

Решение РНП по делу № 16-38/2016

по делу № 16-38/2016 от 22 июня 2016 года

исх. № ИП-04/9077 от 30.06.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе: «...»

рассмотрев обращение ГБУ Государственный историко-архитектурный и художественный музей-заповедник "Казанский Кремль" о включении сведений в отношении ООО «Технотон НН» (ИНН 5256101487) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта (идентификационный номер извещения - 0311200029116000006), в соответствии с частью 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение ГБУ Государственный историко-архитектурный и художественный музей-заповедник "Казанский Кремль" о включении сведений в отношении ООО «Технотон НН» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта.

В связи с отсутствием возможности сделать однозначный вывод о наличии факта уклонения участника закупки от заключения государственного контракта, в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе и на основании пункта 1 Приказа ФАС России от 27.08.2007 года №267 и пункта 1 Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 27.03.2013 года №01/133 Комиссией было принято решение о проведении проверки ООО «Технотон НН» по факту уклонения от заключения контракта.

22.06.2016г. при рассмотрении поступившего обращения явился представитель заказчика - ГБУ Государственный историко-архитектурный и художественный музей-заповедник "Казанский Кремль" «...» (доверенность №01-05/1165 от 29.12.2016г.), представитель ООО «Технотон НН» «...» (доверенность б/н от 01.06.2016года).

Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, приходит к следующим выводам.

Извещение о проведении электронного аукциона № 0311200029116000006 было размещено на официальном сайте Республики Татарстан www.zakupki.gov.ru 15.02.2016 года.

Начальная (максимальная) цена контракта – 9 800 000,00руб.

Согласно протоколу электронного аукциона от №-5/2 11.05.2016 г., победителем вышеуказанного электронного аукциона был признан участник закупки ООО «Технотон НН».

Частью 1 статьи 70 Закона о контрактной системе установлено, что 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 части 2 статьи 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 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. 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).

В силу, части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, 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.

Вместе с тем, согласно части 13 статьи 70 Закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на

двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В адрес победителя закупки, в установленный законом срок, а именно: 16.05.2016г. заказчиком направлен проект договора.

20.05.2016 на электронной площадке АГЗ РТ (<http://etp.zakazrf.ru>) победителем ООО «ТЕХНОТОН НН» был размещен подписанный договор и банковская гарантия №0047586 от 19.05.2016, выданная ПАО «Объединенный Кредитный банк» лицензия Банка России №1118 от 24.02.2015 (Московский филиал ПАО «О.К.Банк», адрес: 127051, г.Москва, ул.Трубная, д.35 ОГРН 1025200000330, лицензия Банка России №1118 от 24.02.2015) (далее - банковская гарантия №0047586).

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии представители государственного заказчика пояснили, что при рассмотрении банковской гарантии №0047586 выявлено несоответствие условий банковской гарантии №0047586 требованиям, предъявляемым к банковской гарантии.

В соответствии, с частью 2 статьи 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.

В силу части 8.2. статьи 45 Закона о контрактной системе, дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, порядок формирования и ведения

закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Вместе с тем, согласно пунктам 2-3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе, основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;
- 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).

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации №1005 от 08.11.2013 Бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее - требование по банковской гарантии) направляет гаранту следующие документы:

- 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).

Кроме того, в соответствии с пунктом б) Постановления Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 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" недопустимо 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 ходе изучения материалов дела Комиссией Татарстанского УФАС установлено, что государственным заказчиком в проекте государственного контракта не предусмотрено условие о включении в банковскую гарантию положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования заказчика о платеже по банковской гарантии в случае не предоставления гаранту заказчиком уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или расторжении контракта.

При этом, в нарушение Постановления Правительства Российской Федерации №1005 от 08.11.2013 в банковскую гарантию №0047586 включено условие о предоставлении Бенефициаром (ГБУ «Музей-заповедник «Казанский Кремль») Гаранту, вместе с требованием об уплате денежной суммы, документа, не предусмотренного Постановлением Правительства Российской Федерации №1005 от 08.11.2013, а именно: «уведомления Гаранта Бенефициаром о нарушении Принципалом условий гражданско-правового договора или расторжении гражданско-правового договора в случаях, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями гражданско-правового договора или законодательством Российской Федерации».

Таким образом, 25.05.2016г. в соответствии с частью 5 статьи 96, частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе ООО «Технотонн НН» признан уклонившимся от заключения государственного контракта.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России представитель ООО «Технотонн НН» пояснил, что после того как участнику стало известно о том, что банковская гарантия не была принята заказчиком – были перечислены денежные средства в качестве обеспечения исполнения контракта, что подтверждается платежным поручением № 357 от 27.05.2016года.

Таким образом, ООО «Технотонн НН» были предприняты действия направленные на заключения контракта.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что действия участника не могут быть расценены, как факт уклонения от заключения государственного контракта.

Вместе с тем, 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.

Таким образом, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения в отношении ООО «Технотонн НН», представленные ГБУ Государственный историко-архитектурный и художественный музей-заповедник "Казанский Кремль" в связи с уклонением от заключения контракта на предмет: «Проведение работ по переосвидетельствованию баллонов системы пожаротушения» (идентификационный номер извещения - 0311200029116000006).

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

