

Решение № 03-10.1/128-2015

о признании жалобы необоснованной

24 апреля 2015 г.

г. Омск

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

«.....» - заместителя руководителя управления, Председателя комиссии;

«.....» - начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя «.....» (далее также заявитель) на действия Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Омской области» (далее – заказчик, ФКУ «Военный комиссариат Омской области») при проведении электронного аукциона на оказание автотранспортных услуг в период проведения призывной кампании 2015 года для нужд федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Омской области» (извещение № 0352100020615000001) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заказчика - «.....» (Доверенность от 13.11.2014); «.....» (Доверенность от 21.05.2015);

заявителя - «.....» (Доверенность от 27.03.2014),

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России (вх. № 3802э от 20.04.2015) поступила жалоба заявителя на действия заказчика, в которой указано, что в нарушение требований 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) заказчиком отказано заявителю в принятии банковской гарантии, а именно: *«14 апреля 2015 года Индивидуальному предпринимателю «.....» было отказано в принятии банковской гарантии по контракту который должен был быть заключен по итогам проведения электронного аукциона под реестровым номером 0352100020615000001 на оказание автотранспортных услуг в период проведения призывной кампании 2015 года для нужд федерального казенного учреждения «Военный комиссариат*

Омской области». Государственный заказчик мотивировал отказ принять банковскую гарантию п. 1 ч. 6 ст. 45 Федерального закона о контрактной системе (далее – 44-ФЗ), а именно **не соответствием банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 ст. 45 44-ФЗ.**

В качестве непосредственной причины уклонения Государственный заказчик указал избыточность банковской гарантии в части перечня документов которые должен предоставить Бенефициар (государственный заказчик) Гаранту в случае предъявления требования об уплате денежных средств.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4155э от 21.03.2015) заказчиком были представлены материалы электронного аукциона, из которых следует, что 12.02.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 10953540 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 03.03.2015 на участие в электронном аукционе поступило 7 заявок, все участники были допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения аукциона от 06.03.2015 указано, что в электронном аукционе участвовало 4 участника закупки с порядковыми номерами заявок 2, 3, 5 и 6, наиболее низкая цена контракта 5093369,10 руб. предложена участником с порядковым номером 2.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 11.03.2015 заявки участников с порядковыми номерами 2 - ООО «ШЕРМАН», 6 – ООО «Византия», 5 – ИП «.....» признаны несоответствующими требованиям документации, победителем электронного аукциона был признан участник закупки с порядковым номером 3 – ИП «.....», предложивший цену контракта 8927135,10 руб.

По результатам рассмотрения жалобы ИП «.....», поступившей в адрес Омского УФАС 12.03.2015, Комиссией Омского УФАС России было вынесено Решение и Предписание №03-10.1/62-2015 от 19.03.2015, при этом заказчику предписывалось отменить протокол подведения итогов электронного аукциона и повторно рассмотреть вторые части заявок.

Согласно протоколу подведения итогов от 30.03.2015 победителем электронного аукциона был признан ИП «.....»

08.04.2015 Заказчиком был направлен проект контракта ИП «.....»

10.04.2015 ИП «.....» через оператора электронной площадки был направлен подписанный проект контракта, а также приложена банковская гарантия.

14.04.2015 заказчиком размещены сведения об отказе в принятии банковской

гарантии, представленной ИП «.....»

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 признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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 силу части 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, **Правительство Российской Федерации**, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» **вправе принимать нормативные правовые акты**, регулирующие отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

Частью 1 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

При этом пунктом 7 части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и **должна содержать установленный Правительством Российской Федерации [перечень документов, предоставляемых заказчиком банку](#)** одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Согласно перечню документов предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее - Перечень), утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 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).

Пунктом «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», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 установлена **недопустимость включения** в банковскую гарантию 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.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе 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).

Комиссией установлено, что в соответствии с разделом 25 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта» документации об электронном аукционе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Федерального закона и настоящего раздела документации, или внесением денежных средств на указанный Заказчиком счет.

Кроме того пунктом 3 вышеуказанного раздела установлено: «Заказчик одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии направляет банку следующие документы:

- платежное поручение, подтверждающее перечисление Заказчиком аванса подрядчику, с отметкой банка Заказчика 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 периода в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств в гарантийный период);

- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность)».

Таким образом, положения пункта 3 раздела 25 документации об электронном аукционе полностью соответствуют требованиям к банковской гарантии, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005.

Комиссией установлено, что в качестве обеспечения исполнения контракта заявителем была направлена в адрес заказчика банковская гарантия № LM0804154747 JN 09.04.2015, выданная КБ «ЛОКО-Банк» (ЗАО).

В пункте 1 вышеназванной банковской гарантии указано следующее: «Гарант берет на себя обязательство выплатить Бенефициару по его первому письменному требованию любую сумму или суммы в пределах 1 095 354,00 (Один миллион девяносто пять тысяч триста пятьдесят четыре) рубля 00 копеек. Оплата происходит на счет Бенефициара № 40105810600000010483 в Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации, БИК 045209001, на основании письменного требования Бенефициара о выплате определенной в настоящей гарантии суммы с информацией о ненадлежащем выполнении или невыполнении Принципалом обязательств, обеспеченных банковской гарантией. К указанному требованию должны быть приложены следующие документы:

- **заверенная Бенефициаром копия Контракта со всеми изменениями к нему, подписанного или заключенного в электронном виде между Принципалом и Бенефициаром;**

- заявление Бенефициара, подтверждающее факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями Контракта (если гарантийные обязательства Принципала предусмотрены Контрактом, а требование по настоящей Гарантии предъявлено в связи с ненадлежащим исполнением Принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);

- заверенная Бенефициаром копия платежного поручения, подтверждающего перечисление Бенефициаром аванса Принципалу (если выплата аванса предусмотрена Контрактом, а требование по настоящей Гарантии предъявлено в связи с ненадлежащим исполнением Принципалом обязательств по возврату

аванса)

- заверенные Бенефициаром копии документов, подтверждающих полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность), **содержащих образец его подписи;**

- заверенная Бенефициаром копия настоящей банковской гарантии.

Несоблюдение Бенефициаром условий пункта 1 настоящей Гарантии является основанием для неисполнения Гарантом своего обязательства по Гарантии».

Таким образом, банковская гарантия содержит требование о предоставлении бенефициаром дополнительных документов, которые установлены Перечнем и соответственно пунктом 3 раздела 25 документации об электронном аукционе, а именно:

- заверенная Бенефициаром копия Контракта со всеми изменениями к нему, подписанного или заключенного в электронном виде между Принципалом и Бенефициаром;

- документов **содержащих образец его подписи;**

- заверенная Бенефициаром копия настоящей банковской гарантии.

На основании изложенного, Комиссия считает, действия заказчика по отказу в приеме банковской гарантии правомерными, а жалобу заявителя **необоснованной.**

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 21.03.2011 № 20204, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ИП «.....» на действия Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Омской области» при проведении электронного аукциона на оказание автотранспортных услуг в период проведения призывной кампании 2015 года для нужд федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Омской области» (извещение № 0352100020615000001).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

«.....»

Заместитель Председателя Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»