

29.07.2019 №

Заказчик:

ФКУ УПРДОР «Холмогоры»

160001, г. Вологда, пр-кт Победы, д. 33

E-mail: bykovaes@holmogory.ru

Заявитель:

ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ»

191167, г. Санкт-Петербург,

ул. Александра Невского, д. 9, литера А,
пом.14Н-31 (318)

E-mail: info@euro-test.ru

Оператор электронной площадки:

АО «ЕЭТП»

115114, г. Москва, ул. Кожевническая,

д. 14, стр.5

E-mail: info@roseltorg.ru

РЕШЕНИЕ № 035/06/83.2-437/2019

24 июля 2019 г.
Вологда

г.

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

«...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии Управления,

«...» – начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

«...» – государственный инспектор Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

«...» – специалист-эксперт Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления,

рассмотрев жалобу ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – ФКУ «Упрдор «Холмогоры» при проведении электронного аукциона, предмет закупки – поставка лабораторного оборудования и приборов контроля качества дорожных работ на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения (извещение № 0330100010519000070), в присутствии представителей:

от Заказчика – «...» (по доверенности от 01.09.2017 б/н),

от Заявителя – «...» (по доверенности от 18.07.2019 № 1),

УСТАНОВИЛА:

19.07.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступила жалоба от ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» (вх. № 3441 от 19.07.2019) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона, предмет закупки – поставка лабораторного оборудования и приборов контроля качества дорожных работ на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения (извещение № 0330100010519000070) (далее – электронный аукцион), противоречащие Федеральному закону 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).

Жалоба Заявителя подана в надлежащий срок и соответствует требованиям, предусмотренным ст. 105 Закона о контрактной системе.

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно и незаконно признал ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» уклонившимся от заключения контракта.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что нарушения законодательства о контрактной системе в действиях Заказчика отсутствуют, в связи с этим жалобу просит признать необоснованной.

Комиссия Управления, рассмотрев представленные материалы в их совокупности, выслушав представителей Заказчика и Заявителя, установила следующее.

29.05.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещено Извещение о проведении электронного аукциона от 29.05.2019 № 0330100010519000070.

Начальная (максимальная) цена контракта: 5 128 390 ,70 руб.

04.07.2019 в ЕИС размещен Протокол подведения итогов электронного аукциона от 04.07.2019 № 0330100010519000070-3, согласно которому победителем электронного аукциона признано ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ».

В соответствии с ч. 1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту представило банковскую гарантию № 19/0044/AST/ММБ/015885 от 12.07.2019 г., выданную ПАО «Сбербанк России» (далее – Гарантия). Рассмотрев Гарантию, Заказчик пришел к выводу, что она не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе и в связи с этим признал ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» уклонившимся от заключения контракта.

Требования к банковской гарантии установлены ст. 45 Закона о контрактной системе.

Дополнительные требования к банковским гарантиям установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 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 № 1005).

В документации об электронном аукционе размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его представления указаны в разделе 18.

Изучив Гарантию, Комиссия Управления пришла к выводу, что Гарантия не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе, по следующим причинам.

1. Согласно п. 2 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской

гарантией.

Вышеуказанное требование установлено в п. 18.4. раздела 18 «Размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его предоставления» документации об электронном аукционе: по государственному контракту, который заключается по результатам настоящего аукциона, победитель аукциона (участник аукциона с которым заключается контракт) предоставляет обеспечение исполнения государственного контракта, которое должно обеспечивать своевременное и надлежащее исполнение всех обязательств победителя аукциона по заключаемому государственному контракту (участника аукциона, с которым заключается контракт), включая сроки исполнения контракта, качество поставляемых по контракту товаров, а также должно обеспечивать обязательства победителя аукциона (участника аукциона с которым заключается контракт) по уплате им штрафных санкций, предусмотренных контрактом, убытков, которые понес Заказчик вследствие неисполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств по контракту.

Аналогичное требование содержится в п. 10.6 приложения № 1 «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе.

Исходя из условий Гарантии, она обеспечивает следующие обязательства – обязательства по возврат авансового платежа, обязательства в гарантийный период, обязательства по уплате неустоек (пеней, штрафов), предусмотренных контрактом, обязательств по возмещению убытков (при их наличии).

Вместе с тем, условиями Гарантии не предусмотрено обеспечение своевременного и надлежащего исполнения всех обязательств победителя аукциона по заключаемому государственному контракту (участника аукциона, с которым заключается контракт), включая сроки исполнения контракта, качество поставляемых по контракту товаров.

2. Гарантией установлено условие, при котором Гарант обязуется произвести оплату только в следующем случае: по требованию Бенефициара сумму в размере цены контракта, уменьшенном на сумму, пропорциональную объёму фактически исполненных Принципалом обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных Бенефициаром.

Вместе с тем, требованиями документации об электронном аукционе установлено следующее. Согласно пп. 7 п. 18.6. раздела 18 документации об электронном аукционе, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать установленные Постановлением № 1005 дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе.

Пунктом «а» дополнительных требований, установленных Постановлением № 1005, установлено условие об обязательном закреплении в банковской

гарантии прав 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.

Из Гарантии следует, что в ней закреплено не право Заказчика, а обязательное условие, при котором Гарантом будет удовлетворено требование Заказчика по Гарантии – только в случае предъявления Заказчиком требования суммы в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму фактически исполненных Принципалом обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных Заказчиком.

3. Согласно ч. 1 ст. 374 Гражданского кодекса Российской Федерации, требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов.

Условиями Гарантии установлено следующее:

- требование платежа по гарантии должно быть получено Гарантом в письменной форме заказным письмом с уведомлением о вручении.

- Гарант освобождается от своих всех своих обязательств по гарантии, если требования Бенефициара не были представлены Гаранту до этой даты или в эту дату (до 03.12.2019 г.).

Приведенные условия Гарантии не соответствуют ч. 1 ст. 374 Гражданского кодекса Российской Федерации, ограничивают права Бенефициара в части обеспечения возможности доставки Гаранту требования по гарантии иным законным способом (помимо представления требования заказным письмом с уведомлением о вручении) и фактически необоснованно уменьшают срок действия банковской гарантии, поскольку доставка выставленного Бенефициаром требования поставлена в зависимость от факта получения Гарантом заказного письма с уведомлением о вручении.

4. Условиями Гарантии установлено следующее: в случае, если в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения требования Бенефициара (не включая эту дату) не исполнено требование об уплате денежной суммы по настоящей гарантии, направленное до окончания срока действия настоящей гарантии, гарант представляет Бенефициару право на беспорочное списание причитающихся Бенефициару денежных сумм со счета Гаранта. Данное положение противоречит требованиям,

установленным в пп. 8 п. 18.6. раздела 18 «Размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его предоставления» документации об электронном аукционе, который не предусматривает исключение даты получения Гарантом требования Заказчика об уплате денежной суммы по Гарантии из срока, предоставляемого для удовлетворения требований Заказчика.

В соответствии с п. 3 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе, несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в документации о закупке, является основанием для ее отклонения.

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

Таким образом, Комиссия Управления пришла к выводу, что действия Заказчика по признанию ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» уклонившимся от заключения контракта являются правомерными. Довод Заявителя не подтвердился.

Согласно п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления провела внеплановую проверку, по результатам которой нарушений законодательства о контрактной системе не установлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления, руководствуясь 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 Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ПТФ «ЕВРОТЕСТ» необоснованной.
2. Требование о приостановлении определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта, установленное Управлением на основании ч. 7 ст. 106 Закона о контрактной системе, отменить.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»

«...»