Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

с участием представителей:

ГБУЗ " Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница № 2"–

ООО «ОП «Иваныч» -

рассмотрев обращение ГБУЗ "Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница №2" (исх. № 4/3 от 14.01.2016г.) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «ОП «Иваныч», в связи с уклонением о заключении контракта,

УСТАНОВИЛА:

14 января 2016г. в Оренбургское УФАС России обратилось ГБУЗ "Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница №2" (исх. № 4/3 от 14.01.2016г.) (далее - Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «ОП «Иваныч» (далее – Общество) в связи с уклонением о заключении контракта на оказание охранных услуг (номер извещения № 0153200000215017312).

Из обращения Заказчика следует, что в соответствии с протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 10.12.2015г. победителем признано ООО «ОП «Иваныч» с ценой контракта 4 574 851,60 руб.

15.12.2015 года Заказчиком, в регламентированный ЭТП Сбербанк-АСТ срок был направлен проект гражданско-правового договора №0153200000215017312-0071232-01 для подписания Обществу.

15.12.2015 года Общество, направило Заказчику подписанный проект контракта с предоставлением банковской гарантии № 0039719 от 11.12.2015 года. Как поясняет представитель Заказчика, анализ банковской гарантии выявил её несоответствие требованиям ч.6 ст. 45 Закона о контрактной системе, о чем 18.01.2015 г. был проинформировано Общество.

Также представитель Заказчика указывает, что в период с 21.12.2015 г. по 24.12.2015 г. на e-mail: evv@ookpb2.ru поступали обращения Общества с приложением банковских гарантий, в которых выражалась просьба об их проверке установленным к ней требованиям.

Кроме того, представитель Заказчика пояснил, 23.12.2015 г. в адрес Заказчика от Общества поступил протокол разногласий, в котором Общество просило изменить реквизиты ООО «ОП Иваныч», что, по мнению представителя Заказчика, являлось затягиванием процесса подписания контракта, поскольку реквизиты победителя были указаны в проекте контракта верно.

28.12.2015 года Обществом проект контракта был подписан, и к проекту контракта была приложена банковская гарантия, которая была признана несоответствующей требованиям ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

28.12.2015 года на сайте http://zakupki.gov.ru, был размещен протокол об отказе от заключения контракта, в котором было ошибочно указано «28.12.2014 г. оператором электронной площадки «ЗАО «Сбербанк – АСТ» было сформировано уведомление об уклонении участника закупки от заключения контракта….», вместо «28.12.2014 года Заказчиком был сформирован отказ заказчика от заключения контракта, а именно….».

Выявив опечатку 29.12.2015 года на сайте http://zakupki.gov.ru, Заказчиком был размещен протокол об отказе от заключения контракта с изменением допущенной технической ошибки.

Представитель Общества на заседании Комиссии Оренбургского УФАС России просил не включать в Реестр ООО «ОП Иваныч», пояснил, что Обществом контракт был подписан, направлен Заказчику, также было приложена банковская гарантия.

Представитель Общества указал, что ООО «ОП Иваныч» не имело намерений уклоняться от подписания и исполнения контракта, Общество добросовестно исполняет государственные и муниципальные контракты.

15.12.2015 г. Обществом проект контракта был подписан и направлен Заказчику с приложением банковской гарантии № 0039719 от 11.12.2015 г. в качестве обеспечения исполнения контракта.

Между тем, как следует из пояснений представителя Общества, Заказчик информировал Общество об отказе в принятии представленной банковской гарантии на основании ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе. В связи с чем, им были приняты меры по устранению выявленных Заказчиком недостатков банковской гарантии. При этом, текст банковской гарантии в новой редакции был согласован с Заказчиком посредством электронной переписки и 28.12.2015 г. Общество повторно подписало проект контракта и приложило согласованную Заказчиком банковскую гарантию.

Однако, как указывает представитель Общества, Заказчик 28.12.2015 г. принял незаконное решение о признании Общества уклонившимся от заключения контракта по итогам указанного аукциона.

Комиссия Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав представителей Заказчика, изучив письменные документы, установила следующее:

12.11.2015г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение и документация об аукционе в электронной форме на оказание охранных услуг (номер извещения № 0153200000215017312).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 574 851,60 руб.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона в электронной форме от 10.12.2015г. Общество признано победителем аукциона с ценой контракта 4 574 851,60 руб.

Из материалов дела следует, что:

15.12.2015 г. Заказчик направил проект договора для его подписания Обществу.

15.12.2015 г. Заявитель направил Обществу подписанный проект договора с предоставлением обеспечения (банковская гарантия № 0039719 от 11.12.2015 г.).

18.12.2015 г. Заказчик информировал Общество об отказе в принятии банковской гарантии на основании ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

23.12.2015 г. Обществом направляется протокол разногласий, согласно которому он просит уточнить свои реквизиты, указанные в проекте контракта.

Также согласно представленной сторонами электронной переписке, Общество в период с 21.12.2015 г. по 24.12.2015 г. обращается на электронный адрес Заказчика - e-mail: evv@ookpb2.ru с просьбой о проверке банковской гарантии, установленным к ней требованиям. При этом, представитель Заказчика не отрицает того обстоятельства, что Обществу в ходе переписки было указано, что текст банковской гарантии «в последней версии устраивает».

28.12.2015 г. Общество подписывает проект контракта и прикладывает «согласованную» банковскую гарантию.

28.12.2015 г. Заказчик размещает протокол об отказе заключения контракта.

Кроме того, из пояснений, предоставленных Заказчиком и сведений, содержащихся на сайте http://zakupki.gov.ru, 29.12.2015г. повторно был размещен протокол об отказе от заключения контракта с внесенными в него изменениями в части обоснования отказа «…28.12.2014 года Заказчиком был сформирован отказ заказчика от заключения контракта, а именно: Обществом с ограниченной ответственностью «Охранное предприятие «Иваныч», в регламентированный срок не направило подписанный сертификатом усиленной электронной подписи необходимые документы об обеспечении исполнения контракта на основании части 5 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ участник (победитель) Общество с ограниченной ответственностью «Охранное предприятие «Иваныч» признается уклонившимся от заключения контракта…».

В соответствии с ч. 1 ст. 70 Закона о контрактной системе, по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно 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 соответствии с 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 соответствии с ч. 13 ст. 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные данной статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона.

В силу 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.

На основании ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе, контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

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.

Согласно п. 27 Информационной карты аукциона документации об электронном аукционе «..В качестве исполнения контракта принимаются 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.

Банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 статьи 45 Закона о контрактной системе, должны быть включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе, (на официальном сайте для размещения заказов) за исключением банковских гарантий, указанных в части 8.1 статьи 45 Закона о контрактной системе. Такие информация и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка.

Банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения исполнения контракта должна соответствовать требованиям установленным Федеральным законом о контрактной системе, а также дополнительным требованиям к банковской гарантии установленным постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005.

2. Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантомзаказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 Федерального закона о контрактной системе;

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 календарный 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 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении;

7) установленный постановлением Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. № 1005 перечень документов, которые Бенефициар направляет гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее - требование по банковской гарантии):

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).

В банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на бесспорное 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

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", а также с учетом следующих дополнительных требований,

установленных постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005:

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, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией;

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, 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.

Запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией».

Ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе закрепляет основания для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

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

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок принятия решения о включении информации об участнике закупке в реестр недобросовестных поставщиком определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Пунктом 11 Постановления предусмотрено, что в процессе рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков контрольный орган осуществляет проверку поступивших информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика.

Как следует из материалов дела, Обществом контракт был подписан, направлен Заказчику, также была приложена банковская гарантия.

Учитывая что Общество принимало меры, направленные на заключение гражданско-правового договора, Комиссия Оренбургского УФАС России, изучив представленные материалы, с учетом всех обстоятельств рассматриваемого дела, заслушав представителей сторон, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ГБУЗ "Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница № 2" (исх. № 4/3 от 14.01.2016г.) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «ОП «Иваныч» (ИНН 5610075158, КПП 561001001, г. Оренбург, ул. Кобозева, 35, 460000) не включать в Реестр

недобросовестных поставщиков в связи с уклонением о заключении контракта.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии