

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА-177/2016

о нарушении законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

04 февраля 2016г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

рассмотрев жалобу ЧОО «Альтернатива-А» (ООО) (далее Заявитель) на действия заказчика – ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России при проведении открытого электронного аукциона № 0318100007915000138 «Оказание услуг по охране зданий, помещений и территорий ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» в части нарушения законодательства о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

ЧОО «Альтернатива-А» (ООО) считает, что заказчик в нарушение Федерального закона 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) необоснованно отказался от заключения контракта по причине несоответствия п.14 банковской гарантии требованиям норм постановления Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005. По мнению Заявителя, включение в банковскую гарантию дополнительных условий не противоречит действующему законодательству, поскольку в ст.45 Закона о контрактной системе отсутствует указание на то, что перечень является закрытым. Законодатель не конкретизирует понятие и вид документов, подтверждающих факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта. В соответствии с условиями контракта заказчик вправе обратиться взыскание на банковскую гарантию лишь только после отправки соответствующего требования исполнителю и отказа последнего от его исполнения.

Заказчик с доводами жалобы не согласился. В соответствии с п.2) ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 данной статьи. Представленная банковская гарантия содержит обязательное условие об обязательном приложении к требованию Бенефициара о выплате документов, не указанных в утвержденном Перечне, а именно: копий предъявленных Принципалу требований Бенефициара к Принципалу об уплате неустоек (штрафов, пеней), установленных ч.6 ст.34 Закона о контрактной системе с отметкой Принципала о их получении или с приложением уведомления о его вручении Принципалу.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим

ВЫВОДАМ.

Заказчиком – ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России на официальном сайте размещены извещение и документация электронного аукциона № 0318100007915000138 «Оказание услуг по охране зданий, помещений и территорий ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России». Начальная (максимальная) цена контракта – 7 376 146,44 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 04.12.2015 победителем признано ООО Охранное агентство «БОРС». В установленный срок победитель не подписал контракт. 24.12.2015 заказчиком составлен протокол о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

Согласно ч.14 ст.70 Закона о контрактной системе в случае, если победитель электронного аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, и заключить контракт с участником такого аукциона, который предложил такую же, как и победитель такого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем такого аукциона. В случае согласия этого участника заключить контракт этот участник признается победителем такого аукциона и проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе, составляется заказчиком путем включения в проект контракта условий его исполнения, предложенных этим участником. Проект контракта должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий десяти дней с даты признания победителя такого аукциона уклонившимся от заключения контракта.

Участник электронного аукциона, признанный победителем такого аукциона в соответствии с [частью 14](#) настоящей статьи, вправе подписать контракт и передать его заказчику в порядке и в сроки, которые предусмотрены [частью 3](#) настоящей статьи, или отказаться от заключения контракта. Одновременно с подписанным экземпляром контракта победитель такого аукциона обязан предоставить обеспечение исполнения контракта, а в случае, предусмотренном [частью 23 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, также обязан внести на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере предложенной этим победителем цены за право заключения контракта. Если этот победитель уклонился от заключения контракта, такой аукцион признается несостоявшимся (ч.15 ст.70 Закона о контрактной системе).

ЧОО «Альтернатива-А» (ООО) выразило согласие на заключение контракта и подписало контракт с предоставлением обеспечения исполнения контракта в виде банковской гарантии № УРГО-75/130926/2016 от 15.01.2016, выданной Коммерческим Банком «НЕФТЯНОЙ АЛЬЯНС» (публичное акционерное общество). 20.01.2016 заказчиком составлен протокол отказа от заключения контракта с ЧОО «Альтернатива-А» (ЧОО) по причине несоответствия банковской гарантии п.2) ч.6 ст. 45 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.2 ст.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.

Заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления (ч.5 ст.45 Закона о контрактной системе).

В силу ч.6 ст.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).

Согласно ч.8.2 ст.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.

Перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005. В указанный перечень включены 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).

Предоставленная Заявителем банковская гарантия № УРГО-75/130926/2016 от 15.01.2016 (п.14) содержит условие об обязательном приложении к требованию Бенефициара о выплате документов, не указанных в постановлении Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005. Согласно п.17 данной банковской гарантии банк отказывает в выплате, если требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии.

Комиссия, руководствуясь ч.15 ст.99, ст.105, ч.8 ст.106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЧОО «Альтернатива-А» (ООО) необоснованной.
2. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318100007915000138).

Настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.