

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

12 декабря 2016 года

№ 04-02/12044

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере закупок в составе: <...> (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Бештау» (далее - ООО «Бештау», заявитель) от 30.11.2016 № 3, поступившую в адрес Коми УФАС России посредством электронной почты 05.12.2016 (вх. № 3845э.), а также направленной в управление Федеральной антимонопольной службой письмом от 06.12.2016 № ГЗТУ/5985 (вх. № 3880э. от 07.12.2016), Управлением Президента Российской Федерации по работе с обращениями граждан и организаций письмом от 05.12.2016 № А 26-02-120666311 (вх. № 3919э. от 09.12.2016), на действия заказчика – муниципального бюджетного учреждения «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска (далее – МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона «Поставка светодиодных ламп и светильников. (ЭА - 084/16), извещение № 010730002201600014, в части признания заявителя уклонившимся от заключения контракта (далее - жалоба),

при участии:

<...> – представителя МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска» по доверенности от 08.12.2016,

УСТАНОВИЛА:

1. ООО «Бештау», МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска, закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (далее - ЗАО «Сбербанк - АСТ») надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы извещены посредством электронной почты.

С учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы отсутствие представителей ООО «Бештау», ЗАО «Сбербанк - АСТ» не препятствует

рассмотрению жалобы по существу.

2. По мнению заявителя, заказчиком принят незаконный отказ от заключения контракта и признания ООО «Бештау» уклонившимся от заключения контракта.

В обоснование своей жалобы на действия заказчика ООО «Бештау» указывает на тот факт, что заказчиком в контракте не установлен конкретный срок окончания действия контракта, что не позволяет победителю аукциона обеспечить исполнение контракта путем предоставления банковской гарантии, срок действия которой превышал бы срок действия контракта не менее чем на один месяц.

МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска письмом исх. от 09.12.2016 № 177 (вх. № 3933э. от 09.12.2016) и на заседании комиссии заявлены возражения относительно позиции заявителя.

2.1. Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки осуществления закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, изучив материалы жалобы, заслушав представителя МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска пришла к нижеследующим выводам.

Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Одним из конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, согласно части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе, в том числе аукцион в электронной форме.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Заказчиком закупки № 010730002201600014 путем проведения электронного аукциона явилось МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска.

Уполномоченным органом – Администрация муниципального образования городского округа «Усинск».

Объект закупки - «Поставка светодиодных ламп и светильников. (ЭА - 084/16)

Начальная (максимальная) цена контракта составила 627 850,00 рублей.

Источник финансирования - субсидия на выполнение государственного (муниципального) задания МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска, предусмотренная в рамках реализации Муниципальной программы

муниципального образования городского округа «Усинск» «Развитие физической культуры и спорта в 2014-2016 годах и на период 2020 года». Наименование мероприятия: оказание муниципальных услуг (выполнение работ) учреждениями физкультурной направленности за счет средств местного бюджета.

Извещение о проведении электронного аукциона № 0107300022016000141, документация электронного аукциона размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт), на электронной торговой площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru – 26.10.2016.

В соответствии с протоколом единой комиссии от 15.11.2016 подведения итогов электронного аукциона "Поставка светодиодных ламп и светильников. (ЭА - 084/16)" победителем указанного аукциона было признано ООО «Бештау».

В регламентированной частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе срок, оператором электронной площадки проект контракта направлен ООО «Бештау» 20.11.2016 с указанием регламентированной даты для направления подписанных сертификатом усиленной электронной подписи проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта – 25.11.2016.

ООО «Бештау» 25.11.2016 направило оператору электронной площадки подписанный лицом, имеющим право действовать от имени ООО «Бештау», проект контракта с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения контракта, в виде банковской гарантии от 24.11.2016 № 318399, выданной обществом с ограниченной ответственностью «Современный Коммерческий Инновационный Банк».

Согласно части 7 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.

29.11.2016 заказчиком – МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска сформирован и размещен на официальном сайте и на сайте электронной площадки протокол о признании победителя электронного аукциона на поставку светодиодных ламп и светильников (ЭА-084/16), уклонившимся от заключения контракта № 0107300022016000141-0588372-01.

В обоснование принятого решения заказчиком указано: «Несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 44-ФЗ), в соответствии с п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона № 44-ФЗ».

Представителем заказчика на заседании Комиссии Коми УФАС России пояснено, что срок действия, представленной ООО «Бештау», банковской гарантии не превышал срок действия контракта не менее чем на один месяц, как это

предусмотрено частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Срок действия банковской гарантии от 24.11.2016 № 318399, выданной обществом с ограниченной ответственностью «Современный Коммерческий Инновационный Банк», определён периодом – с 24.11.2016 по 07.01.2017 года включительно.

Согласно пункту 8 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться, в частности размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 Закона о контрактной системе), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44, 96 названного Федерального закона.

На основании пункта 8 части 1 статьи 64 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.

В силу части 3 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.

Указанное положение предусмотрено заказчиком в части 1 пункта 18 раздела I «Инструкция (Общие сведения)» документации об электронном аукционе.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

На основании части 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 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. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В пункте 12.1 части 12 «Срок действия Контракта» проекта контракта указано: «Контракт вступает в силу со дня подписания его Сторонами и действует до полного исполнения обязательств Сторон по настоящему Контракту».

Таким образом, Поставщик обязуется передать Товар в сроки и в количестве, предусмотренные контрактом, а Заказчик обязан принять товар и оплатить поставленный товар в соответствии с условиями Контракта.

Согласно статьи 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Исходя из формулировки пункта 12.1 проекта контракта, срок действия контракта не прекращается, если обязательства сторон по контракту не исполнены, что не противоречит требованиям законодательства.

Однако указанная формулировка окончания срока действия контракта не позволяет определить срок окончания действия контракта, поскольку его наступление поставлено в зависимость от события относительно которого неизвестно, произойдет оно или нет.

Из смысла [части 3 статьи 96](#) Закона о контрактной системе следует, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц, следовательно, контрактом должна быть установлена дата окончания срока действия контракта.

Исходя из анализа проекта контракта, в силу [части 4 статьи 64](#) Закона о контрактной системе являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, установлено, что поставка товара должна быть осуществлена в течении 20 (двадцати) дней с даты заключения настоящего Контракта.

Датой поставки товара является дата подписания заказчиком соответствующей товарной накладной, а также соответствующего акта сдачи-приемки товара.

Согласно условиям пунктов 2.4.3, 2.5 проекта контракта следует, что расчёт осуществляется по факту поставки товара в течение 30 календарных дней, после

предоставления Поставщиком счета, счета-фактуры и подписанных Сторонами Акта приемки-передачи товара и товарной накладной в 2-х экземплярах.

В случае предоставления документов на оплату по настоящему Контракту оформленных с ошибками, такие документы возвращаются поставщику, и срок оплаты продлевается на время устранения ошибок.

Комиссией Коми УФАС России установлено, что оплата товара заказчиком является одним из условий исполнения обязательств по контракту, влияющим на определение срока действия указанного контракта.

Поскольку заказчиком не установлен конкретный срок действия контракта, участнику закупки не предоставляется возможность представить заказчику банковскую гарантию в качестве обеспечения контракта, срок действия которой, превышал бы срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия контракта.

В извещении о проведении аукциона и документации об аукционе не содержится конкретных сроков, от которых можно исчислить срок действия банковской гарантии.

Невключение в извещение о проведении аукциона обязательного условия о сроке предоставления обеспечения исполнения контракта является нарушением пункта 8 статьи 42 Закона о контрактной системе.

Невключение в документацию об аукционе обязательного условия о сроке предоставления обеспечения исполнения контракта является нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Представитель заказчика на заседании Комиссии Коми УФАС России пояснил, что победителем аукциона ООО «Бештау» в качестве обеспечения исполнения контракта была представлена банковская гарантия со сроком действия с 24.11.2016 по 07.01.2017.

Отметил, что исходя из условий контракта, в рассматриваемом случае срок действия банковской гарантии должен быть до 08.02.2016 (из расчёта поставки товара поставщиком – 20 дней и оплаты товара заказчиком – 30 дней, и условия превышения срока действия банковской гарантии над сроком действия контракта не менее чем на один месяц, то есть 30 дней).

Заявил, что срок действия банковской гарантии победитель аукциона мог исчислить самостоятельно на основании условий проекта контракта.

Данный довод представителя заказчика Коми УФАС России считает несостоятельным, поскольку при неустановлении конкретного срока действия контракта, подсчет сроков с учетом условий контракта может исчисляться участниками по - разному и может ввести в заблуждение победителя при оформлении банковской гарантии.

Предписание об отмене протокола о признании победителя электронного аукциона на поставку светодиодных ламп и светильников (ЭА-084/16), уклонившимся от заключения контракта № 0107300022016000141-0588372-01, выдаче не подлежит, так как банковская гарантия заявителя не соответствует части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Такой вывод Комиссией Коми УФАС России сделан исходя из анализа положений контракта о сроке поставки и оплаты.

Доказательства соответствия банковской гарантии заявителя требованиям части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе в Коми УФАС России отсутствуют, ООО «Бештау» не представлены.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БЕШТАУ» на бездействие заказчика – МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска в части неустановления в документации об электронном аукционе даты окончания срока действия контракта обоснованной.
2. Признать заказчика - МБУ «Ледовый дворец «Югдом» г. Усинска нарушившим пункт 8 части 1 статьи 64, часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе в части неустановления в документации об электронном аукционе даты окончания срока действия контракта.
3. Предписание заказчику об отмене протокола о признании победителя электронного аукциона на поставку светодиодных ламп и светильников (ЭА-084/16), уклонившимся от заключения контракта № 0107300022016000141-0588372-01, не выдавать.
4. Решить вопрос о передаче уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России материалов жалобы для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела в отношении должностного лица заказчика.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

