

Исх. № 1378/03 от 01.04.2019

Заказчику –

Государственное областное автономное учреждение «Спортивная школа «Спорт-индустрия»

ул. Космонавтов, д. 32,

Великий Новгород, 173016

Оператору электронной площадки-

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

ул. Новослободская, д. 24, стр. 2,

г. Москва, 127055

Участнику закупки –

(подателю жалобы)

ООО «СТРОЙРЕСУРС»

ул. Буревестника, д. 9А, П8

г. Нижний Новгород, 603157

РЕШЕНИЕ № 053/06/96-92/2019

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

27 марта 2019 года Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, временно исполняющий обязанности руководителя Управления,

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

Здойма Э.В. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей заказчика - Государственного областного автономного учреждения «Спортивная школа» Спорт-индустрия» – «...» (доверенность № 13 от 25.03.2019); «...» (доверенность № 15 от 25.03.2019);

податель жалобы - Общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, ходатайств

не заявлял, представителей на рассмотрение жалобы не направил,

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (603157, г. Нижний Новгород, ул. Буревестника, д. 9А, П8; далее – ООО «СТРОЙРЕСУРС») на действия заказчика – Государственного областного автономного учреждения «Спортивная школа» Спорт-индустрия» (173016, Новгородская область, г. Великий Новгород, ул. Космонавтов, д. 32; далее – ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-индустрия») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта капитального строительства «Региональный центр по фигурному катанию на коньках и хоккею (тренировочный каток с искусственным льдом)(актуализация и корректировка), извещение № 1050500000219000001 в редакции ИИ2 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) 06.03.2019, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

20.03.2019 вх. № 2078 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки (определения поставщика) – ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика – ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-индустрия» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта капитального строительства «Региональный центр по фигурному катанию на коньках и хоккею (тренировочный каток с искусственным льдом)(актуализация и корректировка), извещение № 1050500000219000001 в редакции ИИ2 о проведении которого было размещено на официальном сайте 06.03.2019 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему:

1. В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлен закрытый перечень случаев изменения существенных условий контракта при его исполнении.

Заказчиком в Проекте контракта установлено следующее:

«17.4. Если, по мнению Сторон, исполнение Контракта может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то сроки исполнения обязательств по Контракту, предусмотренные Графиком исполнения Контракта, продлеваются соразмерно времени, которое необходимо для учета действия этих обстоятельств и их последствий».

Указанные условия изменения контракта не предусмотрены частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе и являются неправомерными.

2. В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, 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.

При этом положениями Закона о контрактной системе не предусмотрено право заказчика на изменение срока действия банковской гарантии, установленного частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем пунктом 11.4 Проекта контракта установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на три месяца.

Таким образом, Заказчик установил срок действия банковской гарантии, не соответствующий требованиям Закона о контрактной системе.

На основании изложенного ООО «СТРОЙРЕСУРС» просит обязать заказчика привести документацию о закупке в соответствие с законодательством о контрактной системе.

Заказчик – ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-индустрия» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в письменных возражениях на нее (вх. № 2163 от 25.03.2019 Новгородского УФАС России).

1. Проект контракта составлен на основании Типового контракта, утверждённого приказом Минстроя России от 05.07.2018 № 398/пр «Об утверждении Типового государственного (муниципального) контракта на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства и информационной карты указанного типового контракта».

01.07.2019 Типовой контракт был размещён на сайте в сети «Интернет» по адресу: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Пункт 17.4. Проекта контракта, который обжалуется ООО «СТРОЙРЕСУРС», также включён в указанный Типовой контракт и с 01.07.2019 будет обязательен к применению всеми заказчиками, осуществляющими закупки на выполнение работ по строительству (реконструкции) объектов капитального строительства.

2. Срок банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. Максимального предела действия банковской гарантии

законодательством о контрактной системе не установлено. Указанная позиция подтверждается Определением Верховного суда РФ от 02.05.2017 № 305-ЭС16-20341.

Увеличенный срок действия банковской гарантии установлен заказчиком, чтобы в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком своих обязательств по контракту, в том числе, в случае выявления недостатков (дефектов) выполненных подрядчиком работ и их ненадлежащего исполнения, учреждение смогло бы своевременно обратиться в банк с требованием по банковской гарантии.

На основании вышеизложенного, Жалобу заказчик просит признать необоснованной.

На заседании Комиссии Новгородского УФАС России по рассмотрению Жалобы, представители заказчика поддержали вышеуказанные письменные объяснения в полном объеме.

Одновременно с рассмотрением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проводится внеплановая проверка осуществления закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки установлено следующее:

1. В марте 2019 года заказчиком – ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-индустрия» осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта капитального строительства «Региональный центр по фигурному катанию на коньках и хоккею (тренировочный каток с искусственным льдом)(актуализация и корректировка (начальная (максимальная) цена контракта – 264 105 150,00 рублей).

Документация об электронном аукционе утверждена директором ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-индустрия» «...» 01.03.2019 (далее – Документация).

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с пунктом 17.1 Проекта контракта (Приложение № 2 к Документации) стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное

неисполнение своих обязательств по настоящему контракту, если их неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы.

Согласно пункту 17.4 Проекта контракта если, по мнению Сторон, исполнение Контракта может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то сроки исполнения обязательств по Контракту, предусмотренные Графиком исполнения Контракта, продлеваются соразмерно времени, которое необходимо для учета действия этих обстоятельств и их последствий.

В отношении указанных положений Проекта контракта Комиссия Новгородского УФАС отмечает следующее.

В случае наступления обстоятельств непреодолимой силы подрядчик должен предупредить заказчика об их наступлении и приостановить работы на объекте.

При этом, наступление обстоятельств непреодолимой силы не зависит от заказчика и/или подрядчика и не может быть спрогнозировано ими заранее.

Приостановление срока исполнения обязательств в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы применяется, в том числе, с целью объективного определения последствий таких обстоятельств и возможности продолжения исполнения контракта, а также с целью фиксации периода времени, в течение которого соответствующая сторона не несет ответственность за неисполнение (в том числе просрочку исполнения) обязательств по контракту.

Наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательств сторон, если исполнение контракта остается возможным после того, как они отпали.

Поскольку в период приостановки работ подрядчик не осуществляет какую-либо деятельность на объекте, существует вероятность, что к сроку окончания работ, предусмотренному контрактом, требуемые работы не будут выполнены.

После того, как действие обстоятельств непреодолимой силы закончится, стороны имеют возможность продолжить их выполнение, установив новые сроки выполнения работ, соразмерные периоду времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы.

Таким образом, заказчик в Проекте контракта не устанавливает непредусмотренное Законом о контрактной системе основание изменения условий контракта, а лишь указывает, что при наступлении обстоятельств непреодолимой силы действие контракта будет приостановлено и возобновлено после его окончания, а стороны не несут ответственность за неисполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом, при осуществлении своей деятельности заказчики должны исходить из установленных Законом о контрактной системе принципов, в частности эффективности осуществления закупки и ответственности за результативность обеспечения государственных нужд.

Таким образом, с учетом вышеизложенного, Комиссия Новгородского УФАС России не усматривает в действиях заказчика – ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-

индустрия» нарушений Закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, данный довод Жалобы является необоснованным.

2. Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, банковская гарантия, которая выдается в обеспечение исполнения обязательств по контракту, должна соответствовать требованиям, предусмотренным в статье 45 Закона о контрактной системе. Дополнительные требования к банковской гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации (часть 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе).

Следовательно, Законом о контрактной системе предусмотрен институт банковской гарантии как один из видов обеспечения обязательств по государственным контрактам. При этом данный Закон устанавливает обязательное условие банковской гарантии - превышение срока действия банковской гарантии над сроком контракта минимум на один месяц. Вместе с тем, максимального предела действия банковской гарантии законодателем не установлено.

В свою очередь, обосновывая причину установления увеличенного срока действия гарантии, учреждение (заказчик) ссылается на случаи возможного неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком своих обязательств по контракту, в том числе в случае выявленных недостатков (дефектов) выполненных Подрядчиком работ, обстоятельств непреодолимой силы, заказчик смог бы своевременно обратиться в банк с требованием по банковской гарантии. Указанные обстоятельства в случае выявления недостатков работ могут ограничить возможность заказчика обратиться в банк с требованием по банковской гарантии.

Банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом, или в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 настоящей статьи, должны быть включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в части 8.1 настоящей статьи. Такая информация и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. В течение одного рабочего дня после включения такой информации и документов в реестр

банковских гарантий банк направляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

С учётом вышеизложенного, на основании выводов, подтвержденных Определением Верховного суда Российской Федерации от 02.05.2017 года № 305-ЭС16-20341, Комиссия считает установление срока действия банковской гарантии заказчиком равное трём месяцам обоснованным, направленным на защиту интересов заказчика и позволяющим сократить риски, связанные с неисполнением Контракта.

В данной части Жалоба также является необоснованной.

В результате проведения внеплановой проверки рассматриваемой закупки нарушений в действиях заказчика – ГОАУ «Спортивная школа» Спорт-индустрия» и его аукционной комиссии не усматривается.

Руководствуясь статьями 34, 64, 96, пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (603157, г. Нижний Новгород, ул. Химиков, д. 15а) на действия заказчика – Государственного областного автономного учреждения «Спортивная школа» Спорт-индустрия» (173016, Новгородская область, г. Великий Новгород, ул. Космонавтов, д. 32) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта по выполнению работ по разработке рабочей документации и строительству объекта капитального строительства «Региональный центр по фигурному катанию на коньках и хоккею (тренировочный каток с искусственным льдом)(актуализация и корректировка) № 1050500000219000001 в редакции ИИ2 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 06.03.2019, необоснованной.

Председатель Комиссии И.А. Куриков

Члены Комиссии

Д.А. Петров

Э.В. Здойма

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