

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1145/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

17 августа 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия), рассмотрев жалобу ООО «ЧОО «Медведь» (далее – Заявитель) на действия заказчика – администрации Адлерского внутригородского района города Сочи при проведении электронного аукциона: «Оказание услуг частной охранной деятельности объектов муниципального жилищного фонда администрации Адлерского внутригородского района города Сочи в августе-декабре 2016 года» (извещение № 0118300018716000668) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует решение Заказчика о признании ООО «ЧОО «Медведь» уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 4, ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе (протокол о признании участника уклонившимся от заключения контракта от 02.08.2016 года).

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласен. Заказчиком правомерно принято решение о признании ООО «ЧОО «Медведь» уклонившимся от заключения контракта.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом - администрацией города Сочи – исполнительно-распорядительным органом МО г. Сочи проводился

электронный аукцион: «Оказание услуг частной охранной деятельности объектов муниципального жилищного фонда администрации Адлерского внутригородского района города Сочи в августе-декабре 2016 года» (извещение № 0118300018716000668). Заказчик - администрации Адлерского внутригородского района города Сочи.

Начальная (максимальная) цена контракта: 5 674 320,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 20.07.2016 г. победителем признано ООО «ЧОО «Медведь» (предложение о цене контракта 3 477 423,60 рублей).

На основании ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В регламентированный срок Заказчик направил ООО «ЧОО «Медведь» проект контракта для подписания.

Согласно ч. 3 ст. 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с [частью 1 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные [частью 2 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с [частью 9 статьи 37](#) настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

В регламентированный ООО «ЧОО «Медведь» подписало проект контракта и прикрепило банковскую гарантию № 52/1806/2000/237 от 29.07.2016 г. на сумму 1 702 296,00 рублей, выданную ПАО «Сбербанк России», в качестве обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 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.

Банковская гарантия, как один из предусмотренных ст. 329 ГК РФ способов обеспечения исполнения обязательств, в соответствии со ст. 368 ГК РФ представляет собой письменное обязательство банка, иного кредитного учреждения или страховой организации (гаранта) по просьбе другого лица (принципала) по уплате кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлению бенефициаром письменного требования о ее уплате. Согласно статье 369 ГК РФ банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательств перед бенефициаром (основного обязательства).

Согласно ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) 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;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- 4) 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;
- 5) срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44](#) и [96](#) настоящего Федерального закона;
- 6) 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;
- 7) установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик рассматривает

поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Ознакомившись с представленной гарантией, Заказчик установил, что указанная банковская гарантия не соответствует требованиям ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе, а именно:

В банковской гарантии не содержатся обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Банковская гарантия содержит не полный перечень документов (установленный постановлением Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. N 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии).

Постановлением Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» определено следующее: бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии направляет гаранту следующие документы:

- расчет суммы, включаемой в требование 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).

Вместе с тем, в представленной банковской гарантии содержится следующий перечень документов:

- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта;
- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

Банковская гарантия не обеспечивает в полной мере требование п. 1) ч. 2 ст.

45 Закона о контрактной системе - сумма банковской гарантии, подлежащая уплате гарантом заказчику в установленных ч.13 ст.44 Закона о контрактной системе случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона.

П. 10.3. проекта контракта установлено, что безотзывная банковская гарантия, выданная банком, или денежные средства, внесенные Подрядчиком на указанный муниципальным заказчиком счет (реквизиты счета), на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, должны обеспечивать следующие обязательства Исполнителя по контракту, включая, но не ограничиваясь:

- обязательства по передаче результата оказанных услуг Муниципальному заказчику;

- обязательства Исполнителя по своевременному устранению Исполнителем дефектов (недостатков) оказанных услуг; - обязательства Исполнителя по уплате неустойки.

Согласно банковской гарантии № 52/1806/2000/237 гарант по просьбе принимает на себя безотзывное обязательство уплатить по первому требованию бенефициара любую сумму, не превышающую 1702296,00 рублей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по муниципальному контракту.

Также банковская гарантия № 52/1806/2000/237 содержит условие, что требование платежа по гарантии не может быть предъявлено ранее установленного контрактом срока выполнения обязательства по контракту.

П. 3.1.2. контракта установлен срок окончания оказания услуг - 31 декабря 2016 года.

Таким образом, у заказчика отсутствует возможность предъявления требования по банковской гарантии в случае ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательства Исполнителя по своевременному устранению Исполнителем дефектов (недостатков) оказанных услуг, обязательства Исполнителя по уплате неустойки до окончания срока оказания услуг – 31 декабря 2016 года.

Согласно ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в [частях 2 и 3](#) настоящей статьи является основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком

В соответствии с ч. 7 ст. 45 Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный [частью 5](#) настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

02 августа 2016 года Заказчик письмом № 5234 отказал ООО «ЧОО «Медведь» в принятии банковской гарантии № 52/1806/2000/237 на основании п. 2), п. 3) ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

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, действия Заказчика при заключении контракта с ООО «ЧОО «Медведь» не противоречат Закону о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105, п. 2) ч. 6 ст. 45, ч. 5 ст. 96 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

- 1. Признать жалобу ООО «ЧОО «Медведь» необоснованной.**
2. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0118300018716000668).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.