



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ**

**Р**

**Е**

**Ш**

02 октября 2017 года

№ 04-02/9593

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере закупок в составе: <...>, председателя Комиссии; <...>, члена комиссии; <...>, члена Комиссии (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Земля» (далее – ООО «Земля») исх. от 22.09.2017 № 65-1/ОД (вх. № 3376э. от 25.09.2017) на действия заказчика – Министерства промышленности, природных ресурсов, энергетики и транспорта Республики Коми (далее – Минпром Республики Коми) в части признания ООО «Земля» уклонившимся от заключения контракта по итогам осуществления закупки путем проведения электронного аукциона «Оказание услуг по установлению местоположения береговой линии (границы водного объекта), границ водоохранных зон и границ прибрежных защитных полос реки Луза на территории МО МР «Прилузский» Республики Коми», извещение № 0107200002717000964 (далее - закупка, электронный аукцион, жалоба),

при участии:

- <...> – представителя ООО «Земля» по доверенности от 29.09.2017;
- <...> – представителя Минпрома республики Коми по доверенности от 28.09.2017 № 327;
- <...> – представителя Минпрома Республики Коми по доверенности от 28.09.2017 № 328;
- <...> – представителя Министерства финансов Республики Коми по доверенности от 10.01.2017 № 01-05/44,

**УСТАНОВИЛА:**

1. ООО «Земля», Минпром Республики Коми, уполномоченный орган – Министерство финансов Республики Коми, закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ» (далее – ЗАО «Сбербанк-АСТ, оператор») надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы извещены посредством электронной почты.

С учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы отсутствие представителя ЗАО «Сбербанк-АСТ» не препятствует рассмотрению жалобы по существу.

2. ООО «Земля» обжалует действие заказчика - Минпрома Республики Коми в части принятия решения об отказе в приеме банковской гарантии, представленной заявителем в качестве обеспечения исполнения государственного контракта.

Минпромом Республики Коми в отзыве от 29.09.2017 № 02-04/10169 (вх. № 5290 от 29.09.2017) на жалобу ООО «Земля» и на заседании Комиссии Коми УФАС России заявлены возражения относительно позиции заявителя.

3. Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки осуществления закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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), изучив материалы жалобы, заслушав представителей ООО «Земля», Минпрома Республики Коми, пришла к нижеследующим выводам.

Заказчиком закупки путем проведения электронного аукциона явился Минпром Республики Коми.

Уполномоченным органом по определению поставщика явилось Министерство финансов Республики Коми, согласно Постановлению Правительства Республики Коми от 10.12.2013 № 482 «О регулировании отдельных вопросов контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд Республики Коми.

Объект закупки - «Оказание услуг по установлению местоположения береговой линии (границы водного объекта), границ водоохранных зон и границ прибрежных защитных полос реки Луза на территории МО МР «Прилузский» Республики Коми».

Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 1 594 164,31 руб.

Источником финансирования закупки явились средства республиканского бюджета Республики Коми (за счет средств федерального бюджета, предоставляемых в виде субвенций бюджетам субъектов Российской Федерации на осуществление отдельных полномочий Российской Федерации в области водных отношений в 2017 году по Республике Коми).

Извещение о проведении электронного аукциона № 0107200002717000964, документация электронного аукциона размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) – 09.08.2017.

Протокол подведения итогов электронного аукциона № 0107200002717000964-3 от 04.09.2017 размещен на электронной площадке оператора – 04.09.2017, на официальном сайте – 05.09.2017.

**4.** Согласно части 1 статьи 59 Закон о контрактной системе 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.

На основании части 1 статьи 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.

**4.1.** Согласно частям 3-5 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.

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.

В силу частей 1, 2 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный

статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных [частью 13 статьи 44](#) настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со [статьей 96](#) настоящего Федерального закона;
- обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44](#) и [96](#) настоящего Федерального закона;
- отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;
- установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В силу абзаца 3 подпункта а) Постановления 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) банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее - гарант), на условиях, определенных гражданским [законодательством](#) и [статьей 45](#) Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с учетом того, что обязательное закрепление в банковской гарантии должно быть условие о том, что расходы, возникающие в связи с

перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант.

Вместе с тем, Постановление № 1005 содержит следующий Перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии:

- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);

- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);

- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

Согласно части 5 статьи 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.

Частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе определено, что 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 пункту 16 «Информационная карта» раздела II документации об электронном аукционе «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к

обеспечению исполнения контракта» одним из условий банковской гарантии является обязательства принципала (исполнителя), надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией: надлежащее оказание услуг в объеме, предусмотренном контрактом, в соответствии с техническим заданием (приложение №1 к проекту контракта) и в установленный контрактом срок, предусмотренный календарным планом оказания услуг (приложение № 2 к проекту контракта).

На основании подпункта 1.1 пункта 1 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, Заказчик поручает Исполнителю оказать услуги по установлению местоположения береговой линии (границы водного объекта), границ водоохранных зон и границ прибрежных защитных полос реки Луза на территории МО МР «Прилузский» Республики Коми, в результате которых обеспечивается подготовка документов, и передача сведений о местоположении береговой линии (границы водного объекта), границах водоохранных зон, границах прибрежных защитных полос в государственный водный реестр и государственный кадастр недвижимости, в соответствии с техническими и другими требованиями к оказываемым услугам, указанными в Техническом задании на оказание услуг (приложение № 1 к контракту) (далее – Техническое задание), являющемся неотъемлемой частью настоящего контракта.

В силу подпункта 1.2. пункта 1 проекта контракта Исполнитель принимает на себя обязательства по заданию Заказчика оказать услуги в соответствии с условиями Контракта, включая возможные работы и услуги, определённо не упомянутые в Контракте, но необходимые для получения результатов услуг, указанных в разделах 8, 11 Технического задания.

Требования к объему, содержанию и гарантии качества указанных услуг определены техническим заданием (приложение № 1 к контракту).

Согласно подпункту 2.2 пункта 2 проекта контракта Исполнитель обязуется:

- оказывать услуги по настоящему контракту в соответствии с техническим заданием (приложение № 1 к контракту) и календарным планом оказания услуг (приложение № 2 к контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта;
- представлять по требованию Заказчика всю необходимую документацию для контроля за ходом оказания услуг;
- в случае несоответствия услуг требованиям, изложенным в техническом задании, оказать необходимые услуги без дополнительной оплаты в пределах цены настоящего контракта. Срок устранения недостатков устанавливается Заказчиком.
- в случае полного или частичного невыполнения настоящего контракта

возместить причиненные в результате этого убытки.

**4.2.** Как следует из материалов жалобы, при рассмотрении вторых частей заявок участников закупки, победителем электронного аукциона было признано ООО «Земля».

Данное решение отражено в протоколе подведения итогов электронного аукциона № 0107200002717000964-3 от 04.09.2017.

07.09.2017 оператором электронной площадки проект государственного контракта направлен от заказчика – Минпрома Республики Коми в адрес ООО «Земля».

08.09.2017 ООО «Земля» направило оператору электронной площадки подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Земля», проект государственного контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

В качестве обеспечения исполнения контракта ООО «Земля» представило банковскую гарантию № 591868 от 08.09.2017, выданную обществом с ограниченной ответственностью «Современный Коммерческий Инновационный Банк» на сумму 159 416,43 руб. (далее - банковская гарантия).

Согласно материалам жалобы, при проверке представленной ООО «Земля» банковской гарантии, заказчиком было принято решение о признании банковской гарантии несоответствующей требованиям, установленным пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе, и как следствие, признание ООО «Земля» уклонившимся от заключения контракта, что отражено в протоколе отказа в принятии банковской гарантии.

Как следует из пояснений Минпрома Республики Коми основанием о признании банковской гарантии ООО «Земля» является то, что банковская гарантия не содержит обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией, определенные п. 16 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта» раздела II «Информационная карта» документации об электронном аукционе, а именно: обязательства принципала (исполнителя), надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией: надлежащее оказание услуг в объеме, предусмотренном контрактом, в соответствии с техническим заданием (приложение №1 к проекту контракта) и в установленный контрактом срок, предусмотренный календарным планом оказания услуг (приложение № 2 к проекту контракта).

Комиссия Коми УФАС России, изучив документацию об электронном аукционе, банковскую гарантию № 591868 от 08.09.2017, выданную обществом с ограниченной ответственностью «Современный Коммерческий Инновационный Банк», установила следующее.

Под банковской гарантией, в соответствии с пунктом 1 статьи 368 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), понимается независимая гарантия, выданная банком или иной кредитной организацией, в соответствии с которой гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

Исходя из положений пункта 4 статьи 368 ГК РФ в независимую гарантию (банковскую гарантию) включается основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией.

Основное обязательство по контракту – это обязательство о поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг.

Кроме того, в рамках Закона о контрактной системе определены требования, предъявляемые к банковской гарантии, помимо тех, что установлены ГК РФ.

В соответствии со статьей 45 Закона о контрактной системе к ним относят, среди прочего, обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

В банковской гарантии № 591868 от 08.09.2017 в качестве обязательств перед Бенефициаром определено:

- обязательства уплатить суммы неустоек (штрафов, пеней), предусмотренных Контрактом;
- обязательства уплатить суммы убытков (за исключением упущенной выгоды) **в случае расторжения Контракта по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом;**
- Обязательства по возврату аванса (если выплата аванса предусмотрена Контрактом, а требование по Гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения Принципалом обязательств по возврату аванса).

Банковская гарантия № 591868 от 08.09.2017 не содержит обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией, указанное в пункте 16 «Информационной карты» раздела II документации об электронном аукционе.

Кроме того, условиями контракта предусмотрено право заказчика в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, требовать возмещение ущерба, убытков.

Следует отметить, что право требовать возмещения убытков у заказчика может возникнуть не только в случае расторжения контракта, а также в



период действия (исполнения) контракта.

При этом, обязательство по уплате суммы убытков возникает по банковской гарантии № 591868 от 08.09.2017 только при расторжении контракта по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом, что не соответствует условиям банковской гарантии, установленным заказчиком в пункте 16 «Информационной карты» раздела II документации об электронном аукционе.

Таким образом, банковская гарантия № 591868 от 08.09.2017 не покрывает все обязательства Принципала в полном объеме.

Частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе определен исчерпывающий перечень оснований для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком, а именно:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре 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).

При этом, согласно требованиям части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе, контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с названным законом.

Исходя из совокупного толкования части 6 статьи 45 и части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе, представление ненадлежащего обеспечения исполнения контракта приравнивается к его непредоставлению, что в свою очередь, свидетельствует об уклонении от заключения контракта в соответствии с требованиями части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Таким образом, действие заказчика в части признания ООО «Земля» уклонившимся от заключения контракта, в виде предоставления ООО «Земля» в качестве обеспечения исполнения контракта несоответствующей требованиям пункта 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе банковской гарантии, не противоречит требованиям законодательства о контрактной системе.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Коми УФАС России

## **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Земля» необоснованной.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

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