РЕШЕНИЕ № 05-6/1-27-2014

18 февраля 2014 года г.
Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М., руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К., заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок,

Михеев А.А., главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Шибанов Я.А., главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области: ***

- Законодательного собрания Тверской области: ***

- ООО «Тверь-Сервис» (далее – Общество): ***

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу Общества и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 11.02.2014 поступила жалоба Общества, полагающего, что государственным заказчиком - Законодательным Собранием Тверской области по результатам открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по комплексной уборке административных помещений (совместные торги) (извещение от 18.12.2013 № 0136200003613005650) нарушены требования Закона в части отказа от заключения с Обществом государственного контракта. В частности, Общество в своей жалобе указывает на то, что им в адрес заказчика в качестве обеспечения исполнения контракта была представлена оформленная надлежащим образом банковская гарантия № 1Х3Б/3070 от 27.01.2014, в связи с чем Общество считает неправомерным отказ от заключения контракта.

Представитель Заказчика считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, пояснив, что, банковская гарантия № 1Х3Б/3070 от 27.01.2014 г. не соответствует требованиям, установленным в документации об аукционе, в связи с этим Заказчик отказался от заключения государственного контракта с победителем открытого аукциона - ООО «Тверь-Сервис», направив через оператора электронной площадки проект контракта следующему участнику аукциона – ООО «Техно-классик+».

На момент рассмотрения жалобы контракт заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

18.12.2013 уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по комплексной уборке административных помещений (совместные торги) (извещение № 0136200003613005650), и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет **4 264 732,03 рубля**.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 16.01.2014 № 0136200003613005650 на участие в аукционе заявки подали четыре участника размещения заказа; по результатам рассмотрения первых частей заявок заявки всех участников размещения заказа признаны соответствующими требованиям документации об аукционе.

Согласно протоколу проведения открытого аукциона в электронной форме от 20.01.2014 ценовые предложения в ходе проведения аукциона подавали только три участника размещения заказа; минимальное предложение о цене контракта – 3 091 930, 73 рублей, поступило от ООО «Тверь-Сервис; следующее предложение о цене контракта – 3 113 254, 9 рубля поступило от ООО «Техно-классик+». Победителем открытого аукциона в электронной форме признано Общество (ООО «Тверь-Сервис»).

Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона в электронной форме

от 20.01.2014 № 0136200003613005650 все три заявки на участие в открытом аукционе были признаны соответствующими требованиям документации об аукционе.

Согласно части 1 статьи 41.12 Закона по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме, а в случаях, предусмотренных статьей 41.12 Закона, с иным участником открытого аукциона в электронной форме, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого в соответствии со статьей 41.11 Закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 2 статьи 41.12 Закона заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 Закона протокола (прим.: протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме) направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

Частями 3 и 4 статьи 41.12 Закона предусмотрено, что в течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт. В течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Извещение о проведении открытого аукциона содержит требование об обеспечении исполнения контракта в размере 1 195 620,96 рублей. Срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта определен в Информационной карте:

«В целях обеспечения исполнения обязательств по Контракту Исполнитель обязан представить обеспечение исполнения Контракта в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон) на сумму 1 304 313 (один миллион триста четыре тысячи триста тринадцать) рублей 60 копеек, что составляет 30% от начальной (максимальной) цены Контракта. Способ обеспечения исполнения Контракта из указанных в Федеральном законе определяется Исполнителем самостоятельно. В случае выбора способа обеспечения Контракта в виде безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, Исполнитель в течение 1 (одного) рабочего дня со дня заключения

Контракта обязан предоставить Заказчику оригинал документа (банковской гарантии) об обеспечении исполнения Контракта, направленного оператору электронной площадки. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на 1(один) месяц».

Требования к оформлению безотзывной банковской гарантии изложены в Приложении № 2 к документации об аукционе:

«Банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, а также иным законодательством Российской Федерации. Бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан Заказчик, Принципалом – Исполнитель, Гарантом – банк или иная кредитная организация, выдавшая банковскую гарантию. Банковская гарантия вступает в силу со дня подписания Контракта. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на 1(один) месяц.

- В банковской гарантии должно быть предусмотрено безусловное право Заказчика на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем своих обязательств по Контракту в предусмотренные банковской гарантией сроки. При этом должно быть предусмотрено, что для истребования суммы обеспечения Заказчик направляет Гаранту только письменное требование с обоснованием неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом обязательств по Контракту, копию банковской гарантии и копию Контракта.

- Платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен Гарантом в течение 5 рабочих дней после письменного обращения Бенефициара.

- В банковской гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих вышеизложенному или делающих вышеизложенное неисполнимым.

- Банковская гарантия должна быть выдана кредитной организацией, имеющей действующую лицензию Банка России.

- При продлении срока действия Контракта срок действия банковской гарантии также должен быть продлен.

- Принадлежащее Бенефициару по банковской гарантии право требования к Гаранту не может быть передано другому лицу.

- Банковская гарантия может быть предъявлена Гаранту для выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств по решению Заказчика в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем своих обязательств по Контракту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

- Банковская гарантия должна содержать указание на Контракт, Стороны Контракта, наименование Контракта, основание его заключения».

Как установлено Комиссией 23.01.2014 Обществу был направлен проект контракта; 28.01.2014 Общество направило через оператора электронной площадки заказчику подписанный проект контракта и банковскую гарантию № 1Х3Б/3070 от 27.01.2014, выданную от имени АКБ «Мострансбанк» ОАО в качестве обеспечения

исполнения контракта.

31.01.2014 Заказчиком принято решение об отказе от заключения контракта с Обществом в связи с тем, что представленная Обществом банковская гарантия в качестве обеспечения исполнения контракта оформлена с нарушением требований Приложения № 2 к документации об аукционе, в частности:

«1) Банковская гарантия не содержит надлежащего указания на государственный контракт и основание его заключения, что не позволяет определить основное обязательство, в обеспечение которого выдана банковская гарантия (не указан номер государственного контракта, указан неверный номер протокола подведения итогов аукциона);

2) В соответствии с пунктом 2.1 банковской гарантии Гарант обязуется «по первому требованию Бенефициара произвести оплату суммы неустойки, исчисленной в соответствии с условиями Контракта, но не выше суммы, указанной в пункте 1 настоящей банковской гарантии, в течение 10 (десяти) рабочих дней после поступления письменного требования Бенефициара о платеже по настоящей банковской гарантии», что противоречит пункту «d» Приложения №1, в соответствии с которым «платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен Гарантом в течение 5 рабочих дней после письменного обращения Бенефициара».

Представленная Комиссии банковская гарантия № 1Х3Б/3070 от 27.01.2014 выдана от имени АКБ «Мострансбанк» ОАО в качестве обеспечения исполнения контракта, содержит указание на предмет контракта, а также на обстоятельства заключения такого контракта – протокол подведения итогов с указанием номера открытого аукциона - 0136200003613005650, что, по мнению Комиссии, однозначно позволяет определить те обязательства, в обеспечение которого выдана банковского гарантия. Следовательно, в данной части довод Общества является обоснованным.

Вместе с тем, Комиссия учитывает следующее.

Согласно пункту 2 статьи 375 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствуют ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии.

Согласно статьи 314 ГК РФ если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода (пункт 1). В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства (пункт 2).

Как указано выше, в документации об аукционе содержится указание на порядок исполнения обязательства (пункт «d» Приложения № 2 к документации об аукционе), в частности: ***«Платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен Гарантом в течение 5 рабочих дней после письменного обращения Бенефициара»***. В банковской гарантии, представленной Обществом содержится указание на иной срок – ***«Гарант обязуется «по первому требованию Бенефициара произвести оплату суммы неустойки, исчисленной в соответствии с условиями Контракта, но не выше суммы, указанной в пункте 1 настоящей банковской гарантии, в течение 10 (десяти) рабочих дней»***, что не соответствует требованиям заказчика в части исполнения обязательств по банковской гарантии.

В данной части жалоба Общества является необоснованной, а указанное обстоятельство свидетельствует о ненадлежащем представлении со стороны Общества банковской гарантии.

Согласно части 11 статьи 41.12 Закона участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок, предусмотренный частями 4, 4.4 и 4.6 статьи 41.12 Закона, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий в случаях, предусмотренных статьей 41.12 Закона, либо не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 Закона протокола в случае, предусмотренном частью 4.4 статьи 41.12 Закона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 41.12 Закона в случае, если победитель открытого аукциона в электронной форме признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении победителя открытого аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, либо заключить контракт с участником открытого аукциона в электронной форме, который предложил такую же, как и победитель открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий.

В связи с тем, что Обществом вместе с проектом контракта был представлен документ об обеспечении исполнения контракта, не соответствующий требованиям документации об аукционе, заказчик правомерно на основании части 11 статьи 41.12 Закона отказался от заключения с Обществом контракта, и на основании части 13 статьи 41.12 Закона, предоставляющей заказчику право на альтернативное поведение, принял решение о заключении контракта с участником открытого аукциона в электронной форме, который предложил такую же, как и победитель открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий.

При данных обстоятельствах Комиссия признает жалобу частично обоснованной. Неправильный вывод заказчика о несоответствии обеспечения исполнения контракта в связи с неуказанием в банковской гарантии номера государственного контракта и основания его заключения не повлиял на результат размещения заказа, и у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении нарушения в сфере размещения заказов.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Тверь-Сервис» частично обоснованной.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.К. Красюкова, А.А. Михеев, Я.А. Шибанов