

Решение № 03-10.1/301-2017

о признании жалобы необоснованной

27 ноября 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – «...»;

«...» – «...»;

«...» – «...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – заявитель, Общество, ООО «Перспектива») на действия казенного учреждения Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Бакбасар - Азово - Шербакуль - Полтавка, участок км 109+750 - 118+000 (выборочно) в Шербакульском муниципальном районе Омской области (извещение № 0152200004717001044),

в присутствии представителей:

заявителя – «...» (доверенность от 10.11.2017);

Главного управления контрактной системы Омской области (далее – Уполномоченный орган) – «...» (доверенность от 04.09.2017 № 86);

Заказчика – «...» (доверенность от 18.10.2017 № 117); «...» (доверенность от 04.07.2017 № 78),

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 9199 от 20.11.2017) жалоба заявителя, в которой указано, что на этапе заключения контракта с Обществом Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

Заявителем также обжалуются положения документации об электронном аукционе. Извещением № 0152200004717001044 установлены дата и время окончания подачи заявок: **«25.10.2017 09:00 час».**

Согласно части 4 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе **жалоба на**

положения документации о таком аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного учреждения осуществляется только в судебном порядке.

В силу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе жалоба заявителя принята и рассматривается исключительно **в части обжалования действий Заказчика по признанию ООО «Перспектива» уклонившимся от заключения контракта.**

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-9361э от 21.11.2017) Уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона, свидетельствующие о том, что 09.10.2017 официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 5000000 руб.

В протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 26.10.2017 указано, что на участие в электронном аукционе поступило 2 заявки, все участники допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 30.10.2017 в электронном аукционе принял участие 1 участник, наименьшее ценовое предложение 4975000 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 1 (ООО «Перспектива»).

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 01.11.2017 заявка участника с порядковым номером заявки 1 признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Согласно протоколу отказа от заключения контракта от 15.11.2017 Заказчик отказал ООО «Перспектива» в заключении контракта по причине предоставления банковской гарантии, не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В жалобе заявителя дословно указано: *«Считаем отказ Заказчика от заключения государственного контракта и признание нашей организации уклонившейся от заключения контракта необоснованным и незаконным по следующим основаниям:*

Согласно статье 1 Закона о контрактной системе заключение контракта на выполнение работ для государственных и муниципальных нужд направлено, в частности, на развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере закупок.

В соответствии с частью 3 статьи 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.

Руководствуясь названными нормами Закона о контрактной системе, ответственное лицо ООО «Перспектива» разместило в единой информационной системе подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

Исполнение контракта ООО «Перспектива» обеспечено банковской гарантией № ET4417-И/030496 от 10.11.2017 на сумму 500000 (пятьсот тысяч) рублей, выданной АО КБ «Интерпромбанк», сведения о которой имеются в реестре банковских гарантий.

В соответствии с частью 5 статьи 45 Закона о контрактной системе Заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Частью 7 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, 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.

В обоснование своих доводов Заказчиком указано, что срок действия банковской гарантии не соответствует требованиям документации об аукционе и Закона о контрактной системе.

Пунктом 5 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований статьи 44 и 96 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 11.1 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, установлено, что контракт вступает в силу со дня его подписания Сторонами и действует по 29 декабря 2017 года.

Более того, в указанном пункте проекта контракта Заказчиком указано, что для определения срока действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения настоящего контракта, применяется следующий срок действия настоящего контракта – 29 декабря 2017 года.

Пунктом 3 представленной ООО «Перспектива» банковской гарантии установлено, что гарантия вступает в силу с даты ее выдачи и действует по 31 января 2018 года включительно.

Таким образом, можно сделать вывод, что представленная банковская гарантия соответствует требованиям документации о закупке и Закона о контрактной системе, так как срок ее действия превышает срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Соответственно полагаю, что у аукционной комиссии отсутствовали предусмотренные

законом основания для отказа в принятии банковской гарантии, представленной ООО «Перспектива»».

Комиссия отмечает, что частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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 частью 3 указанной статьи 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.

Частью 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе **императивно установлено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.**

В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального 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.**

Согласно части 3 статьи 44 Федерального закона о контрактной системе **банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе или закрытом аукционе, должна соответствовать требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.**

В силу части 2 статьи 45 Федерального 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 части 3 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе, в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), 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.

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать следующую информацию: **размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.**

В подпункте 2.1.5 пункта 2.1 раздела 28 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта» документации об аукционе указано: *«Срок действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев».*

В силу части 5 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

При этом частью 6 указанной статьи установлено, что **основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:**

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).

Из представленных заказчиком материалов следует, что 13.11.2017 заказчиком получен документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта - банковская гарантия № ET4417-И/030496 от 10.11.2017, выданная АО КБ «Интерпромбанк» (далее – банковская гарантия).

При этом в письме от 15.11.2017 № 04-10/3468 заказчиком отказано в принятии указанной банковской гарантии по следующим основаниям:

«...Пунктом 2.1.5 раздела 28 документации об электронном аукционе (Идентификационный код закупки: 172550205024455030100102540014211244) установлено требование, в соответствии с которым срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев.

Представленная банковская гарантия не соответствует вышеуказанному требованию, а именно срок действия банковской гарантии превышает срок действия контракта на один месяц (31 января 2018 (включительно)), в связи, с чем Учреждением на основании п.п. 2, 3 ч. 6 ст. 45 № 44-ФЗ принято решение об отказе в принятии банковской гарантии.

Учитывая, что в установленные сроки не представлена надлежащее обеспечение исполнения контракта в соответствии с ч. 5 ст. 96 № 44-ФЗ Ваша организация считается уклонившейся от заключения контракта».

Проанализировав представленную банковскую гарантию, Комиссия установила, что в пункте 3 указанной банковской гарантии указано следующее:

*«В соответствии с п.6 ч. 2 ст. 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» соглашение о представлении настоящей Гарантии заключено между Гарантом и Принципалом по обязательствам Принципала перед Бенефициаром, которые возникнут из Контракта при его заключении (отлагательное условие). Гарантия вступает в силу с даты выдачи и **действует по 31.01.2018 (включительно)**».*

Комиссия отмечает, что ООО «Перспектива», действуя добросовестно, обязано было проверить достоверность представленных им документов заказчику в обеспечение исполнения контракта, у него имелась возможность для проверки условий, содержащиеся в банковской гарантии, прежде чем данный документ был представлен заказчику в обеспечение исполнения контракта; имелась возможность замены банковской гарантии с учетом требований, содержащихся в документации об аукционе; вместе с тем Обществом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований Федерального закона о контрактной системе.

В силу указанного Комиссия признала жалобу Заявителя **необоснованной**.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Перспектива» на действия казенного учреждения Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Бакбасар - Азово - Шербакуль - Полтавка, участок км 109+750 - 118+000 (выборочно) в Шербакульском муниципальном районе Омской области (извещение № 0152200004717001044).

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

«...»

«...»

«...»

«...»

«...»