

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу №04-30/140-2017**

13.12.2017г.  
Магадан

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителя заказчика - Государственного учреждения - отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Магаданской области К.(дов. №09-30/8 от 09.01.2017г.), представителей заявителя ООО Охранное агентство «Кираса» С., Б.(дов. №78АБ2307682 от 14.02.2017г.), рассмотрела жалобу ООО Охранное агентство «Кираса» (далее – Общество) на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Оказание услуг по охране административных зданий ОПФР по Магаданской области, расположенных по адресам: 685000, г. Магадан, ул. Якутская, д. 52 и 685000, г. Магадан, ул. Горького, д. 20» (реестровый номер <...> ). Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на необоснованный отказ в принятии банковской гарантии, предоставленной победителем аукциона (заявителем), и, как следствие, неправомерное принятие заказчиком решения о признании Общества уклонившимся от заключения контракта.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчика, исполнителя), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

**УСТАНОВИЛА:**

1. 23.10.2017г. Заказчиком - Государственным учреждением – отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Магаданской области - на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Оказание услуг по охране административных зданий ОПФР по Магаданской области, расположенных по адресам: 685000, г. Магадан, ул. Якутская, д. 52 и 685000, г. Магадан, ул. Горького, д. 20» (реестровый номер <...> ). Начальная (максимальная) цена контракта 3 686 032,80 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 09.11.2017г. 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 13.11.2017г.; дата проведения аукциона – 16.11.2017г.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 21.11.2017г. победителем рассматриваемой закупки признано ООО «Охранное агентство «Кираса».

24.11.2017г. Общество подписало контракт, приложив в качестве обеспечения контракта банковскую гарантию № БГ 326104623-2017, выданную ООО «Охранное агентство «Кираса» акционерным обществом «К2 Банк».

30.11.2017г. заказчик направил в адрес Общества уведомление о несоответствии предоставленной банковской гарантии требованиям законодательства и положениям аукционной документации.

01.12.2017г. соответствующим протоколом ООО «Охранное агентство «Кираса» признано заказчиком уклонившимся от заключения контракта на основании части 13 статьи 70, части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с частями 3,4,5 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 соответствии с частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, в случае если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, **предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта**, контракт заключается *только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) указанной статьи.*

Согласно части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником **в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов** (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)).

Начальная (максимальная) цена контракта - 3 686 032,80 рублей.

Цена контракта, предложенная победителем, – 2 595 299,86 рублей.

Размер снижения начальной (максимальной) цены контракта составляет 1 090 732,94 рубля, то есть снижена на 29,6 %.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона, размер обеспечения исполнения контракта установлен в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта – 184 301,64 руб.

Таким образом, размер обеспечения исполнения контракта, предоставляемой победителем аукциона, в данном случае, должен составлять 276 452,46 рублей; или 184 301,64 руб., но с предоставлением информации, предусмотренной частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе. В соответствии с банковской гарантией № БГ 326104623-2017, предоставленной Обществом, **размер обеспечения составляет 184 301,64 руб.**

ООО «Охранным агентством «Кираса» предоставлены сведения о трех контрактах, в качестве информации, подтверждающей добросовестность участника закупки. При этом, два из них находятся в стадии «Исполнение», исполнение третьего контракта начинается с 01.01.2018г.

На заседании Комиссии представители Общества пояснили, что иных документов для подтверждения добросовестности представлено ими не было.

Следовательно, Обществом не представлена надлежащая информация, подтверждающая добросовестность участника закупки, предусмотренная частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

**3.** В соответствии с извещением об осуществлении закупки, пунктом 21 Раздела I «Аукцион в электронной форме», пунктами 11.2, 11.3. Раздела II «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе «Оказание услуг по охране административных зданий ОПФР по Магаданской области, расположенных по адресам: 685000, г. Магадан, ул. Якутская, д. 52 и 685000, г. Магадан, ул. Горького, д. 20» банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения настоящего Контракта, должна быть безотзывной и **о л ; с о о т в е т с т в о в а т ь т р е б о в а н Д о п о л н и т е л ь н ы м т р е б о в а н и я м** и банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005, а также требованиям извещения о проведении аукциона в электронной форме и настоящей документации. Банковская гарантия также должна содержать условие о праве Заказчика на беспорочное

списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии. Обеспечение исполнения Контракта распространяется, в том числе, на обязательства по уплате неустоек в виде штрафа, пени, предусмотренных настоящим Контрактом, а также убытков, понесенных Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Исполнителем своих обязательств по настоящему Контракту.

В пункте 1 банковской гарантии, предоставленной Обществом, указано, что обязательства Принципала (Общества) обеспечиваются в части убытков (не покрытых неустойкой). Таким образом, обязательства Гаранта перед Бенефициаром по уплате неустойки в виде штрафа, пени в случае неисполнения, ненадлежащего исполнения Принципалом своих обязательств по Контракту банковская гарантия не содержит.

На основании вышеуказанного, положения банковской гарантии не соответствуют требованиям аукционной документации.

**4.** В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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.

Нормой пункта 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что 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.

В пункте 9 банковской гарантии Гарантом неправомерно включено непредусмотренное пунктом 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации условие прекращения банковской гарантии, а, именно, условие прекращения действия контракта в силу его досрочного расторжения или иного прекращения обязательств сторон государственного контракта по иным обстоятельствам.

Таким образом, пункт 9 предоставленной Обществом банковской гарантии противоречит гражданскому законодательству.

***На основании вышеизложенного, Заказчиком правомерно принято решение об отказе в принятии банковской гарантии № БГ 326104623-2017 от 24.11.2017г., предоставленной победителем аукциона в качестве обеспечения исполнения контракта.***

**5.** В соответствии с частью 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.

Заявитель в жалобе указывает на нарушение Заказчиком данной нормы, так как ООО «Охранным агентством «Кираса» был подписан контракт и приложена банковская гарантия № БГ 326104623-2017 24.11.2017г., в свою очередь уведомление о рассмотрении банковской гарантии Заказчиком было направлено 30.11.2017г.

Заказчиком на заседании Комиссии представлены документы (сообщение от электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», скрин-шот с сайта соответствующей электронной площадки), в соответствии с которыми победителем электронного аукциона ООО «Охранным агентством «Кираса» направлены подписанные сертификатом усиленной электронной подписи проект контракта и документы об обеспечении исполнении контракта **27.11.2017г.**

Таким образом, данный довод заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО Охранный агентством «Кираса» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Оказание услуг по охране административных зданий ОПФР по Магаданской

области, расположенных по адресам: 685000, г. Магадан, ул. Якутская, д. 52 и 685000, г. Магадан, ул. Горького, д. 20» (реестровый номер <...> ) необоснованной.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.