

РЕШЕНИЕ № 05/01-47/17

03 февраля 2017 года

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии;

члены Комиссии,

в присутствии представителя заказчика «...» по доверенности № «...»,

в отсутствие представителей ИП «...» уведомленных надлежащим образом,

рассмотрев обращение Государственного казённого учреждения социального обслуживания «Чукотский социально-реабилитационный центр для несовершеннолетних» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя «...», в порядке статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

УСТАНОВИЛА:

В Чукотское УФАС России 23 января 2017 года поступило обращение от Государственного казённого учреждения социального обслуживания «Чукотский социально-реабилитационный центр для несовершеннолетних» (далее – Заказчик) о включении индивидуального предпринимателя «...» (далее - ИП «...» Победитель) в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением от заключения государственного контракта на оказание услуг по эксплуатационно-техническому и аварийному обслуживанию инженерных сетей и систем, внутридомового инженерного оборудования и очистке кровли здания от снега и наледи (извещение № 0188200000416000541) (далее – Аукцион).

В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в Чукотское УФАС России Заказчиком были представлены материалы электронного аукциона и информация об уклонении Победителя от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что извещение о проведении Аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 07.12.2016 года.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 302 255,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 15.12.2016 г.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 16.12.2016 г.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 19.12.2016 г.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 21.12.2016 № 0188200000416000541-3 лучшее предложение по цене контракта сделал участник, подавший заявку № 1 (индивидуальный предприниматель «...») при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 63,20% предложена цена контракта - 479 214, 09 рублей.

Победителем электронного аукциона признана ИП «...»

26.12.2016 г. победителю был направлен проект контракта.

09.01.2017 проект контракта отклонен Победителем и направлен в адрес Заказчика через оператора электронной площадки протокол разногласий.

Заказчик рассмотрел протокол разногласий и без своей подписи 12.01.2017г разместил в единой информационной системе доработанный проект контракта.

17.01.2017 года ИП «...» направила в адрес заказчика подписанный проект контракта, в качестве обеспечения исполнения контракта приложила:

- Банковскую гарантию № БГ 364105330-2016, выданную 10.01.2017 АО К2 Банк;

- информацию о добросовестности участника закупки.

Проверив Банковскую гарантию на соответствие требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, комиссия Заказчика установила, что данная банковская гарантия не соответствует требованиям указанной статьи, в части:

1. Пункт «б» дополнительных требований к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» дополнительных требований предусматривает недопустимость включения в банковскую гарантию следующие условия:

- 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 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. № 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 нарушение названного пункта в п. 6 банковской гарантии включены следующие условия:

- подтверждающие факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями Контракта и настоящей банковской гарантии;

- уведомления Гаранта Бенефициаром о нарушении Принципалом условий Контракта или расторжении Контракта в случаях, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями контракта или законодательством Российской Федерации.

2. В примечании к форме требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденного Постановлением № 1005, указано, что требование об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии и направляемые вместе с ним документы и (или) их копии оформляются в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Пункт 7 банковской гарантии предусматривает, что письменное требование Бенефициара о платеже по настоящей банковской гарантии с приложением документов, указанных в п. 6 настоящей банковской гарантии, должно быть получено Гарантом по адресу, указанному в преамбуле настоящей банковской гарантии, в срок, установленный п. 3 настоящей банковской гарантии. Требования Бенефициара, полученные по истечении гарантийного срока, установленного п. 3 настоящей банковской гарантии, удовлетворению не подлежат.

Из вышеизложенного следует, что п. 7 банковской гарантии не соответствует примечанию к форме требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденного Постановлением № 1005.

3. Согласно пункту 43 раздела 1 документации об электронном аукционе 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. Данное условие Заказчика являлось обязательным при оформлении банковской гарантии.

Данные требования в банковской гарантии отсутствуют.

Согласно статье 368 ГК РФ в независимой гарантии должно содержаться условие об уменьшении или увеличении суммы гарантии при наступлении определенного срока или определенного события.

Банковская гарантия должна соответствовать требованиям статьи 368 ГК РФ и статьи 45 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- отсутствие информации о банковской гарантии предусмотренных статьей 45

Закона о контрактной системе в реестрах банковских гарантий;

- несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в части 2 и части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе;

- 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).

Таким образом, представленная банковская гарантия от 10.01.2017 № БГ 364105330, не соответствует требованиям части 2, части 3, части 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе и не может быть принята Заказчиком в качестве обеспечения исполнения Государственного контракта.

В результате осуществления проверки факта отказа от заключения государственного контракта в связи с уклонением победителя в электронном аукционе Комиссия считает, что сведения об ИП «...» подлежат включению в реестр, учитывая следующее.

Согласно части 1 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов 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, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Заказчиком 26.12.2016 г. Победителю был направлен проект контракта.

Согласно части 4 статьи 70 Закона о контрактной системе Победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

09.01.2017 проект контракта отклонен Победителем и направлен в адрес Заказчика через оператора электронной площадки протокол разногласий.

Согласно части 5 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи

размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона.

12.01.2017г Заказчик рассмотрел протокол разногласий и в тот же день без своей подписи разместил в единой информационной системе доработанный проект контракта.

Согласно части 6 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный частью 4 настоящей статьи протокол разногласий.

17.01.2017 года ИП «...» направила в адрес заказчика подписанный проект контракта (регламентированный срок подписи проекта контракта на электронной площадке).

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.

В соответствии со статьей 96 Закона о контрактной системе Заказчиком в документации об аукционе в электронной форме установлено требование обеспечения исполнения контракта (п. 42 и 43 документации).

В связи с тем, что снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 63,20% предложена цена контракта - 479 214, 09 рублей, на основании части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе в качестве обеспечения исполнения контракта ИП «...» приложила:

- Банковскую гарантию № БГ 364105330-2016, выданную 10.01.2017 АО К2 Банк;
- информацию о добросовестности участника закупки.

Решением комиссии заказчика от 20.01.2017г Победителю отказано в принятии банковской гарантии № БГ 364105330-2016, выданной 10.01.2017г, в связи с несоответствием требованиям части 2, части 3, части 8.2. статьи 45 Закона о

контрактные системы.

Протоколом от 20.01.2017 ИП «...» признана уклонившимся от заключения контракта, на основании части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, поскольку банковская гарантия не соответствует требованиям частей 2 и 3, части 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Протокол отказа от заключения государственного контракта в связи с уклонением победителя размещен 20.01.2017 в ЕИС.

Согласно части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 статьи 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Уведомление об отказе в принятии банковской гарантии от 20.01.2017 исх. 0116/132 направлено ИП «...»

В деле имеется документ, подтверждающий факт получения данного уведомления ИП «...» 23.01.2017 в 17:05 часов.

Комиссией установлено, что банковская гарантия № БГ 364105330-2016 выдана ИП «...» 10.01.2017 года.

11.01.2017 г данная банковская гарантия размещена в реестре банковских гарантий в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Требования к форме банковской гарантии, используемой для целей [Закона](#) о контрактной системе, детально регламентированы в статье 45 данного Закона и в постановлении Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление № 1005), **что дает возможность участнику закупки заблаговременно проверить правильность содержания банковской гарантии, полученной от банка. При принятии решения об участии в аукционе Победитель должен был проанализировать свои возможности и имеющиеся ресурсы, в том числе предусмотреть необходимость предоставления обеспечения исполнения контракта с целью недопущения нарушений требований Закона о контрактной системе, гражданского законодательства и аукционной документации.**

Победитель не воспользовался своим правом, не проверил банковскую гарантию, несмотря на то, что с 11.01.2017 до момента подписания Победителем государственного контракта, а это 17.01.2017 года, банковская гарантия была доступна для ознакомления в реестре банковских гарантий ЕИС.

К письменным возражениям Победителя (от 31.01.2017 исх. 17) также не было представлено ни одного документального подтверждения того, что в установленный срок (с 11.01.17 по 17.01.2017) им предпринимались какие-либо меры для проверки, уточнения и устранения нарушений в банковской гарантии.

Довод ИП «...» о возможности исправить банковскую гарантию и разместить в единой информационной системе исправленную банковскую гарантию после регламентированного законом срока подписания проекта контракта участником (победителем), свидетельствует не о нарушении прав ИП «...» как победителя электронных торгов, а о соблюдении при проведении торгов и процедуре заключения контракта требований Закона о контрактной системе к электронным торгам.

Так, в силу положений статьи 59 Закона о контрактной системе проведение торгов в форме электронного аукциона обеспечивается оператором электронной площадки. Совершение любых действий/операций на электронной торговой площадке технически строго регламентировано.

Как следует из скриншота, представленного в материалы дела регламентированный срок подписи проекта контракта поставщиком установлен до 23 часов 45 минут по местному времени 17.01.2017 года. За пределами данного срока победитель аукциона не только не может подписать контракт ввиду истечения срока, установленного Законом о контрактной системе, но и лишен технической возможности совершать операции, поскольку соответствующее окно на электронной торговой площадке будет заблокировано.

У участника (победителя) нет возможности за пределами срока, предусмотренного для подписания проекта контракта поставщиком, исправить банковскую гарантию.

Таким образом, Заказчик не имеет права принимать банковскую гарантию за пределами срока, предусмотренного для совершения соответствующего действия на электронной торговой площадке.

Частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае непредставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Время, отведенное заказчику для совершения действий, предусмотренных частью 7 статьи 70 Закона о контрактной системе, не может быть использовано участником электронного аукциона для устранения за пределами определенного частью 6 статьи 70 Закона о контрактной системе срока недостатков, допущенных им самим при размещении в единой информационной системе проекта контракта и документа, обеспечивающего его исполнение. Иное противоречит смыслу и целям электронных торгов.

На заседании комиссии по рассмотрению обращения, представитель заказчика ходатайствовал о включении ИП «...» в Реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Доказательств возникновения у ИП «...» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ей исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Чукотское УФАС России не представлено.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении ИП «...» от заключения контракта, следовательно, сведения об ИП «...» подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, [частью 7 статьи 104](#), [пунктом 2 части 15 статьи 99](#) Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», [Правилами](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения, об индивидуальном предпринимателе «...», представленные Государственным казённым учреждением социального обслуживания «Чукотский социально-реабилитационный центр для несовершеннолетних» в связи с уклонением от заключения государственного контракта на оказание услуг по эксплуатационно-техническому и аварийному обслуживанию инженерных сетей и систем, внутридомового инженерного оборудования и очистке кровли здания от снега и наледи (извещение № 0188200000416000541) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение может быть обжаловано в судебном порядке, в соответствии с законодательством Российской Федерации.