«27» апреля 2020 г.

РЕШЕНИЕ РНП № 043/06/104-315/2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии (ВКС):

рассмотрев материалы Заказчика – Администрации Кильмезского района Кировской области о включении сведений об ООО «Уральские металлоконструкции» (далее – Победитель, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

15.04.2020 г. в Кировское УФАС России поступили материалы от Аадминистрации Кильмезского района Кировской области (далее – Заказчик) о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ООО «Уральские металлоконструкции» в связи с уклонением от заключения контракта на поставку комплекта спортивно-технологического оборудования (номер извещения 0340200003320002412).

Рассмотрение данных материалов назначено на 21.04.2020 года, откладывалось до 27.04.2020 года. Стороны уведомлены по адресам электронной почты.

На заседании Комиссии Кировского УФАС представитель ООО «Уральские металлоконструкции» пояснил, что банковская гарантия соответствует требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе. Представленная банковская гарантия не ограничивает и не нарушает права Заказчика на получение выплат в случае неисполнения как Поставщиком обязательств по контракту, так и Банком, в случае неисполнения банком обязательств по своевременной выплате сумм обеспечения. Представленная гарантия содержит условие об обязанности гаранта уплатить Заказчику неустойку в размере 0.1 процента денежной суммы, подлежащей уплате за каждый день просрочки Ответственность гаранта в части обеспечения исполнения обязательств за Поставщика ограничена определенной суммой, указанной в представленной гарантии. Перечень оснований для отказа в принятии банковской гарантии предусмотрен п.6 ст.45 Закона о контрактной системе и является исчерпывающим. Поставщиком выполнены все требования ст. 44, 45 Закона о контрактной системе, что делает недопустимым применения

Заказчиком положений п.6 ст.45 Закона о контрактной системе для отказа в принятии банковской гарантии и признания Поставщика уклонившимся от подписания контракта.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе включение в Реестр недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Рассмотрев представленные материалы, комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

16.03.2020 года на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении совместного электронного аукциона на поставку комплекта

спортивно-технологического оборудования (номер извещения 0340200003320000241 2). Начальная (максимальная) цена контракта – 26 351 820,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 27.03.2020 года победителем признано ООО «Уральские металлоконструкции» с общей ценой контракта
25 034 229,00 руб. Цена контракта Заказчика – 2 781 581,00 руб.

Согласно ч.2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта.

06.04.2020 года Заказчик разместил в ЕИС проект контракта, согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе.

Согласно ч.3 ст.83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно 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 в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Победитель электронного аукциона разместил на ЭТП подписанный контракт и банковскую гарантию № 1614772/1614779 от 09.04.2020 года, выданную АО АКБ «Экспресс-Волга». Срок действия гарантии: с 09.04.2020 по 03.07.2020 включительно.

Согласно п. 11 Банковской гарантии за неисполнение или ненадлежащее

исполнение обязательств по Гарантии ГАРАНТ обязуется уплатить БЕНЕФИЦИАРУ неустойку в размере 0,1% (Ноль целых одна десятая) процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки. В то же время, в соответствии с п. 9 Банковской гарантии ответственность Гаранта ограничена суммой Гарантии.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с п. 2 ст. 377 Гражданского кодекса РФ ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Таким образом, указанное в Банковской гарантии (далее - Гарантия) условие о том, что ответственность Гаранта ограничивается суммой Гарантии, нарушает положения Гражданского кодекса Российской Федерации и Закона о контрактной системе и не соответствуют требованиям аукционной документации и законодательству об осуществлении закупок, поскольку фактически лишает Заказчика права на получение неустойки, предусмотренной п. 11 Гарантии и п. 3 ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе, в случае, если такая неустойка в совокупности с иными выплатами превысит сумму, на которую выдана гарантия.

Совокупность данных положений ограничивает ответственность Гаранта суммой банковской гарантии в размере 139 079,05 руб., следовательно, в случае наступления одновременно гарантийных обязательств, требующих выплаты всей суммы обеспечения и неустойки, предусмотренной п. 11 Банковской гарантии, Заказчик лишается возможности взыскания средств в полном объеме в связи с ограничениями, предусмотренными п. 9 и п. 13.1. (Обязательства ГАРАНТА перед БЕНЕФИЦИАРОМ по Гарантии прекращаются уплатой БЕНЕФИЦИАРУ суммы, на которую выдана Гарантия) Банковской гарантии, что напрямую не соответствует п. 3 ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Победителем электронного аукциона предоставлена банковская гарантия, не соответствующая условиям, предусмотренным ч. 2

ст.45 Закона о контрактной системе, а именно срок гарантии менее срока, предусмотренного ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Согласно ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе 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 ст. 45 Закона о контрактной системе;

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).

Разделом 8.2 проекта контракта установлено, в том числе, что банковская гарантия должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, предъявленная банковская гарантия не соответствует требованиям аукционной документации, предъявление которых основывается на правовых нормах ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе, что в соответствии с п. 3 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе является основанием для отказа в принятии банковской гарантии.

Согласно части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, 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.

13.04.2020 года Заказчиком сформирован Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона. На основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе Заявитель признан уклонившимся от заключения контракта.

Таким образом, Заказчиком соблюдены требования законодательства о контрактной системе, при признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч.4 ст.104 Закона о контрактной системе в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

ООО «Уральские металлоконструкции», признанное победителем электронного аукциона, обратилось за получением банковской гарантии в АО АКБ «Экспресс-Волга». Получена банковская гарантия № 1614772/1614779 и вместе с надлежащим образом подписанным контрактом предоставлена Заказчику.

Таким образом, со стороны ООО «Уральские металлоконструкции» были произведены все действия, направленные на заключение контракта.

Согласно информации из Реестра контрактов ЕИС, ООО «Уральские металлоконструкции» является активным участником закупок и имеет более 130 заключенных контрактов, которые исполнены или находятся в стадии исполнения.

Учитывая представленные документы и информацию, пояснения ООО «Уральские металлоконструкции», положительный опыт участия в закупках, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «Уральские металлоконструкции» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Заказчиком - Администрацией Кильмезского района Кировской области, об уклонении ООО «Уральские металлоконструкции» (ИНН 6686091360) от заключения контракта на поставку комплекта спортивно-технологического оборудования (номер извещения 0340200003320002412) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.