

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

в присутствии:

<...> – представителя «АЙТИ Сервис» по доверенности,

<...> – представителя Министерства лесного хозяйства Кировской области по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «АЙТИ Сервис»,

УСТАНОВИЛА:

15.11.2016 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «АЙТИ Сервис» (далее – Заявитель, Поставщик) на действия Министерства лесного хозяйства Кировской области (далее - Заказчик) на этапе подписания контракта на поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей и принятии решения об отказе в принятии банковской гарантии, признании участника уклонившимся от заключения контракта (извещение № [0340200003316003816](#)).

Заявитель сообщает, что ООО «АЙТИ Сервис» надлежащим образом оформлено обеспечение исполнения государственного контракта в виде банковской гарантии, полагает, что решение о признании Поставщика уклонившимся от заключения государственного контракта от 08.11.2016 г. незаконно и необоснованно.

В соответствии с ч. 1 ст. 106 Закона о контрактной системе Заявителю, Заказчику, направлено уведомление о дате и времени рассмотрения жалобы. Рассмотрение жалобы, назначенное на 22.11.2016 г., откладывалось до 30.11.2016 г. в связи с необходимостью представления дополнительных документов.

На заседании Комиссии Кировского УФАС России представитель Заявителя пояснил, что условия контракта позволяют определить срок действия банковской гарантии. В частности, обществом была подготовлена банковская гарантия №301094 от 24.10.2016 г., срок действия которой был рассчитан как сумма следующих сроков: 20 календарных дней на поставку товара Поставщиком, 5

рабочих дней на приемку товара Заказчиком и 1 месяц в соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе. Таким образом, как устно отмечено представителем Поставщика, срок действия данной банковской гарантии с 24.10.2016 г. по 13.01.2017 г. является достаточным для обеспечения обязательств Поставщика по контракту, в связи с чем отказ Заказчика в ее принятии от 28.10.2016 г. неправомерен. Представителем отмечено, что банковская гарантия направлена на обеспечение обязательств Поставщика, исполнение Заказчиком обязанности по оплате товара не может входить в срок действия банковской гарантии. Кроме того, указал, что банковская гарантия от 01.11.2016 г. №308415 была также необоснованно отклонена Заказчиком, т.к. банковские гарантии №301094 от 24.10.2016 г. и от 01.11.2016 г. №308415 в совокупности покрывали срок исполнения контракта, рассчитанный Заказчиком.

Представителем Заказчика представлены письменные и устные пояснения, согласно которым отказ в приеме банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. был обусловлен тем, что по мнению Заказчика срок действия банковской гарантии не охватывает периода окончания срока действия государственного контракта (согласно п.10 проекта государственного контракта, контракт действует до надлежащего и полного исполнения сторонами принятых на себя обязательств). Исчисление ориентировочного срока действия банковской гарантии осуществлялось путем сложения следующих сроков (дата отсчета - 29.10.2016 г. как регламентируемый площадкой срок подписания контракта): 29.10.2016 г. как регламентируемый площадкой срок подписания контракта 20 календарных дней на поставку товара Поставщиком, 5 рабочих дней на приемку товара Заказчиком, 30 календарных дней на оплату товара Заказчиком и 1 месяц в соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе. Таким образом, по расчетам Заказчика срок действия банковской гарантии должен истекать 25.01.2017 г. или позднее. Ввиду того, что представленная Поставщиком банковская гарантия имела срок окончания 13.01.2017 г., Заказчиком было отказано в ее принятии.

Также представителем Заказчика было отмечено, и не отрицалось представителем Поставщика, что 28.10.2016 г. в адрес Поставщика было направлено письмо об отказе в принятии банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. и 28.10.2016 г. отозван проект контракта, сформирована новая карточка контракта. Данная карточка контракта 02.11.2016 г. была подписана Поставщиком, прикреплена банковская гарантия от 01.11.2016 г. №308415 (срок действия с 14.01.2017 г. по 15.02.2017 г.). Заказчиком было отказано в принятии данной банковской гарантии 08.11.2016 г., сформирован протокол о признании общества уклонившимся от заключения государственного контракта по итогам электронного аукциона.

Заслушав пояснения представителей Заказчика и Поставщика, изучив представленные документы, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

28.09.2016 г. на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей (извещение № 0340200003316003816)

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 названного

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.

Аналогичные положения предусмотрены п. 6.1 Инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе в электронной форме.

В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

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

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

В силу п.2 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи.

Согласно п.1.1. проекта государственного контракта Поставщик обязуется осуществить поставку навигаторов, буссоли и палеток для расчета площадей (далее – Товар) для нужд министерства лесного хозяйства Кировской области, в порядке, в сроки и на условиях предусмотренных настоящим Контрактом, а Заказчик обязуется принять и оплатить поставленный Товар.

Условиями контракта определено, что «2.3. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц.

2.4. В случае предоставления обеспечения исполнения Контракта в виде банковской гарантии, обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается по основаниям, предусмотренным ст. 378 Гражданского кодекса РФ, а также в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего гарантию».

В силу п.3.4. проекта государственного контракта оплата Товара осуществляется после его поставки в полном объеме в соответствии со Спецификацией (Приложение №1 к Контракту) путем безналичного перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Поставщика **в течение 30 (тридцати) календарных дней** со дня подписания Сторонами Акта приема-передачи Товара (Приложение №2 к Контракту) на основании счета на оплату и (или) счета-фактуры, и подписанной сторонами товарной накладной.

Согласно п.5.1. проекта государственного контракта поставка Товара осуществляется силами Поставщика в полном объеме, в количестве и качестве, установленными Спецификацией (Приложение №1 к Контракту) по адресу: 610020, г. Киров, ул. Пятницкая, д. 32 **в течение 20 (двадцати) календарных дней** со дня заключения настоящего Контракта.

П.5.4. проекта контракта определено, что приемка Товара по количеству осуществляется во время передачи Товара Заказчику и (или) в течение рабочего дня с момента получения Товара. При передаче Товара Поставщик предоставляет пакет документов, подтверждающих качество и безопасность Товара Заказчику, а Заказчик производит приемку по количеству и ассортименту поставляемого Товара. Результат приемки Товара оформляется подписанием Акта приема-передачи Товара (Приложение №2 к Контракту) и товарной накладной, в течение **5 (пяти) рабочих дней** с момента получения Товара.

Согласно п.10.1. проекта государственного контракта настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе и действует до полного и надлежащего исполнения Сторонами принятых на себя обязательств.

Согласно п.14 банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. гарантия выдана под отлагательным условием (заключение государственного контракта) по обязательствам Принципала (Поставщика).

Согласно ст. 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установленный сделкой срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Согласно позиции Минэкономразвития, изложенной в письме от 22.07.2016 № Д28и-1982, в случаях, когда срок действия контракта определен как до полного исполнения обязательств сторонами, банковская гарантия должна предоставляться с учетом срока исполнения основного обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя).

С учетом регламентированных сроков подписания контракта, предусмотренных ст. 70 Закона о контрактной системе (в том числе в случае наличия разногласий по проекту контракта) срок подписания контракта участником – 31.10.2016 г., фактический – 25.10.2016.

Соответственно, срок предоставления банковской гарантии исчисляется сроком подписания проекта контракта сторонами, с учетом того, что условиями контракта установлены сроки: 20 календарных дней на поставку товара Поставщиком (срок исполнения основного обязательства), 5 рабочих дней на приемку товара Заказчиком (срок подтверждения исполнения основного обязательства Поставщика) и 1 месяц в соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о том, что срок банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. исчислен с учетом положений проекта государственного контракта и требований законодательства. Заказчиком неправомерно произведен отказ от принятия данной банковской гарантии от 28.10.2016 г.

Вместе с тем, довод Заявителя о том, что Заказчиком было неправомерно отказано в принятии банковской гарантии от 01.11.2016 г. №308415 признан необоснованным, ввиду того, что срок действия данной банковской гарантии не покрывает срока, необходимого для исполнения обязательств Поставщика.

При этом, решения Заказчика об отказе в принятии банковских гарантий от №301094 от 24.10.2016 г. и 01.11.2016 г. №308415 направлены Поставщику 28.10.2016 г. и 08.11.2016 г. соответственно. Информация об отказе в принятии данных банковских гарантий была размещена в единой информационной системе в реестре банковских гарантий 25.11.2016 г. В связи с данными обстоятельствами, Комиссия Кировского УФАС России полагает, что основания для выдачи предписания об отмене решения об одностороннем отказе отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии с 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» Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать частично обоснованной жалобу ООО «АЙТИ Сервис» на действия Министерства лесного хозяйства Кировской области в части отказа в принятии банковской гарантии №301094 от 24.10.2016 г. в связи с нарушением Заказчиком п.2 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе (извещение № 0340200003316003816).

2. Предписание об устранении нарушений не выдавать.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.