

РЕШЕНИЕ № 08-01-404

09 октября 2015 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Соловьев А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителя подателя жалобы ООО «Энергомонтажстрой»: «...» (по доверенности),

в присутствии представителя подателя жалобы ООО «МонтажСтройКомплект»: «...» (по доверенности),

в присутствии представителей заказчика – администрации рабочего поселка Посевная Черепановского района Новосибирской области: «...» (по доверенности), «...» (по доверенности),

в присутствии представителей уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Новосибирской области «Управление контрактной системы»: «...» (по доверенности), «...» (по доверенности),

рассмотрев жалобы ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» на действия ГКУ НСО «УКСис» и администрации р. п. Посевная Черепановского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области» (газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (извещение № 0851200000615004541), начальная (максимальная) цена контракта 24 508 550,00 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратились ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» с жалобами на действия ГКУ НСО «УКСис» и администрации р. п. Посевная Черепановского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области» (газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (извещение № 0851200000615004541).

Суть жалобы ООО «Энергомонтажстрой» заключается в следующем.

В соответствии с частью 3 статьи 94 ФЗ №44-ФЗ срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В пункте 7 документации об электронном аукционе указано, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на один месяц. Это противоречит части 3 статьи 94 ФЗ №44-ФЗ. Так как при превышении срока действия банковской гарантии срока действия контракта более чем на один месяц (что не противоречит части 3 статьи 94 ФЗ №44-ФЗ), создаются условия для признания банковской гарантии не соответствующей положениям аукционной документации.

В реестре жалоб по электронному аукциону №0851200000615004541 содержится решение Новосибирского УФАС России № 08-01-347 от 10.09.2015г. по жалобе ООО «Энергосервис», в котором указано следующее.

Пунктом 9.2 раздела 9 «срок действия, порядок изменения и расторжения контракта» проекта контракта установлено: «контракт действует до 31.12.2015, но в любом случае до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту в полном объеме.

Исходя из данной формулировки, срок действия контракта не прекращается, если обязательства сторон по контракту не исполнены, что не противоречит требованиям законодательства. Данный довод подателя жалобы не нашел своего подтверждения.

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.

В соответствии с ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.45 ФЗ № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ 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.

Таким образом, при выборе способа обеспечения исполнения 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. Данный довод подателя жалобы нашел свое подтверждение».

Однако в новой редакции аукционной документации, заказчик не внёс изменения в пункт 9.2 раздела 9 проекта муниципального контракта, что противоречит решению Новосибирского УФАС России № 08-01-347 от 10.09.2015г.

На основании изложенного, ООО «Энергомонтажстрой» просит выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Суть жалобы ООО «МонтажСтройКомплект» заключается в следующем.

В пункте 8.4 раздела 8 проекта муниципального контракта указано: «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на один месяц», тогда как часть 3 статьи 94 ФЗ №44-ФЗ гласит: «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц».

В аукционной документации не установлен точный срок действия контракта, что не позволяет корректно определить срок действия банковской гарантии. Пунктом 9.2 проекта муниципального контракта установлен срок действия контракта: «Контракт действует до 31.12.2015г., но, в любом случае, до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту в полном объеме». Данная 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.

На основании изложенного, ООО «МонтажСтройКомплект» просит выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На жалобы ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» от заказчика поступили возражения, в которых указано следующее.

В извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки, информацию о месте выполнения работы, являющейся предметом контракта, сроки завершения работы, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно ч. 3 ст. 425 ГК РФ законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечёт прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определённого в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Согласно ч. 4 ст. 425 ГК РФ окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

Согласно ст. 432 ГК РФ договор считается заключённым, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Проектом муниципального контракта данные условия предусмотрены.

Пункт 1.1: предметом Контракта является выполнение по заданию заказчика подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области»

(газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (далее - работы), в соответствии с описанием объекта закупки (Приложение № 1 к контракту) и на условиях, предусмотренных контрактом.

Пункт 3.3: срок выполнения работ подрядчиком по контракту в полном объёме:

Дата начала работ: дата, следующая за днём подписания контракта;

Окончание выполнения работ: не позднее 45 (сорока пяти) календарных дней с даты подписания контракта.

Следовательно, все существенные условия Контракта согласованы и основания для признания Контракта незаключённым отсутствуют.

Согласно ч.1 ст.407 Гражданского Кодекса Российской Федерации обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Согласно ч.1 ст.408 Гражданского Кодекса Российской Федерации надлежащее исполнение прекращает обязательство.

Согласно ч.1 ст.314 Гражданского Кодекса Российской Федерации если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения либо период, в течение которого оно должно быть исполнено (в том числе в случае, если этот период исчисляется с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором), обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

Согласно п. 9.2 проекта контракта срок действия контракта строго определён: «Контракт действует до 31.12.2015, но в любом случае до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту в полном объёме».

Формулировка предложения в п. 9.2 контракта «но в любом случае до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту в полном объёме» предусмотрена для случаев просрочки одной из сторон принятых по контракту обязательств, и свидетельствует о том, что если срок действия контракта истечёт, а подрядчик или заказчик не выполнит принятые по контракту обязательства, данные обязательства подлежат исполнению, несмотря на истечение срока действия контракта.

В отношении установленного в проекте контракта и в документации электронного аукциона срока действия банковской гарантии заказчик пояснил следующее.

Доводы подателей жалоб необоснованные, так как в проекте муниципального контракта (п. 8.4 контракта) указано, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 1 (один) месяц.

Т.е. срок действия банковской гарантии должен быть не менее чем до 01.02.2015 года.

Согласно ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться

предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ, 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.

Законом установлен минимальный срок действия банковской гарантии, но при этом не установлено никаких ограничений прав заказчика (уполномоченного органа) по указанию более максимального или точного указания (один месяц).

На основании изложенного, заказчик просит признать жалобы ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» необоснованными.

На жалобы ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» от ГКУ НСО «УКСис» поступили возражения, в которых уполномоченное учреждение дублирует позицию заказчика и считает, что заказчик не должен был вносить никакие изменения в п. 9.2 проекта муниципального контракта, так как данная формулировка не противоречит положениям действующего законодательства.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) ФЗ № 44-ФЗ, 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.

Согласно п.п.5 п.7 извещения о проведении электронного аукциона срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 1 месяц.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что при превышении срока действия банковской гарантии срока действия контракта более чем на один месяц (что не противоречит ч.3 ст.94 ФЗ №44-ФЗ), создаются условия для признания банковской гарантии не соответствующей положениям аукционной документации, поскольку согласно ч.7 ст.70 ФЗ № 44-ФЗ 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. Так как участник заранее не может знать в какой из этих трёх дней заказчик подпишет и разместит контракт, участник не может представить банковскую гарантию, оформляемую до заключения контракта, с точной датой действия с превышением ровно на один месяц. Именно данная ситуация нашла отражение в ч.3 ст.96 ФЗ №

44-ФЗ в формулировке «не менее чем на один месяц». Данный довод жалоб ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» нашел свое подтверждение. Заказчик нарушил ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ.

Довод подателя жалобы ООО «МонтажСтройКомплект» относительно самой формулировки 9.2 проекта контракта (Контракт действует до 31.12.2015, но в любом случае до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту в полном объеме) не нашел своего подтверждения, поскольку такая формулировка прямо предусмотрена ч.3 ст.425 ГК РФ.

Довод подателя жалобы ООО «Энергомонтажстрой» относительно неисполнения заказчиком решения №08-01-347 от 10.09.2015г. нашел свое подтверждение в связи со следующим. 10.09.2015г. Комиссией Новосибирского УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Энергосервис» на действия заказчика – администрации рабочего поселка Посевная Черепановского района Новосибирской области и ГКУ НСО «УКСис» при проведении данного электронного аукциона. В ходе рассмотрения установлено, что при выборе способа обеспечения исполнения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку заказчиком изначально не установлен единственно возможный и однозначно определяемый срок действия контракта. В связи с этим, по результатам рассмотрения жалобы заказчику выдано предписание указать срок действия банковской гарантии в соответствии со ст.190 ГК РФ в виде календарной даты или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. При установлении данного требования контролирующий орган исходил из следующего. В соответствии со ст.190 ГК 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 данном случае, исходя из формулировки п.9.2 проекта контракта, «полное исполнение сторонами своих обязательств по контракту в полном объеме» не является событием, которое должно неизбежно наступить. Таким образом, в данном случае срок действия банковской гарантии не может быть определен указанием на событие, которое должно неизбежно наступить ввиду отсутствия такового. Следовательно, в соответствии со ст.190 ГК в данном случае срок действия банковской гарантии может быть определен только календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами, что и было предписано сделать в п.1 предписания № 08-02-350 от 10.09.2015г. Заказчик внес изменения в п.п.5 п.7 извещения о проведении электронного аукциона, в котором указал, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 1 месяц. Вместе с тем, указанное требование предписания № 08-02-350 от 10.09.2015г. заказчиком и уполномоченным учреждением не исполнено, так как срок действия банковской гарантии определен через срок действия контракта – событие, неизбежность наступления которого отсутствует. Таким образом, после внесения изменений нарушение законодательства о контрактной системе не устранено, поскольку в связи с тем, что срок действия контракта конкретно не определен, также не представляется возможным предоставить банковскую гарантию, срок которой будет соответствовать требованиям документации и ФЗ № 44-ФЗ. Таким образом, заказчик и уполномоченное учреждение нарушили п.2 ч.22

ст.99 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энергомонтажстрой» на действия ГКУ НСО «УКСис» и администрации р. п. Посевная Черепановского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области» (газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (извещение № 0851200000615004541) обоснованной.
2. Признать жалобу ООО «МонтажСтройКомплект» на действия ГКУ НСО «УКСис» и администрации р. п. Посевная Черепановского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области» (газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (извещение № 0851200000615004541) частично обоснованной.
3. Признать заказчика и уполномоченное учреждение нарушившими ч.3 ст.96 и п.2 ч.22 ст.99 ФЗ № 44-ФЗ.
4. Выдать заказчику, ГКУ НСО «УКСис» и аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.
5. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-404

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

09 октября 2015 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- специалист-эксперт отдела контроля закупок, член

Соловьёв А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании своего решения №08-01-404 от 09.10.2015г. по жалобам ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» на действия ГКУ НСО «УКСис» и администрации р. п. Посевная Черепановского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области» (газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (извещение № 0851200000615004541),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок заказчику – администрации рабочего поселка Посевная Черепановского района Новосибирской области и уполномоченному учреждению – государственному казенному учреждению Новосибирской области «Управление контрактной системы» необходимо:

1. Прекратить нарушение ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, установить в аукционной документации надлежащим образом срок действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, в соответствии со ст.190 ГК РФ в виде календарной даты или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами таким образом, чтобы он превышал срок действия контракта не менее чем на 1 месяц в любом случае;

2. Внести изменения в документацию об электронном аукционе № 0851200000615004541 в соответствии с решением № 08-01-404 от 09.10.2015г. и настоящим предписанием

3. Продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок единой комиссией уполномоченного учреждения необходимо:

Отменить решения единой комиссии, зафиксированные во всех протоколах по данной закупке.

Для устранения нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок электронной площадке ООО «РТС-тендер» обеспечить возможность исполнения решения № 08-01-404 от 09.10.2015г. и настоящего предписания.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания заказчику и уполномоченному учреждению сообщить в адрес Новосибирского УФАС России в срок до 28.10.2015г. с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-404

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

09 октября 2015 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Соловьёв А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании своего решения №08-01-404 от 09.10.2015г. по жалобам ООО «Энергомонтажстрой» и ООО «МонтажСтройКомплект» на действия ГКУ НСО «УКСис» и администрации р. п. Посевная Черепановского района Новосибирской области при проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Газоснабжение жилых домов по ул. Береговая, Школьная, Мира, Крылова, Фрунзе, Островского, Заводская, Садовая, Кирова в р.п. Посевная Черепановского района Новосибирской области» (газопровод высокого давления, ГРПШ, распределительные газопровод низкого давления) (извещение № 0851200000615004541),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок заказчику – администрации рабочего поселка Посевная Черепановского района Новосибирской области и уполномоченному учреждению – государственному казенному учреждению Новосибирской области «Управление контрактной системы» необходимо:

1. Прекратить нарушение ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, установить в аукционной документации надлежащим образом срок действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, в соответствии со ст.190 ГК РФ в виде календарной даты или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами таким образом, чтобы он превышал срок действия контракта не менее чем на 1 месяц в любом случае;

2. Внести изменения в документацию об электронном аукционе №

0851200000615004541 в соответствии с решением № 08-01-404 от 09.10.2015г. и настоящим предписанием

3. Продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок единой комиссией уполномоченного учреждения необходимо:

Отменить решения единой комиссии, зафиксированные во всех протоколах по данной закупке.

Для устранения нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок электронной площадке ООО «РТС-тендер» обеспечить возможность исполнения решения № 08-01-404 от 09.10.2015г. и настоящего предписания.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания заказчику и уполномоченному учреждению сообщить в адрес Новосибирского УФАС России в срок до 28.10.2015г. с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.