РЕШЕНИЕ №054/06/83.2-1176/2019

19 июня2019 годаг. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. -зам. руководителя управления, председатель Комиссии;

Дунина А.А. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

Алышова А.Е. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

в присутствии представителяподателя жалобы – открытого акционерного общества«ГГС» (далее - ОАО «ГГС») - «…»(по доверенности),

в присутствии представителязаказчика –администрации р.п. Линево Искитимскогорайона Новосибирской области –«…» (по доверенности),

в присутствии представителей уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Новосибирской области «Управление контрактной системы» (далее – ГКУ НСО «УКСис») – «…»(по доверенности), «…»(по доверенности),

рассмотрев жалобуОАО «ГГС» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение проектных работ по объекту «Газопровод высокого давления диаметром 159 до точки врезки Площадка №2 (пром. зона НовЭЗ): земельный участок с кадастровым номером 54:07:047413:819»(извещение № 0851200000619001749), начальная (максимальная) цена контракта 1 150 000 руб. 00 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилосьОАО «ГГС» с жалобой на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение проектных работ по объекту «Газопровод высокого давления диаметром 159 до точки врезки Площадка №2 (пром. зона НовЭЗ): земельный участок с кадастровым номером 54:07:047413:819».

Суть жалобы ОАО «ГГС» заключается в следующем.

1. По мнению заказчика, банковская гарантия, представленная ОАО «ГГС» в качестве обеспечения исполнения контракта, обеспечивает только надлежащее исполнение контракта, при этом, отсутствует обеспечение неисполнения обязательств по контракту, а также обеспечение полного возмещения причиненного ущерба заказчику и третьим лицам. В связи с чем, представленное участником закупки обеспечение исполнения контракта не было принято в качестве надлежащего, соответствующего требованиям документации по данной закупке, а также требованиям законодательства о контрактной системе.

ОАО «ГГС» не согласно с указанным решением заказчика, считает, что в качестве обеспечения исполнения контракта была представлена надлежащая банковская

гарантия, обеспечивающая все предусмотренные контрактом обязательства.

2. В соответствии со ст. 82.2 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе)в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе (далее – ЕИС) протокола подведения итогов аукциона заказчик размещает в ЕИС и на электронной площадке с использованием ЕИС без своей подписи проект контракта.

Протокол подведения итогов данного электронного аукциона от 15.05.2019 №0851200000619001749-2-1 был размещен в ЕИС 15.05.2019.

По мнению подателя жалобы, в нарушение указанной нормы, проект контракта был размещен только 27.05.2019.

В соответствии с ч. 3. ст. 45 Закона о контактной системызаказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

При этом, по мнению ОАО «ГГС», в нарушение данной нормы, банковская гарантия была рассмотрена 04.06.2019, а уведомление об отказе в принятии банковской гарантии было размещено в ЕИС только 06.06.2019.

Заказчик представил следующие возражения на жалобу ОАО «ГГС».

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.

Извещением и документацией по закупке предусмотрены условия и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе, и к обеспечению исполнения контракта в форме банковской гарантии.

Согласно пп. 2 п. 8 аукционной документации банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Обязательства, которые должна обеспечивать банковская гарантия в качестве обеспечения исполнения контракта указаны в проекте контракта, являющемся неотъемлемой частью документации по закупке.

Согласно п. 8.1 проекта контракта обеспечение исполнения контракта предусмотрено для обеспечения исполнения (неисполнения и / или ненадлежащего исполнения) исполнителем всех его обязательств по контракту, в том числе, за исполнение таких обязательств, как выполнения работ с надлежащим качеством, соблюдения всех сроков выполнения обязательств подрядчиком, предусмотренных контрактом, надлежащее выполнение работ в объёме, предусмотренном контрактом, оплата штрафных санкции, предусмотренных контрактом за неисполнение и/или ненадлежащее исполнение исполнителем условий контракта, полное возмещение причинённого ущерба заказчику и третьим лицам, при исполнении обязательств по контракту, возмещение убытка сверх суммы неустойки (штрафа, пеней), а также соблюдение

всех гарантийных обязательств по контракту в течение установленного срока.

30.05.2019 ОАО «ГГС» подписало проект контракта, а также представило в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию № 1605/1 от 29.05.2019 банка-гаранта - акционерное общество «Банк Акцепт» (далее – АО «Банк Акцепт»).

Согласно ч. 1 ст. 368 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

Согласно п. 1 банковской гарантии, представленной ОАО «ГГС», гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательств перед бенефициаром в соответствии с муниципальным контрактом. Обязательства принципала, в обеспечение исполнения которых выдана банковская гарантия, заключаются в следующем: выполнение проектных работ по объекту: «Газопровод высокого давления диаметром 159 до точки врезки Площадка №2 (пром. зона НовЭЗ): земельный участок с кадастровым номером 54:07:047413:819», в соответствии с «Описанием объекта закупки» (Приложение № 1 к Контракту) и на условиях, предусмотренных контрактом.

При этом, указаны обстоятельства, при наступлении которых выплачивается сумма гарантии, а именно:

-нарушение срока исполнения обязательств по контракту;

-оказание услуг (выполнение работ) по контракту ненадлежащего качества.

Таким образом, по мнению заказчика, представленная банковская гарантия обеспечивает только надлежащее исполнение контракта, при этом, отсутствует обеспечение неисполнения обязательств по контракту, а также обеспечение полного возмещения причинённого ущерба заказчику и третьим лицам.

2. Закупка проводится в соответствии с Постановлением Правительства Новосибирской области от 30.12.2013 N 597-п «О возложении полномочий на ГКУ НСО «УКСис» (далее - Постановление Правительства НСО от 30.12.2013 N 597-п) с привлечением уполномоченного учреждения - ГКУ НСО «УКСис», в связи с наличием софинансирования из бюджета Новосибирской области.

В целях определения подрядчика на выполнение работ заказчик направил уполномоченному учреждению заявку на закупку.

Формирование заявки на закупку и ее рассмотрение уполномоченным учреждением осуществляется в соответствии с Порядком взаимодействия заказчиков Новосибирской области с уполномоченным учреждением в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд, утв. Постановлением Правительства НСОот 30.12.2013 N 597-п (далее - Порядок).

Согласно пп. 1, 3, 4, 9, 10, 11 п. 9 Порядка на основании направленной заказчиком заявки уполномоченное учреждение осуществляет определение поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе, осуществляет следующие действия:

1) разрабатывает документацию о закупке, в том числе, извещение о закупке;

3) утверждает документацию о закупке в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе;

4) размещает информацию о закупке в ЕИС;

9) обеспечивает работу комиссии по осуществлению закупок;

10) размещает в ЕИС протоколы, составленные комиссией по осуществлению закупок;

11) осуществляет иные действия, предусмотренные Законом о контрактной системе и необходимые для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, за исключением случаев, если совершение таких действий отнесено к компетенции заказчика.

Согласно п. 11 Порядка действия уполномоченного учреждения по определению поставщика (подрядчика, исполнителя) завершаются в случае определения поставщика (подрядчика, исполнителя) конкурентными способами в электронной форме - со дня направления проекта контракта на подписание участнику закупки, с которым в соответствии с Законом о контрактной системе должен быть заключен контракт.

На основании изложенного, все действия по закупке до направления проекта контракта победителю аукциона совершались уполномоченным учреждением.

03.06.2019 заказчик рассмотрел представленную банковскую гарантию участника закупки и установил ее несоответствие требованиям аукционной документации, но не смог опубликовать соответствующий протокол отказа в принятии банковской гарантии по техническим причинам - отсутствие возможности из-за статуса закупки - закупка должна находится на этапе «Работа комиссии», в то время как закупка была переведена на этап «Закупка завершена». Перевести с этапа на этап закупку может только уполномоченное учреждение, в связи с чем заказчик обратился в уполномоченное учреждение с соответствующей просьбой.

Как только функционал стал позволять опубликовать соответствующее уведомление, а именно, 06.06.2019, протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта был опубликован в ЕИС.

Уполномоченное учреждение представило следующие возражения на жалобу ОАО «ГГС».

1. В части отказа в принятии заказчиком банковской гарантии, представленной ОАО «ГГС» в качестве обеспечения исполнения контракта, ГКУ НСО «УКСис» указало, что считает действия заказчика правомерными. Представленная банковская гарантия обеспечивает только надлежащее исполнение контракта, при этом, отсутствует обеспечение неисполнения обязательств по контракту, а также обеспечение полного возмещения причинённого ущерба заказчику и третьим лицам.

2. 16.05.2019 уполномоченным учреждением осуществлено несколько попыток выгрузки проекта контракта в ЕИС посредством государственной

информационной системы закупок Новосибирской области (далее - ГИСЗ НСО). Однако в связи с возникшей технической ошибкой на стороне ЕИС разместить проект контракта не удалось.

17.05.2019 уполномоченным учреждением осуществлены очередные попытки выгрузки проекта контракта в ЕИС посредством ГИСЗ НСО, а также произведена попытка разместить проект контракта вручную непосредственно в ЕИС. Разместить проект контракта также не удалось.

В этот же день ГКУ НСО «УКСис» были направлены обращения в техническую поддержку ЕИС.

Обращение о том, что из ГИСЗ НСО в ЕИС не выгружается проект контракта зарегистрировано под№ SD1002819434 от 17.05.2019 и обращение о том, что в ЕИС вручную не размещается проект контракта зарегистрировано под№ SD1002819452 17.05.2019.

По обоим обращениям заведены инциденты №№ IM1000784980, IM1000784958.

После обновления ЕИС до версии 9.1.7.1. от 25.05.2019 (суббота) в журнале обновления ЕИС было сообщение об исправлении проблемы, после чего, в первый рабочий день 27.05.2019 проект контракта был размещен вЕИС.

Изучив представленные материалы, доводы сторон, а также сведения, содержащиеся в единой информационной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с п.2 ч.2 ст. 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 о контрактной системе.

Исходя из требований пп. 2 п. 8 документации об электронном аукционе, банковская гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Проект контракта на выполнение проектных работ по объекту «Газопровод высокого давления диаметром 159 до точки врезки Площадка № 2» содержит п. 8.1, в соответствии с которым обеспечение исполнения контракта предусмотрено для обеспечения исполнения исполнителем всех его обязательств по контракту, в том числе, исполнение таких обязательств, как выполнение работ с надлежащим качеством, соблюдение всех сроков выполнения обязательств Исполнителем, предусмотренных контрактом, надлежащее выполнение работ в объеме, предусмотренном контрактом, оплата штрафных санкций, предусмотренных контрактом за неисполнение и/или ненадлежащее исполнение условий контракта, полное возмещение причиненного ущерба заказчику и третьим лицам, при исполнении обязательств по контракту, возмещение убытка сверх суммы неустойки (штрафа, пеней), а также соблюдение всех гарантийных обязательств по контракту в течение установленного срока.

Проект контракта является неотъемлемой частью документации о закупке.

Представленная ОАО «ГГС» банковская гарантия № 1605/1 от 29.05.2019 АО «БанкАкцепт» содержит п. 1 о том, что банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательств перед бенефициаром в соответствии с муниципальным контрактом № 0851200000619600174 9.

При этом, указаны обстоятельства, при наступлении которых выплачивается сумма гарантии, а именно:

-нарушение срока исполнения обязательств по контракту;

-оказание услуг (выполнение работ) по контракту ненадлежащего качества.

Причиненный ущерб возмещается в материальном эквиваленте. В соответствии сч.1 ст. 1064 ГК РФ под материальным ущербом понимается вред, причиненный имуществу любого субъекта, а также вред личности гражданина.

К ненадлежащему выполнению или невыполнению обязательств можно отнести выполнение обязательств только в части полного отказа от выполнения обязательств или выполнение обязательств с ненадлежащим качеством. Возмещение ущерба нельзя отнести к ненадлежащему выполнению или невыполнению принципалом обязательств по муниципальному контракту (что следует из ст.ст.310-311 ГК РФ). Возмещение ущерба не предусмотрено банковской гарантией, что может являться основанием отказа в принятии банковской гарантии.

Исходя из положений п. 3 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является: 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).

С учетом изложенного,Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что банковская гарантия № 1605/1 от 29.05.2019 АО «Банк Акцепт» не обеспечивает исполнение контракта в полном объеме. Довод жалобы не нашел своего подтверждения, заказчик правомерно отказал в принятии банковской гарантии, представленной ОАО «ГГС» в качестве обеспечения исполнения контракта.

2. Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что 16.05.2019 уполномоченным учреждением осуществлено несколько попыток выгрузки проекта контракта в ЕИС посредством ГИСЗ НСО. Однако в связи с возникшей технической ошибкой на стороне ЕИС разместить проект контракта не удалось.

17.05.2019 уполномоченным учреждением осуществлены очередные попытки выгрузки проекта контракта в ЕИС посредством ГИСЗ НСО, а также произведена попытка разместить проект контракта вручную непосредственно в ЕИС. Разместить проект контракта также не удалось, после чего ГКУ НСО «УКСис» были направлены обращения в техническую поддержку ЕИС.По обоим обращениям заведены инциденты №№ IM1000784980, IM1000784958.

После обновления ЕИС до версии 9.1.7.1. от 25.05.2019 (суббота) проблемы были

исправлены после чего, в первый рабочий день 27.05.2019 уполномоченное учреждение разместило проект контракта.

Также Комиссий Новосибирского УФАС России было установлено, что 03.06.2019 заказчик рассмотрел представленную банковскую гарантию участника закупки и установил вышеуказанные несоответствия требованиям аукционной документации, но опубликовать соответствующий протокол отказа от принятии банковской гарантии не смог по техническим причинам - отсутствие возможности из-за статуса закупки - закупка должна находится на этапе «Работа комиссии», в то время как закупка была переведена на этап «Закупка завершена». Перевести с этапа на этап закупку может только уполномоченное учреждение, в связи с чем, заказчик обратился в уполномоченное учреждение с соответствующей просьбой, что на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России подтвердили представители уполномоченного учреждения.

Таким образом, уведомление о признании участника уклонившимся в связи с отказом в принятии банковской гарантии было опубликовано в ЕИС 06.06.2019.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что доводы жалобы не нашли своего подтверждения, проект контракта и протокол о признании участника уклонившимся от заключения контракта были размещены в ЕИС за пределами установленных сроков не по вине заказчика и уполномоченного учреждения.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении первых и вторых частей заявок, нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выявлено.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобуООО «ГГС» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение проектных работ по объекту "Газопровод высокого давления диаметром 159 до точки врезки Площадка №2 (пром. зона НовЭЗ): земельный участок с кадастровым номером 54:07:047413:819» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.