

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

Председателя Комиссии: Членов комиссии:

в присутствии представителей:

ГБУЗ " Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница №2" –

Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли  
Оренбургской области –

ООО «ОП «Иваныч» -

рассмотрев жалобу ООО «ОП «Иваныч» на действия ГБУЗ" Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница №2"при проведении электронного аукциона на оказание охранных услуг (номер извещения № 0153200000215017312), принята к рассмотрению.

#### УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «ОП «Иваныч» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ "Городская клиническая психиатрическая больница №2"(далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на оказание охранных услуг (номер извещения № 0153200000215017312)(далее – аукцион).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ 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), Заказчику, Министерству экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области (далее – Уполномоченный орган), оператору электронной площадки выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

На заседании Комиссии Оренбургского УФАС России, представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме, считает решение Заказчика о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта несоответствующим фактическим обстоятельствам дела, исходя из следующего.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 10.02.2015 г. на оказание охранных услуг (извещение № 0153200000215017312) ООО «ОП «Иваныч» было признано победителем аукциона.

15.12.2015 г. ООО «ОП «Иваныч» 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 Заявителя, Заказчик информировал ООО «ОП «Иваныч» 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. ООО «ОП «Иваныч» повторно подписало проект контракта и приложило согласованную Заказчиком банковскую гарантию.

Однако, как указывает представитель Заявителя, Заказчик 28.12.2015 г. принял незаконное решение о признании ООО «ИП «Иваныч» уклонившимся от заключения контракта по итогам указанного аукциона.

Представитель Заказчика, жалобу просил признать необоснованной, пояснив следующее.

В соответствии с Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 10.12.2015 № 0153200000215017312 победителем аукциона было признано ООО «ИП «Иваныч».

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

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

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

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

28.12.2015 года Заявителем 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 Уполномоченного органа поддержал доводы представителя Заказчика, жалобу просил признать необоснованной, а также указал, что действия Уполномоченного органа не распространяются на процедуру подписания контракта.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, заслушав доводы сторон, пришла к следующим выводам:

12.11.2015 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и на сайте оператора электронной площадки было размещено извещение и документация о проведении электронного аукциона на оказание охранных услуг (извещение № 0153200000215017312).

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

Документация об аукционе утверждена Заказчиком.

Аукционная комиссия создана на основании приказа о создании аукционной комиссии от 12.11.2015 № 03532000274.2015.76146

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 10.12.2015г. Заявитель был признан победителем, а его вторая часть заявки соответствующей требованиям аукционной документации.

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 силу 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).

Из материалов дела следует, что:

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

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

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

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

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

28.12.2015 г. Заявитель 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 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 гарантом заказчику 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 беспорочное 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).

Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав документацию об аукционе, банковскую гарантию, приходит к выводу, что решение Заказчика об отказе от заключения контракта является правомерным.

Вместе с тем, Комиссия Оренбургское УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение требований с ч. 7 ст. 45 Закона о контрактной системе, которая регламентирует, что в случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа. Доказательств соблюдения указанных требований Заказчиком в ходе рассмотрения жалобы, не представлено.

Также, Комиссия Оренбургского УФАС России критично относится к действиям Заказчика, вступившего в переписку с Заявителем относительно соответствия его банковской гарантии, поскольку действующее законодательство о контрактной системе не предусматривает необходимость направления банковской гарантии для её предварительного анализа Заказчику.

Между тем, выявленное обстоятельство не является достаточным основанием для принятия решения об удовлетворении жалобы Заявителя и для отмены принятого

решения Заказчиком.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОП «Иваныч» на действия аукционной комиссии ГБУЗ "Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница №2" при проведении электронного аукциона на оказание охранных услуг (номер извещения № 0153200000215017312), частично обоснованной.

2. Признать ГБУЗ "Оренбургская областная клиническая психиатрическая больница №2" нарушившей ч. 7 ст. 45 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

Председатель комиссии

Члены комиссии