

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ДорСервисПермь» (вх. № 020399-15 от 30.12.2015 г.)

о нарушении законодательства о закупках

13.01.2016 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председательствующий Комиссии – Плаксин А.В., и.о. заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

- **Андрианова О.Н.**, главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

- **Михайлова М.Ю.**, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии: представителя ООО «ДорСервисПермь» - Чепкасова П.Л. (решение), представителя администрации Горнозаводского района – Байрамовой М.Э. (доверенность),

рассмотрев жалобу ООО «ДорСервисПермь» (далее – Заявитель) на действия администрации Горнозаводского района (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона № 0156300041915000040 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования "Горнозаводск-Теплая Гора-Койва", "Горнозаводск-Теплая Гора-Вижай" Горнозаводского муниципального района вне границ населенных пунктов на период 2016-2018 гг.,

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156300041915000040 Заказчиком проводился электронный аукцион на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования "Горнозаводск-Теплая Гора-Койва", "Горнозаводск-Теплая Гора-Вижай" Горнозаводского муниципального района вне границ населенных пунктов на период 2016-2018 гг.,

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), нарушены действиями Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации,

комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установлено следующее.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 02.12.2015 г. вторая часть заявки подателя жалобы признана соответствующей требованиям документации о закупке.

Согласно ч. 1 ст. 70 Закона о закупках, 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона о закупках, 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.

Согласно ч.3 ст.70 Закона о закупках 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).

Комиссией установлено, что в срок, обозначенный Законом о закупках, Заказчиком направлен победителю проект контракта. Подателем жалобы проект контракта подписан, в качестве обеспечения исполнения контракта приложена банковская гарантия № 0039754, выданная 14.12.2015 г. Московским филиалом ПАО «О.К.Банк» на сумму 447 109, 40 руб., включенная в реестр банковских гарантий.

Поскольку представленная банковская гарантия не соответствовала как требованиям Закона о закупках, так и положениям аукционной документации, Заказчиком 18.12.2015 г. принято решение об отказе в принятии гарантии. 21.12.2015 г. принято решение об отказе от заключения контракта, что нашло отражение в протоколе № 3.

Оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений сторон. Комиссия находит действия Заказчика соответствующими положениям Закона о закупках.

В Раздела 17 аукционной документации Заказчиком установлено следующее требование: 20 % от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 447 109 (Четыреста сорок семь тысяч сто девять) руб. 40 коп.

В случае если при проведении аукциона цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта или ниже и такой аукцион проводился на право заключить контракт размер обеспечения исполнения контракта рассчитывается исходя из начальной (максимальной) цены контракта.

В случае, если предложенная в заявке участника аукциона цена снижена на 25% и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник аукциона, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений подпункта 4 пункта 15.1 раздела 15 Информационной карты настоящей документации.

Обеспечению подлежат: -выполнение работ в полном объеме; -исполнение обязательств по уплате неустойки; -выполнение работ надлежащего качества; - выполнение работ в сроки, предусмотренные контрактом.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником аукциона, с которым заключается контракт, самостоятельно: банковская гарантия, выданная банком; внесение денежных средств на соответствующий счет заказчика.

Согласно п.17.4 аукционной документации:

1. Банковская гарантия должна быть выдана банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

2.Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

2.1. сумму банковской гарантии в размере, указанном в пункте 17.1 настоящего раздела, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом;

2.2. обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией согласно пункту 17.1.1 настоящего раздела;

2.3. обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

2.4. 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;

2.5. срок действия банковской гарантии, превышающий срок действия контракта не менее чем на 1 (один) месяц со дня его окончания.

2.6. отлагательное условие, предусматривающее заключение контракта предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

2.7. перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, установленный в соответствии 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» (далее - Постановление Правительства от 8 ноября 2013 г. №1005).

3. Банковская гарантия должна включать 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.

4. Запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией.

5. Банковская гарантия должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в ЕИС (до ввода ЕИС в эксплуатацию – на официальном сайте);

6. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, Постановлением Правительства от 8 ноября 2013 г. № 1005, а также иным законодательством Российской Федерации;

7. Банковская гарантия должна содержать указание на согласие банка с тем, что изменения и дополнения, внесенные в контракт, не освобождают его от обязательств по соответствующей банковской гарантии.

В документации о закупке также обозначены основания для отказа в принятии банковских гарантий Заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в пункте 17.4 раздела 17 информационной карты настоящей документации;
- 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении и документации об электронном аукционе.

В соответствии со статьей 368 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено, что в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства) (пункт 1 статьи 369 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с ч. 1 ст. 45 Закона о закупках, заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 176.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В ч. 2 ст. 45 Закона о закупках установлено, что 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 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 [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 ч.5 ст.45 Закона о закупках Заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

В силу ч.6 ст. 45 Закона о закупках основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре 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).

В соответствии с ч. 7 ст. 45 Закона о закупках, 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.

Как указано выше, Заказчиком спорная гарантия не принята, от заключения контракта Заказчик отказался.

Анализ представленной банковской гарантии показал, что она не соответствует как требованиям Закона о закупках, так и приведенным выше положениям аукционной документации, а именно, в нарушение п.17.4 Информационной карты, ч.3 ст.45 Закона о закупках в представленной Гарантии отсутствует условие о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок в срок не более чем 5 (пять) рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии, в нарушение требований Постановления Правительства от 8 ноября 2013 г. №1005 гарантия содержит условие: «уведомление Гаранта Бенефициаром о нарушении Принципалом условий Муниципального контракта или расторжении Муниципального контракта в случаях, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями Муниципального контракта или законодательством Российской Федерации».

Поскольку представленная банковская гарантия не соответствовала требованиям Закона о закупках, положениям аукционной документации, в действиях Заказчика нарушений требований Закона о закупках не может быть установлено.

Довод Заявителя о том, что Заказчику следовало предварительно согласовать проект банковской гарантии, является несостоятельным, не основанным на нормах Закона о закупках, которыми предварительное согласование банковской гарантии Заказчиком не предусмотрено.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ДорСервисПермь» на действия администрации Горнозаводского района при проведении электронного аукциона № 0156300041915000040 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования "Горнозаводск-Теплая Гора-Койва", "Горнозаводск-Теплая Гора-Вижай" Горнозаводского муниципального района вне границ населенных пунктов на период 2016-2018 гг., необоснованной.

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

Председательствующий Комиссии

А.В. Плаксин

Члены Комиссии

О.Н. Андрианова

М.Ю. Михайлова

Андрианова О.Н., 235-14-82