.2016 г. отозван проект контракта, сформирована новая карточка контракта. Данная карточка контракта от 02.11.2016 г. была подписана Поставщиком, прикреплена банковская гарантия от 01.11.2016 г. №308415 (срок действия с 14.01.2017 г. по 15.02.2017 г.). Заказчиком было отказано в принятии данной банковской гарантии 08.11.2016 г. также по причине того, что срок банковской гарантии не охватывает период действия государственного контракта, сформирован протокол о признании общества уклонившимся от заключения государственного контракта по итогам электронного аукциона.

Представитель ООО "АЙТИ Сервис" пояснил, что обществом в установленный [Законом](#) о контрактной системе срок был подписан проект контракта. При этом обществом была подготовлена банковская гарантия №301094 от 24.10.2016 г., срок действия которой был рассчитан как сумма следующих сроков: 20 календарных дней на поставку товара Поставщиком, 5 рабочих дней на приемку товара Заказчиком и 1 месяц в соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе. Таким образом, как устно отмечено представителем Поставщика, срок действия данной банковской гарантии с 24.10.2016 г. по 13.01.2017 г. является достаточным для обеспечения обязательств Поставщика по контракту, в связи с чем отказ Заказчика в ее принятии от 28.10.2016 г. неправомерен. Представителем отмечено, что банковская гарантия направлена на обеспечение обязательств Поставщика, исполнение Заказчиком обязанности по оплате товара не может входить в срок действия банковской гарантии.

Поставщиком также в регламентированный срок была подписана карточка контракта, приложена банковская гарантия от 01.11.2016 г. №308415, отказ в принятии которой была сформирован Заказчиком 08.11.2016 г.

Представителем Поставщика отмечено, что общество не имело умысла на уклонение от подписания государственного контракта, надлежащим образом было подготовлено обеспечение контракта. ООО «АЙТИ Сервис» был закуплен товар, необходимый для выполнения обязательств по контракту.

В соответствии с ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе, в случае поступления сведений об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих о неисполнении контракта, уполномоченный, на осуществление контроля в сфере размещения заказов, федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта.

В результате осуществления проверки факта неисполнения ООО "АЙТИ Сервис" контракта установлено следующее.

28.09.2016 г. на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей (извещение № 0340200003316003816).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона №

0340200003316003816-3 от 18.10.2016 г. ООО «АЙТИ Сервис» признано победителем электронного аукциона. 24.10.2016 года участнику закупки ООО «АЙТИ Сервис» направлен проект государственного контракта. 25.10.2016 г. общество представило оператору электронной площадки проект контракта, подписанный усиленной ЭЦП, приложена банковская гарантия №301094 от 24.10.2016 г. Данная карточка контракта была отозвана Заказчиком 28.10.2016 г., направлено решение об отказе в принятии банковской гарантии.

02.11.2016 г. Заказчиком была направлена новая карточка контракта. Поставщиком также в регламентированный срок (02.11.2016 г.) была подписана карточка контракта, приложена банковская гарантия от 01.11.2016 г. №308415. Протоколом отказа от заключения контракта от 08.11.2016 ООО «АЙТИ Сервис» признано уклонившимся от заключения муниципального контракта.

Согласно данным официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок данный Поставщик является активным участником контрактной системы: имеет исполненные контракты, находящиеся на исполнении.

В соответствии с ч. 1 ст. 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со [статьей 69](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с ч. 6 ст. 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

В соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе 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.

Согласно ч. 13 ст. 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего

Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 названного 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.

Аналогичные положения предусмотрены п. 6.1 Инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе в электронной форме.

В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно п.2 ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

**2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.**

В силу п.2 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

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

Согласно п.1.1. проекта государственного контракта Поставщик обязуется осуществить поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей (далее – Товар) для нужд министерства лесного хозяйства Кировской области, в порядке, в сроки и на условиях предусмотренных настоящим Контрактом, а Заказчик обязуется принять и оплатить поставленный Товар.

Условиями контракта определено, что «2.3. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц.

2.4. В случае предоставления обеспечения исполнения Контракта в виде банковской гарантии, обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается по основаниям, предусмотренным ст. 378 Гражданского кодекса РФ, а также в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего гарантию».

В силу п.3.4. проекта государственного контракта оплата Товара осуществляется после его поставки в полном объеме в соответствии со Спецификацией (Приложение №1 к Контракту) путем безналичного перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Поставщика **в течение 30 (тридцати) календарных дней** со дня подписания Сторонами Акта приема-передачи Товара

(Приложение №2 к Контракту) на основании счета на оплату и (или) счета-фактуры, и подписанной сторонами товарной накладной.

Согласно п.5.1. проекта государственного контракта поставка Товара осуществляется силами Поставщика в полном объеме, в количестве и качестве, установленными Спецификацией (Приложение №1 к Контракту) по адресу: 610020, г. Киров, ул. Пятницкая, д. 32 **в течение 20 (двадцати) календарных дней** со дня заключения настоящего Контракта.

П.5.4. проекта контракта определено, что приемка Товара по количеству осуществляется во время передачи Товара Заказчику и (или) в течение рабочего дня с момента получения Товара. При передаче Товара Поставщик предоставляет пакет документов, подтверждающих качество и безопасность Товара Заказчику, а Заказчик производит приемку по количеству и ассортименту поставляемого Товара. Результат приемки Товара оформляется подписанием Акта приема-передачи Товара (Приложение №2 к Контракту) и товарной накладной, в течение **5 (пяти) рабочих дней** с момента получения Товара.

**Согласно п.10.1. проекта государственного контракта настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе и действует до полного и надлежащего исполнения Сторонами принятых на себя обязательств.**

**Согласно п.14 банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. гарантия выдана под отлагательным условием (заключение государственного контракта) по обязательствам Принципала (Поставщика).**

Согласно ст. 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)

установленный сделкой срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Согласно позиции Минэкономразвития, изложенной в письме от 22.07.2016 № Д28и-1982, в случаях, когда срок действия контракта определен как до полного исполнения обязательств сторонами, банковская гарантия должна предоставляться с учетом срока исполнения основного обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя).

С учетом регламентированных сроков подписания контракта, предусмотренных ст. 70 Закона о контрактной системе (в том числе в случае наличия разногласий по проекту контракта) срок подписания контракта участником – 31.10.2016 г., фактический – 25.10.2016.

Соответственно, срок предоставления банковской гарантии исчисляется сроком подписания проекта контракта сторонами, с учетом того, что условиями контракта установлены сроки: 20 календарных дней на поставку товара Поставщиком (срок исполнения основного обязательства), 5 рабочих дней на приемку товара Заказчиком (срок подтверждения исполнения основного обязательства Поставщика) и 1 месяц в соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о том, что срок банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. исчислен с учетом положений проекта государственного контракта и требований законодательства. Заказчиком неправомерно произведен отказ от принятия данной банковской гарантии (28.10.2016 г.).

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 г. № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии со ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Ввиду того, что по результатам рассмотрения жалобы ООО «АЙТИ Сервис» в части отказа в принятии банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. установлено нарушение Заказчиком п.2 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе, совершения Поставщиком действий, направленных на заключение государственного контракта, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений в отношении ООО " АЙТИ Сервис " в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Сведения, представленные Министерством лесного хозяйства об участнике закупки на поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей (извещение № 01402000033116003816) ООО " АЙТИ Сервис ", в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

*В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*