

Решение № 03-10.1/171-2018

о признании жалобы обоснованной

07 июня 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее – Комиссия) в составе:

«.....» – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Автобан - 99» (далее - заявитель, Общество, ООО «Автобан-99») на действия Федерального бюджетного учреждения Центр реабилитации Фонда социального страхования Российской Федерации «Омский» (далее – заказчик, ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский») при осуществлении закупки в форме электронного аукциона выполнение работ (в объемах, предусмотренных техническим заданием) по объекту: «Капитальный ремонт 1, 2-го этажей, подвала, помещения грязехранилища здания грязелечебницы ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский», расположенного по адресу: г. Омск, ул. Березовая, 1» (извещение № 0252100003818000057) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей:

заявителя – «.....» (доверенность от 05.06.2018), «.....» (доверенность от 05.06.2018), «.....» (доверенность от 05.06.2018),

ООО «Энергостройкомплекс» - «.....» (доверенность № 28/05 от 28.05.2018)

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступила (вх. № 4849э от 31.05.2018) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе, согласно которой при проведении закупки заказчиком нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 4731э от 01.06.2018) заказчиком были представлены (вх. № 4989 от 05.06.2018) материалы электронного аукциона, а также возражения на доводы жалобы заявителя.

Из представленных материалов следует, что 16.05.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе № 0252100003818000057 с начальной (максимальной) ценой контракта 18711111 рублей.

Дата окончания срока подачи заявок была установлена 01.06.2018.

При этом дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников была установлена 07.06.2018.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

В жалобе заявителя указано: «установленные Заказчиком в аукционной документации требования к информации обязательной для закрепления в банковской гарантии не соответствуют действующей редакции Постановления Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 (ред. от 15.01.2018) «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (вместе с «Дополнительными требованиями к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», «Правилами ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий»), что нарушает пункт 7 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе».

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, **Правительство Российской Федерации**, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» **вправе принимать нормативные правовые акты**, регулирующие отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с [пунктом 8](#) статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться **информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению** (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено [статьей 96](#) настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со [статьей 35](#) настоящего Федерального закона.

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, **требования к обеспечению исполнения контракта.**

Согласно части 1 статьи 96 Федерального 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.

В силу части 3 статьи 96 Федерального 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.

Частью 1 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

В соответствии с частью 8.2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе дополнительные [требования](#) к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, [порядок](#) ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, [порядок](#) формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, [форма](#) требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии **устанавливаются Правительством Российской Федерации.**

Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона о контрактной системе, установлены Постановлением

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 Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005).

Комиссия отмечает, что Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.01.2018 № 11 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005» (далее - Постановление Правительства от 15.01.2018 № 11) Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 были внесены изменения, в том числе в дополнительные требования к банковской гарантии.

При этом Постановлением Правительства от 08.11.2018 № 1005 в редакции Постановления Правительства от 15.01.2018 N 11 установлены следующие дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»:

«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 следующих требований:

а) обязательное закрепление в банковской гарантии:

права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, в размере цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта;

права заказчика в случаях, установленных [частью 13 статьи 44](#) Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке;

права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

[перечня](#) документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации 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";

б) недопустимость включения в банковскую гарантию:

положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования заказчика о платеже по банковской гарантии в случае непредоставления гаранту заказчиком уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или расторжении контракта (за исключением случаев, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями контракта или законодательством Российской Федерации);

требований о предоставлении заказчиком гаранту отчета об исполнении контракта;

требований о предоставлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации 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";

в) обязательное наличие нумерации на всех листах банковской гарантии, которые должны быть прошиты, подписаны и скреплены печатью гаранта, в случае ее оформления в письменной форме на бумажном носителе на нескольких листах».

При этом следует отметить, что пунктом 7 части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и **должна содержать установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку** одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Более того, частью 8 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

Таким образом, вышеуказанные требования к обеспечению исполнения контракта подлежат включению в документацию об электронном аукционе.

При изучении документации об электронном аукционе Комиссией было определено, что в разделе «Размер обеспечения исполнения контракта. Срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта» главы № 5 «**Рассмотрение заявок на участие в электронном аукционе, проведение электронного аукциона**» были установлены следующие дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона о контрактной системе, установленные Постановлением 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»:

«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 следующих требований:

а) обязательное закрепление в банковской гарантии:

права заказчика представлять письменное требование об уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, Подрядчиком) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, а также в случаях, установленных частью 13 статьи 44 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

установленный Постановлением Правительства Российской Федерации 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"; перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии:

1. расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;

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

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

4. документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность) (в случае, если требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара).

б) недопустимость включения в банковскую гарантию:

положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования заказчика о платеже по банковской гарантии в случае непредоставления гаранту заказчиком уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, Подрядчиком) условий контракта или расторжении контракта (за исключением случаев, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями контракта или законодательством Российской Федерации);

требований о предоставлении заказчиком гаранту отчета об исполнении контракта;

требований о предоставлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации 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";

в) обязательное наличие нумерации на всех листах банковской гарантии, которые должны быть прошиты, подписаны и скреплены печатью гаранта, в случае ее оформления в письменной форме на бумажном носителе на нескольких листах.

Если участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение, положения Федерального закона № 44-ФЗ и настоящей документации об электронном аукционе об обеспечении исполнения контракта к такому участнику не применяются».

Таким образом, заказчиком в документации об электронном аукционе были установлены дополнительные требования к банковской гарантии без учета изменений внесенных Постановлением Правительства 15.01.2018 № 11.

По мнению Комиссии, данное обстоятельство могло привести к негативным последствиям при заключении и исполнении контракта.

Исходя из изложенного, Комиссия признала жалобу заявителя **обоснованной**.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Автобан-99» на действия ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона выполнение работ (в объемах, предусмотренных техническим заданием) по объекту: «Капитальный ремонт 1, 2-го этажей, подвала, помещения грязехранилища здания грязелечебницы ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский», расположенного по

адресу: г. Омск, ул. Березовая, 1» (извещение № 0252100003818000057).

2. Признать в действиях ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» нарушение части 8.2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе, Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

Заместитель Председателя Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/171-2018

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

07 июня 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии, рассмотрев жалобу ООО «Автобан-99» на действия ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона выполнение работ (в объемах, предусмотренных техническим заданием) по объекту: «Капитальный ремонт 1, 2-го этажей, подвала, помещения грязехранилища здания грязелечебницы ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский», расположенного по адресу: г. Омск, ул. Березовая, 1» (извещение №

0252100003818000057),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» нарушение части 8.2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе, Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005,

на основании своего Решения от 07.06.2018 № 03-10.1/171-2018, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С

1. ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» в срок до 28.06.2018:

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона (извещение № 0252100003818000057);

- вернуть участникам закупки заявки на участие в электронном аукционе;

- в разделе «Размер обеспечения исполнения контракта. Срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта» главы № 5 **«Рассмотрение заявок на участие в электронном аукционе, проведение электронного аукциона»** внести изменения в части установления дополнительных требований к банковской гарантии в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005.

- продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с частью 6 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе;

- назначить дату электронного аукциона.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» осуществить дальнейшее проведение процедуры определения подрядчика в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом Решения от 07.06.2018 № 03-10.1/171-2018.

4. ФБУ Центр реабилитации ФСС РФ «Омский» **проинформировать** Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания **в срок до 29.06.2018 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии «.....»

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»