

24 июля 2018 года

г. Новосибирск

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

- <...> - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
- <...> - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- <...> - специалист 1-ого разряда отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителей:

от заказчика – администрации Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области: <...> (Глава Пихтовского сельсовета);

от уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис»: <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

от подателя жалобы – ООО «Новосибирскагропромдорстрой»: <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Новосибирскагропромдорстрой» на действия заказчика – администрации Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона № 0851200000618002423 на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения: пос. Северный, ул. Школьная, ул. Линейная (на участках от ул. Октябрьской до ул. Кирзаводской, от ул. Школьной до ул. Петра Сухова), начальная (максимальная) цена контракта: 3 418 753 руб. 82 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Новосибирскагропромдорстрой» с жалобой на действия заказчика – администрации Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона № 0851200000618002423 на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения: пос. Северный, ул. Школьная, ул. Линейная (на участках от ул. Октябрьской до ул. Кирзаводской, от ул. Школьной до ул. Петра Сухова).

Суть жалобы ООО «Новосибирскагропромдорстрой» заключается в следующем.

По результатам проведения электронного аукциона № 0851200000618002423 ООО «Новосибирскагропромдорстрой» было признано победителем.

06.07.2018 ООО «Новосибирскагропромдорстрой» направило заказчику подписанный контракт и банковскую гарантию № 22607/47 от 06.06.2018, выданную ПАО «Финансовая Корпорация Открытие» в качестве обеспечения исполнения контракта.

11.07.2018 заказчик разместил в единой информационной системе (далее - ЕИС) протокол об отказе в принятии банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта и признании участника уклонившимся от заключения контракта. В соответствии с указанным протоколом гарантия содержит положения, не соответствующие требованиям, содержащимся в документации о закупке.

В качестве основания для отказа в принятии банковской гарантии заказчик указал следующее: абзацем 2 п.6 гарантии предусмотрено, что гарантия прекращается в дату возврата оригинала настоящей гарантии принципалом или бенефициаром гаранту. В этом случае отказ бенефициара от своих прав по гарантии не требуется.

В соответствии с абз.4 п.7 банковской гарантии гарантия является безотзывной, составлена в одном подлинном экземпляре, который выдается принципалу для дальнейшей передачи бенефициару, и в случае утраты не восстанавливается.

Заказчик в протоколе указал, что положение гарантии о прекращении действия гарантии в дату возврата оригинала настоящей гарантии принципалом или бенефициаром гаранту является основанием, предусматривающим досрочное прекращение срока действия банковской гарантии.

Требования к содержанию банковской гарантии установлены чч.2-4 ст.45 Федерального Закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). Содержание банковской гарантии № 22607/47 от 06.06.2018 отвечает всем требованиям, указанным в чч.2-4 ст.45 Закона о контрактной системе, в частности,

установлен срок действия банковской гарантии – 01.02.2020.

Пунктом 6 банковской гарантии № 22607/47 предусмотрено, что гарантия прекращается по основаниям, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации. Кроме того, гарантия прекращается в дату возврата оригинала настоящей гарантии принципалом или бенефициаром гаранту. В этом случае письменный отказ бенефициара от своих прав по гарантии не требуется. При прекращении гарантии по основаниям, предусмотренным п.3 и п.4 ч.1 ст.378 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), возврат гаранту оригинала гарантии не является обязательным.

В пункте 1 ст.378 ГК РФ установлен исчерпывающий перечень оснований для прекращения независимой гарантии:

- 1) уплата бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;
- 2) окончание определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана;
- 3) отказ бенефициара от своих прав по гарантии;
- 4) соглашение гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства.

Пунктом 2 ст.378 ГК РФ установлено, что независимой гарантией может быть предусмотрено условие о прекращении обязательства гаранта перед бенефициаром при возврате гаранту выданной им гарантии.

Таким образом, положение банковской гарантии «Кроме того, гарантия прекращается в дату возврата оригинала настоящей гарантии принципалом или бенефициаром гаранту» должно рассматриваться в совокупности со всей информацией, указанной в абз.2 п.6 гарантии и не может являться основанием, предусматривающим досрочное прекращение срока действия банковской гарантии. Абзац 2 п.6 гарантии предусмотрен в соответствии с положениями п.2 ст.378 ГК РФ и определяет в каких случаях оригинал гарантии обязательно возвращать, а в каких нет.

ГКУ НСО «УКСис» в ответ на уведомление Новосибирского УФАС России о рассмотрении жалобы ООО «Новосибирскагропромдорстрой» сообщило, что довод жалобы поддерживает.

Администрация Пихтовского сельсовета Кольванского района Новосибирской области в ответ на уведомление Новосибирского УФАС России о рассмотрении жалобы ООО «Новосибирскагропромдорстрой» сообщила следующее.

Согласно ч.ч.3, 4 ст.96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.45 настоящего закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счёт, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

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.

06.07.2018 ООО «Новосибирскагропромдорстрой» подписало контракт и в качестве обеспечения исполнения контракта приложило банковскую гарантию № 22607/47 от 06.07.2018.

Заказчик в соответствии с ч.5 ст.45 Закона о контрактной системе рассмотрел представленную гарантию и установил следующее. Гарантия действует по 01 февраля 2020 года включительно, при этом, согласно абз.2 п.6 гарантии датой прекращения гарантии является дата возврата оригинала настоящей гарантии принципалом или бенефициаром гаранту. В этом случае отказ бенефициара от своих прав по гарантии не требуется.

Документация по закупке содержит требования, предъявляемые к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, предусмотренные ст.45 Закона о контрактной системе.

Согласно пп.5 п.8 документации электронного аукциона банковская гарантия должна содержать срок действия банковской гарантии – 01.02.2018.

Согласно п.9.9 проекта контракта в случае предоставления обеспечения в виде банковской гарантии срок действия обеспечения исполнения Контракта должен быть по 01.02.2018. Срок действия указанного обеспечения может быть прекращен до наступления указанного срока в случае досрочного исполнения подрядчиком своих обязательств по контракту.

Иных положений, предусматривающих досрочное прекращение срока действия банковской гарантии, документацией по закупке не установлено.

Согласно п.2 ст.374 ГК РФ требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии.

Подпунктом 2 п.1 ст.378 ГК РФ установлено, что обязательство гаранта перед бенефициаром по независимой гарантии прекращается окончанием определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана.

Таким образом, гарантия содержит положения, в силу которых принципал имеет возможность после выдачи гарантии и ее принятия в качестве обеспечения исполнения контракта досрочно прекратить срок действия гарантии до истечения указанного в п.1 гарантии срока по основаниям, не предусмотренным положениями документации по закупке.

Согласно 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).

Согласно ч.5 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.

На основании изложенного, в соответствии с ч.5 ст.96 Закона о контрактной системе заказчик 11.07.2018 года уведомил ООО «Новосибирскагропромдорстрой» об отказе в принятии банковской гарантии с указанием причин, послуживших основанием для отказа, и о признании данного участника закупки уклонившимся от заключения контракта в связи с непредоставлением участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с чч. 3-5 ст.96 Федерального закона 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):

- Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 данного 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.
- Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.
- 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.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. Пунктом 8.1 проекта контракта, содержащегося в документации заказчика, установлено, что обеспечение исполнения контракта предусматривается для обеспечения исполнения подрядчиком его обязательств по контракту, в том числе, таких обязательств, как выполнение работ надлежащего качества, соблюдение сроков выполнения работ, оплата неустойки (штрафа, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта, возмещение ущерба.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что 06.07.2018 ООО «Новосибирскагропромдорстрой» подписало проект контракта и приложило к нему копию банковской гарантии № 22607/47 от 06.07.2018 на сумму 1 025 626, 15 руб.

В силу требования 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. 11.07.2017 заказчик рассмотрел данную банковскую гарантию и признал ее не соответствующей требованиям документации об электронном аукционе, после чего отказался от заключения контракта с ООО «Новосибирскагропромдорстрой».

Согласно 5.2 ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона.

Рассмотрев банковскую гарантию № 22607/47 от 06.07.2018, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Пункт 6 указанной банковской гарантии устанавливает, что гарантия прекращается по основаниям, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации. Кроме того, гарантия прекращается в дату возврата оригинала настоящей гарантии принципалом или бенефициаром гаранту. В этом случае письменный отказ бенефициара от своих прав по гарантии не требуется. При прекращении гарантии по основаниям, предусмотренным пп.3 и пп.4 п.1 ст.378 ГК РФ, возврат гаранту оригинала гарантии не является обязательным.

В соответствии со ст.378 ГК РФ обязательство гаранта перед бенефициаром по независимой гарантии прекращается:

- 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;
- 2) окончанием определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана;
- 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии;
- 4) по соглашению гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства.

Независимой гарантией или соглашением гаранта с бенефициаром может быть предусмотрено, что для прекращения обязательства гаранта перед бенефициаром необходимо вернуть гаранту выданную им гарантию.

Прекращение обязательства гаранта по основаниям, указанным в подпунктах 1 и 2 пункта 1 настоящей статьи, не зависит от того, возвращена ли ему независимая гарантия.

Таким образом, установление в банковской гарантии условия о том, что для прекращения обязательства гаранта перед бенефициаром необходимо вернуть гаранту выданную им гарантию, не противоречит действующему законодательству. Данная банковская гарантия обеспечивает все обязательства, предусмотренные документацией об электронном аукционе.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу о том, что данная банковская гарантия полностью соответствует требованиям документации об электронном аукционе. Основания для принятия решения об отказе в принятии банковской гарантии отсутствовали, следовательно, заказчик нарушил ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе.

Кроме того, указанное нарушение повлекло неправомерный отказ заказчика от заключения контракта с ООО «Новосибирскагропромдорстрой», что является нарушением ч.5 ст.96 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать жалобу ООО «Новосибирскагропромдорстрой» на действия заказчика – администрации Пихтовского сельсовета Кольванского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона № 0851200000618002423 на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения: пос. Северный, ул. Школьная, ул. Линейная (на участках от ул. Октябрьской до ул. Кирзаводской, от ул. Школьной до ул. Петра Сухова) обоснованной.

Комиссией Новосибирского УФАС России также было установлено, что администрацией Пихтовского сельсовета были представлены возражения на жалобу ООО «Новосибирскагропромдорстрой», подписанные электронной цифровой подписью (далее – ЭЦП) главы Пихтовского сельсовета – Токаревой А.А., вместе с тем, на заседании Комиссии Токарева А.А. сообщила, что довод жалобы ООО «Новосибирскагропромдорстрой» поддерживает в полном объеме, возражения, направленные в адрес Новосибирского УФАС России, были подписаны сотрудником ООО «Центр Госзаказа» Ляпуновой Н.Г. Между администрацией Пихтовского сельсовета и ООО «Центр Госзаказа» был заключен муниципальный контракт №64/2018 от 01.06.2018 на оказание услуг при проведении заказчиком закупок товаров, работ, услуг, на основании которого Ляпуновой Н.Г. была передана ЭЦП Главы Пихтовского сельсовета Кольванского района Новосибирской области.

Кроме того, Токарева А.А. на заседании Комиссии также сообщила, что протокол отказа от заключения

контракта с ООО «Новосибирскагропромдорстрой» № 1 от 11.07.2018 «Об отказе в принятии банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта и признании участника уклонившимся от заключения контракта» был самовольно составлен и размещен в ЕИС Ляпуновой Н.Г. за электронной цифровой подписью и.о. Главы Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области – Токаревой А.А.

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 заявок, иных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новосибирскагропромдорстрой» на действия заказчика – администрации Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона № 0851200000618002423 на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения: пос. Северный, ул. Школьная, ул. Линейная (на участках от ул. Октябрьской до ул. Кирзаводской, от ул. Школьной до ул. Петра Сухова) обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим ч.6 ст.45, ч.5 ст.96 Закона о контрактной системе.
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.
4. Передать материалы в правоохранительные органы для проверки действий должностных лиц на предмет наличия в них признаков преступлений, предусмотренных Уголовным кодексом Российской Федерации.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-192

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

24 июля 2018 года

г. Новосибирск

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

- зам. руководителя управления, председатель Комиссии;

<...>

<...>

- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

<...>

- специалист 1-ого разряда отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании решения № 08-01-366 от 24.07.2018 по жалобе ООО «Новосибирскагропромдорстрой» на действия заказчика – администрации Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона № 0851200000618002423 на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения: пос. Северный, ул. Школьная, ул. Линейная (на участках от ул. Октябрьской до ул. Кирзаводской, от ул. Школьной до ул. Петра Сухова),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок:

1. Заказчику прекратить нарушение ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе, а именно, прекратить неправомерно отказывать в принятии банковской гарантии.
2. Заказчику прекратить нарушение ч.5 ст.96 Закона о контрактной системе, прекратить неправомерно

отказываться от заключения контракта с ООО «Новосибирскагропромдорстрой».

3. Заказчику отменить решение, зафиксированное в протоколе об уклонении победителя от заключения муниципального контракта по итогам данного электронного аукциона.

4. Администрации Пихтовского сельсовета Колыванского района Новосибирской области повторно разместить на подписание ООО «Новосибирскагропромдорстрой» проект контракта на электронной торговой площадке, заключить контракт с ООО «Новосибирскагропромдорстрой» в установленном законом порядке до 10.08.2018г. включительно.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания сообщить до 10.08.2018 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с ч.7 ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.