

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 5-05/65-2015

04 июня 2015 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Управления) в составе:

<...>;

при участии:

со стороны государственного заказчика – ОАО «Радиозавод»:

<...>,

со стороны подателя жалобы – ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ»:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» (заявитель) на действия заказчика – ОАО «Радиозавод» при проведении электронного аукциона «Разработка рабочей документации поставка оборудования шеф-монтаж и пуск комплекса гальванических линий и очистных сооружений гальванического производства и производства печатных плат по проекту "Техническое перевооружение производства перспективных АСУ Замена морально и физически устаревшего оборудования на новое и перспективное для изготовления изделия 9С936-1" ОАО Радиозавод г Пенза Пензенской области» (извещение № 0455100000615000001 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 16.04.2015), выразившиеся в отказе от заключения контракта по итогам проведенного электронного аукциона (далее – Электронный аукцион), руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), 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,

### УСТАНОВИЛА:

28 мая 2015 года в Пензенское УФАС России поступила жалоба (вход. № 2132) ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» на действия заказчика – ОАО «Радиозавод» при проведении электронного аукциона «Разработка рабочей документации поставка оборудования шеф-монтаж и пуск комплекса гальванических линий и очистных сооружений гальванического производства и производства печатных плат по проекту "Техническое перевооружение производства перспективных АСУ Замена морально и физически устаревшего оборудования на новое и перспективное для

изготовления изделия 9С936-1" ОАО Радиозавод г Пенза Пензенской области» (извещение № 0455100000615000001 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 16.04.2015), выразившиеся в отказе от заключения контракта.

По мнению заявителя, заказчик необоснованно признал банковскую гарантию, направленную ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» в качестве обеспечения исполнения контракта несоответствующей требованиям Закона о контрактной системе, и соответственно необоснованно отказался от заключения контракта по итогам электронного аукциона.

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» была принята и назначена к рассмотрению на 04.06.2015.

На заседании Комиссии Управления представитель заявителя представил дополнительные документы для приобщения к материалам по рассматриваемой жалобе.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в отзыве на жалобу от 03.06.2015 № 2240, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

16.04.2015 заказчиком – ОАО «Радиозавод» на официальном сайте Российской Федерации [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было опубликовано извещение № 0455100000615000001, а также документация о проведении электронного аукциона «Разработка рабочей документации поставка оборудования шеф-монтаж и пуск комплекса гальванических линий и очистных сооружений гальванического производства и производства печатных плат по проекту "Техническое перевооружение производства перспективных АСУ Замена морально и физически устаревшего оборудования на новое и перспективное для изготовления изделия 9С936-1" ОАО Радиозавод г Пенза Пензенской области».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 295 200 000,00 рублей.

17.04.2015 заказчиком было опубликовано изменение извещения о проведении электронного аукциона.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 05.05.2015 для участия в аукционе были 4 заявки от участников закупки, при этом допущены к участию в электронном аукционе заявки 3 участников

закупки.

Согласно Протоколу подведения итогов электронного аукциона от 08.05.2015 победителем электронного аукциона признано ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ», предложение о цене которого составило 199 259 999,80 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 70 Закона о контрактной системе 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 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 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.

Частью 3 статьи 70 Закона о контрактной системе определено, что 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.

В соответствии с частью 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.

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.

В соответствии с частью 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.

Частью 7 статьи 70 Закона о контрактной системе определено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.

13.05.2015 заказчиком в адрес заявителя был направлен первоначальный проект контракта.

При рассмотрении жалобы Комиссия Управления установила, что в нарушение части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе направленный заказчиком проект контракта отличался от проекта контракта, входящего в состав и являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе (Приложений № 1), а именно содержание пунктов 1.1, 2.3 – 2.6 (отсутствовали в документации об электронном аукционе), 3.1, 3.12 (исключен из текста контракта), 5.2, 5.3 (отсутствовал в документации об электронном аукционе), 7.4, 7.5, 7.6 (исключены из текста контракта).

14.05.2015 заявителем в адрес заказчика направлен протокол разногласий к проекту контракта, которые были учтены заказчиком.

20.05.2015 заказчиком в адрес заявителя был направлен повторно проект контракта с учетом протокола разногласий.

21.05.2015 ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» был направлен заказчику подписанный проект контракта, а также банковская гарантия в качестве обеспечения исполнения контракта.

25.05.2015 заказчиком оформлен протокол отказа от заключения контракта по итогам электронного аукциона в связи с несоответствием срока действия банковской гарантии условиям контракта и Закона о контрактной системе.

Согласно указанному протоколу срок выполнения работ по окончательному этапу определен пунктом 3.1 контракта как 2017 год, исходя из положений части 1 статьи 192 Гражданского кодекса Российской Федерации срок выполнения работ – 31.12.2017, таким образом, представленная банковская гарантия сроком действия до 01.10.2017 не соответствует части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе. Кроме того, по мнению заказчика, срок действия банковской гарантии должен заканчиваться не ранее чем 01.02.2019 с учетом действия гарантийных обязательств исходя из пункта 10.3 контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Согласно части 5 статьи 37 Закона о контрактной системе в случае проведения аукциона информация, предусмотренная [частью 3](#) настоящей статьи, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта.

Частью 6 статьи 37 Закона о контрактной системе предусмотрено, что обеспечение, указанное в [частях 1](#) и [2](#) настоящей статьи, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

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.

Согласно части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе 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.

Частью 2 статьи 45 Закона о контрактной системе определено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

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;

обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

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

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;

срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44](#) и [96](#) настоящего Федерального закона;

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;

установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В соответствии с частью 5 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Согласно части 6 статьи 45 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).

В соответствии с частью 7 статьи 45 Закона о контрактной системе 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.

Комиссия Управления пришла к выводу о необоснованности отказа заказчика от принятия банковской гарантии и отказа от заключения государственного контракта с заявителем по итогам проведенного электронного аукциона и нарушении заказчиком положений части 6 статьи 45, части 7 статьи 70 Закона о контрактной системе, исходя из следующего.

ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» в адрес заказчика была представлена банковская гарантия от 18.05.2015 № 1343/05.15-Г, выданная ОАО «НБД-Банк» на сумму 56 250 000,00 рублей сроком действия до 01.10.2017.

Указанная банковская гарантия отвечает требованиям части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе и опубликована в реестре банковских гарантий.

Срок действия банковской гарантии должен соответствовать требованиям части 3 статьи 96 Закона о контрактной (в рамках проекта государственного контракта в редакции от 20.05.2015).

Согласно пункту 10.3 проекта контракт вступает в силу с момента подписания и действует до полного выполнения Сторонами своих обязательств, включая гарантийные обязательства.

В соответствии с пунктом 3.1 проекта контракта если в спецификации не указано иное, товар доставляется Поставщиком на склад Покупателя, расположенный по адресу: 440039, Россия, г. Пенза, ул. Байдукова, 1. Поставка комплектующего оборудования комплекса осуществляется Поставщиком в 3 этапа в течении трех лет:

Сроки выполнения работ:

1 этап – 2015 г.

Разработка рабочей документации – в течение 2 месяцев после заключения контракта.

Поставка оборудования – 20 недель с момента перечисления аванса.

Монтаж и пуско-наладочные работы – в течение 20 календарных дней со дня поставки оборудования.

2 этап – 2016 г.

Поставка оборудования – 20 недель с момента перечисления первого платежа по

этапу.

Монтаж и пуско-наладочные работы – в течение 30 календарных дней со дня поставки оборудования.

3 этап – 2017 г.

Поставка оборудования – 20 недель с момента перечисления первого платежа по этапу.

Монтаж и пуско-наладочные работы – в течение 30 календарных дней со дня поставки оборудования.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно статье 192 Гражданского кодекса Российской Федерации срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока.

Ссылка заказчика на следующий порядок определения срока действия банковской гарантии - 31.12.2017 (окончание срока выполнения работ) + 12 месяцев (гарантийный срок) + 1 месяц = 01.02.2019 Комиссией Управления не принимается исходя из следующего.

В пункте 3.1 проекта контракта 3 этап выполнения работ определен как 2017 год, при этом есть расшифровка:

поставка оборудования – 20 недель с момента перечисления первого платежа по этапу,

монтаж и пуско-наладочные работы – в течение 30 календарных дней со дня поставки оборудования.

Согласно пункту 2.2 проекта контракта оплата по 3 этапу определена как:

30% от объема работ 3 этапа до начала работ;

50% от объема работ 3 этапа в течение 15 дней с момента доставки оборудования на склад заказчика (при наличии счета фактуры и транспортной накладной);

20% от объема работ 3 этапа в течение 15 дней с момента подписания акта сдачи-приёмки по этапу.

Таким образом, первый платеж по третьему этапу предполагается до 2017 года, т.е. до начала работ.

Следует отметить, что исходя из положений пункта 3.1 проекта контракта поставка оборудования – 20 недель, т.е. 5 месяцев с момента перечисления первого платежа по этапу, оплата 50% от объема работ 3 этапа (15 дней), монтаж и пуско-наладочные работы в течение 30 календарных дней (1 месяц) со дня поставки оборудования, оплата 20% от объема работ 3 этапа – 15 дней с момента подписания акта сдачи-приёмки по этапу, итого приблизительно 7 месяцев 2017 года.

Об обоснованности данного вывода свидетельствует наличие в проекте контракта, направленного заказчиком в адрес заявителя 13.05.2015 пункта 5.3 «срок действия обеспечения контракта в форме банковской гарантии до 01.10.2017 года. Срок действия указанного обеспечения может быть прекращен до наступления срока в случае досрочного исполнения Исполнителем всех своих обязательств по контракту».

Таким образом, заказчик при направлении 13.05.2015 проекта контракта для подписания победителю электронного аукциона самостоятельно рассчитал и указал предполагаемый срок действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

В отношении довода заказчика о включении гарантийного срока в срок, который должен обеспечиваться банковской гарантией, Комиссия Управления пришла к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 4.3 проекта контракта гарантийный срок на смонтированный комплекс устанавливается 12 месяцев со дня подписания сторонами акта сдачи-приёмки пуско-наладочных работ и отработки технологии комплекса в целом. На время гарантийного ремонта течение срока гарантии приостанавливается.

Учитывая приостановление течения гарантийного срока срок действия банковской гарантии рассчитать не представляется возможным.

Также согласно письму Минэкономразвития России от 31.12.2014 № Д28и-2865 обязательства исполнения контракта распространяются исключительно на срок действия контракта. Гарантийные обязательства по предмету исполненного контракта регулируются гражданским законодательством и не требуют дополнительного обеспечения со стороны поставщика (подрядчика, исполнителя), за исключением случаев, предусмотренных контрактом. Таким образом, если контрактом не предусмотрено, что денежные средства, предоставленные в качестве обеспечения исполнения контракта, возвращаются поставщику (подрядчику, исполнителю) после окончания срока гарантийных обязательств, заказчик обязан вернуть указанные денежные средства после исполнения основного обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

В рассматриваемом случае, не предусмотрено внесение в качестве обеспечения

исполнения контракта денежных средств, и соответственно, срок их возврата.

Таким образом, Комиссия Управления пришла к выводу о соответствии представленной ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» банковской гарантии требованиям Закона о контрактной системе.

Исходя из вышеизложенного, оценив материалы дела и объяснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ» на действия заказчика – ОАО «Радиозавод» при проведении электронного аукциона «Разработка рабочей документации поставка оборудования шеф-монтаж и пуск комплекса гальванических линий и очистных сооружений гальванического производства и производства печатных плат по проекту "Техническое перевооружение производства перспективных АСУ Замена морально и физически устаревшего оборудования на новое и перспективное для изготовления изделия 9С936-1" ОАО Радиозавод г Пенза Пензенской области» (извещение № 0455100000615000001 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 16.04.2015), выразившиеся в отказе от заключения контракта по итогам проведенного электронного аукциона обоснованной.

Признать заказчика – ОАО «Радиозавод» нарушившим часть 1 статьи 34, часть 6 статьи 45, часть 7 статьи 70 Закона о контрактной системе.

Выдать заказчику предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, отмене Протокола отказа от заключения государственного контракта от 25.05.2015 и совершении действий, направленных на заключение государственного контракта с победителем проведенного электронного аукциона ООО «Корпорация СТО «ВИТРИ».

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