

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

ООО «Стройресурс»

Дело № 54-К-2019

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 11 апреля 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 16 апреля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 12.01.2017 № 4 в составе:

<...>;

<...>;

<...>;

в присутствии от заказчика и уполномоченного органа – администрации Моргаушского района Чувашской Республики – <...>, представителя по доверенности от 10.04.2019,

в отсутствие представителя заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Стройресурс», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройресурс» (далее – ООО «Стройресурс») на положения аукционной документации на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт автомобильной дороги "Издеркино-Актай" (с км 0+000 по км 7+290) Моргаушского района Чувашской Республики (изв. № 0115300034519000019) в соответствии с Федеральным законом 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),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 04.04.2019 обратилось ООО «Стройресурс» с жалобой на положения аукционной документации на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт автомобильной дороги "Издеркино-Актай" (с км 0+000 по км 7+290) Моргаушского района Чувашской Республики (изв. № 0115300034519000019).

Заявитель считает, что положения аукционной документации нарушают требования законодательства о контрактной системе, в связи с тем, что:

- в пункте 8.6 проекта контракта установлено требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта в виде залога, что противоречит части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе;

- в пункте 8.7 проекта контракта Заказчиком установлено требование о предоставлении оригинала банковской гарантии, что противоречит части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, ООО «Стройресурс» просит рассмотреть жалобу по существу, признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Представитель Заказчика указал на отсутствие противоречий положений аукционной документации требованиям Закона о контрактной системе, считает, что доводы Заявителя не указывают на нарушения Закона о контрактной системе и не свидетельствуют об ограничении количества участников закупки. Просил признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

Заказчиком и уполномоченным органом объявленного аукциона является администрация Моргаушского района Чувашской

Республики.

20.03.2019 в 17 час. 18 мин. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0115300034519000019 о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт автомобильной дороги "Издеркино-Актай" (с км 0+000 по км 7+290) Моргаушского района Чувашской Республики (изв. № 0115300034519000019), с начальной (максимальной) ценой контракта **1 12 841 224, 00** руб.

Частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе установлено, что под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе 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.

Пунктом 8.6 проекта контракта установлено, что **денежные средства, внесенные в качестве залога**, в качестве способа обеспечения исполнения Контракта, возвращаются Подрядчику при условии надлежащего исполнения им всех своих обязательств по Контракту, за период с заключения Контракта до даты начала срока действия гарантийных обязательств, в течение 15 (пятнадцати) дней с момента подписания Сторонами последнего акта о приемке работ.

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](#) 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.

При этом согласно статье 334 Гражданского кодекса Российской Федерации в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя).

Согласно пункту 1 статьи 336 Гражданского кодекса Российской Федерации предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Из изложенного следует, что часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе предусматривает обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, и не предусматривает обеспечение обязательств по контракту в виде залога.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу о том, что пункт 8.6 проекта контракта нарушает требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Наряду с изложенным, согласно пункту 8.7 проекта контракта в случае, если Подрядчик в качестве обеспечения исполнения Контракта выбрал безотзывную банковскую гарантию и по истечении пяти дней с момента заключения Контракта не предоставил оригинал безотзывной банковской гарантии, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку в размере 1% от цены Контракта за каждый день просрочки исполнения обязательства, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства, до момента надлежащего исполнения обязательства.

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

Вместе с тем, частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе 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).

Согласно части 8 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом, или в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 настоящей статьи, должны быть включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в части 8.1 настоящей статьи. Такие информация и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. В течение одного рабочего дня после включения такой информации и документов в реестр банковских гарантий банк направляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 утверждены Правила ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий (далее - Правила).

Пунктом 2 Правил предусмотрено, что в реестр включаются банковские гарантии, которые выданы банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с пунктом 4 Правил в реестр включаются информация и документы, указанные в части 9 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также:

а) наименование, местонахождение заказчика, являющегося бенефициаром, идентификационный номер налогоплательщика;

б) копия документа о внесении изменений в условия банковской гарантии (при наличии);

в) идентификационный код закупки;

г) сведения об отказе заказчика в принятии банковской гарантии (при наличии);

д) иная информация, предусмотренная настоящими Правилами.

При этом, согласно пункту 8 Правил информация и документы, указанные в подпунктах "а" - "в" пункта 4 настоящих Правил, подписываются электронной подписью, вид которой предусмотрен Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", лица, имеющего право действовать от имени банка.

Из дополнительных требований следует, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе, лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, предоставляется победителем закупки в момент подписания проекта контракта усиленной электронной подписью на электронной площадке.

Следовательно, требование о предоставлении оригинала банковской гарантии не соответствует требованиям действующего законодательства о контрактной системе, установленным частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе по результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного пунктом 2 части 22 статьи 99 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных [частью 22 статьи 99](#) настоящего Федерального закона.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия признает жалобу ООО «Стройресурс» обоснованной, а заказчика и уполномоченный орган – нарушившими часть 1 статьи 45, часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

В целях устранения допущенного нарушения Комиссия Чувашского УФАС России считает необходимым выдать Заказчику предписание об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройресурс» на положения аукционной документации на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт автомобильной дороги "Издеркино-Актай" (с км 0+000 по км 7+290) Моргаушского района Чувашской

Республики (изв. № 0115300034519000019) обоснованной.

2. Признать заказчика и уполномоченный орган – администрацию Моргаушского района Чувашской Республики нарушившими часть 1 статьи 45, часть 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
3. Выдать заказчику и уполномоченному органу – администрации Моргаушского района Чувашской Республики предписание об устранении выявленных нарушений.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Примечание: Решение Комиссии по контролю в сфере закупок может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия (часть 9 статьи 106 Закона о контрактной системе).