



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

16.01.2015 № 235/05-02

На № _____ от _____

ОАО «Рыбинское УМСР»

адрес: 152907, г. Рыбинск, ул. 9 Мая, 33
тел.: 8 (4855) 55-43-13
э. почта: rumsr@mail.ru

**Муниципальное казенное учреждение
«Агентство по строительству» города
Ярославля**

150000, г. Ярославль,
ул. Комсомольская, 14
телефон: (4852) 40-97-00
E-mail: VinogradovaGB@city-yar.ru

**Департамент социально-
экономического развития города
Ярославля**

150000, г. Ярославль, ул. Депутатская, д.4
Факс: 40-45-02

**ОАО "Единая электронная торговая
площадка" (Росэлторг)**

117312, г. Москва,
проспект 60-я Октября, д.9
э.почта: info@roseltorg.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/381Ж-14

Резолютивная часть решения объявлена 13 января 2015 года
Решение изготовлено в полном объеме 16 января 2015 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок Лебедева С.Н., государственный инспектор отдела контроля закупок Богомолова К.С.

с участием:

от заявителя – ОАО «Рыбинское УМСР» (далее также – заявитель), представитель по доверенности – Иорданская Н.С.;

от заказчика – Муниципальное казенное учреждение «Агентство по строительству» города Ярославля, представитель по доверенности – Кириллов И.А.;

от уполномоченного органа - Департамент социально-экономического развития города Ярославля, представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом;

00355

от оператора электронной площадки – ОАО "Единая электронная торговая площадка", представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ОАО «Рыбинское УМСП» на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения «Агентство по строительству» города Ярославля, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле (извещение № 0371300027814000695) (далее - аукцион, аукционная комиссия) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013г. № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012г. № 498,

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба ОАО «Рыбинское УМСП» на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения «Агентство по строительству» города Ярославля, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле (извещение № 0371300027814000695).

По мнению заявителя, заказчик незаконно отказал в принятии банковской гарантии и отказался от заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле (извещение № 0371300027814000695) с победителем электронного аукциона - ОАО «Рыбинское УМСП».

На основании вышеизложенного, просят признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласны, представили письменные пояснения, в которых указали, что представленная участником закупки - ОАО «Рыбинское УМСП» банковская гарантия № 762 от 19 декабря 2014 года не соответствует требованиям части 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, что принятое ими решение о признании участника закупки ОАО «Рыбинское УМСП» уклонившимся от заключения контракта является законным и обоснованным.

Просят признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом – Департаментом социально-экономического развития города Ярославля, на официальном сайте в сети «Интернет» для размещения информации

о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд www.zakupki.gov.ru 31.10.2014 размещено извещение №0371300027814000695 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле, вместе с аукционной документацией, утвержденной заказчиком - Муниципальным казенным учреждением «Агентство по строительству» города Ярославля, и уполномоченным органом - Департаментом социально-экономического развития города Ярославля.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 26 ноября 2014 года № 1078 (далее - Протокол) победителем электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле признано ООО «Трасса».

В соответствии с протоколом признания участника аукциона уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона от 10 декабря 2014 года заказчик – Муниципальное казенное учреждение «Агентство по строительству» города Ярославля, признал банковскую гарантию от №0013034 от 05.12.2014, представленную ООО «Трасса» в качестве обеспечения исполнения контракта, не соответствующей требованиям части 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ и на основании пункта 2 части 6 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ отказал в принятии данной банковской гарантии и, соответственно, отказался от заключения контракта с победителем электронного аукциона ООО «Трасса».

Согласно части 14 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ 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.

Исходя из Протокола вторая часть заявки участника закупки ОАО «Рыбинское УМСР» признана соответствующей требованиям аукционной документации, а также содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем (ООО «Трасса») такого аукциона.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что 11.12.2014 заказчик направил в адрес ОАО «Рыбинское УМСР» предложение заключить муниципальный контракт на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле, 12.12.2014 ОАО «Рыбинское УМСР» выразило согласие заключить муниципальный контракт на

выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле.

Согласно части 15 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ 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.

Пунктом 17 главы III «Информационная карта» документации об аукционе в электронной форме установлено, что Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению исполнения контракта:

Обеспечение исполнения контракта устанавливается в размере 29% от начальной (максимальной) цены контракта и составляет 14 302 933 руб. 31 коп.

Обеспечение исполнения контракта путем предоставления банковской гарантии, выданной банком и соответствующей условиям ст. 45 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.

Срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению исполнения контракта: контракт заключается после предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения контракта.

Если при проведении аукциона Подрядчиком предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, Подрядчик предоставляет Заказчику обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта.

В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения контракта, предоставленное Подрядчиком, перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком обязательств, Подрядчик обязуется в течение 10 рабочих дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по контракту.

Платежные реквизиты для перечисления денежных средств в обеспечение исполнения контракта:

Получатель: департамент финансов мэрии города Ярославля,
МКУ «Агентство по строительству», л/с № 814.02.487.3,
р/с 40302810778885000050,
ИНН 7606067599, КПП 760401001.

Отделение по Ярославской области Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному федеральному округу, БИК 047888001.

Назначение платежа: обеспечение исполнения контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле.

Сроки и порядок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта: в случае надлежащего исполнения Подрядчиком обязательств по контракту денежные средства, внесенные на указанный Заказчиком счет, обеспечивающие обязательства Подрядчика, возвращаются Заказчиком Подрядчику в течение 15 рабочих дней после подписания сторонами Акта исполнения обязательств по контракту. Факт исполнения обязательств сторонами по контракту подтверждается актом исполнения обязательств по контракту или его нотариально заверенной копией.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Заказчик - Муниципальное казенное учреждение «Агентство по строительству» города Ярославля, 12.12.2014 разместил в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составлен путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт.

22.12.2014 ОАО «Рыбинское УМСР» направил заказчику подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, – банковскую гарантию № 762 от 19 декабря 2014 года.

На заседании Комиссии установлено, что участником закупки - ОАО «Рыбинское УМСР» в качестве обеспечения исполнения контракта представлена банковская гарантия, выданная Обществом с ограниченной ответственностью «Банк Корпоративного Финансирования» от 19 декабря 2014 года № 762 на сумму 14 302 933 (Четырнадцать миллионов триста две тысячи девятьсот тридцать три) рубля 31(Тридцать одна) копейка (далее – также Банковская гарантия).

Исходя из части 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ 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;

б) 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 и уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении и уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержден постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 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 РФ от 08.11.2013 № 1005).

Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 № 1339 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005» внесены изменения в постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 в отношении требований к форме банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Данные изменения вступили в силу с 20 декабря 2014 года.

Согласно постановлению Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции Постановления Правительства РФ от 09.12.2014 № 1339) банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее – гарант); на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 455 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с учетом следующих требований:

а) обязательное закрепление в банковской гарантии:

права заказчика представлять письменное требование об уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, а также в случаях, установленных частью 133 статьи 444 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

перечня документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении и уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденного 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".

На заседании Комиссии установлено, что представленная ОАО «Рыбинское УМСР» в качестве обеспечения исполнения контракта Банковская Гарантия, не содержит следующих условий:

- права заказчика представлять письменное требование об уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, а также в случаях, установленных частью 13 статьи 44 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

- права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

- условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант.

Согласно пункту 8 Банковской гарантии «настоящая банковская гарантия вступает в силу с даты выдачи банковской гарантии и действует до «01» февраля 2016 года включительно». Банковская гарантия выдана Обществом с ограниченной ответственностью «Банк Корпоративного Финансирования» 19 декабря 2014 года.

Следовательно, Банковская гарантия получена ОАО «Рыбинское УМСР» до внесения изменений в постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005.

Однако, как установлено на заседании Комиссии и пояснил представитель заказчика проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона - ОАО «Рыбинское УМСР», а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта – Банковская гарантия, подписаны усиленной электронной подписью указанного лица и размещены в единой информационной системе 22 декабря 2014 года.

Согласно части 4 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации по отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие.

Заказчик рассматривал поступившую банковскую гарантию со дня ее поступления - с 22 декабря 2014 года, следовательно, обязанность у заказчика по рассмотрению поступившей Банковской гарантии от участника закупки ОАО «Рыбинское УМСР» возникла у заказчика после вступления в силу изменений в постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005.

Таким образом, заказчик оценивает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта Банковскую гарантию с учетом изменений в постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 с обязательным закреплением в банковскую гарантию, в том числе, следующих требований:

- права заказчика представлять письменное требование об уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, а также в случаях, установленных частью 13 статьи 44

Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант.

Согласно протоколу признания участника аукциона уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона от 25.12. 2014 года заказчик – Муниципальное казенное учреждение «Агентство по строительству» города Ярославля, признал банковскую гарантию от №762 от 19.12.2014 не соответствующей требованиям части 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ и на основании пункта 2 части 6 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ отказал в принятии данной банковской гарантии и, соответственно, отказался от заключения контракта с победителем электронного аукциона ОАО «Рыбинское УМСП».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о правомерности действий заказчика - Муниципального казенного учреждения «Агентство по строительству» города Ярославля, по отказу от заключения муниципального контракта с победителем электронного аукциона ОАО «Рыбинское УМСП», в связи с признанием банковской №0013034 от 05.12.2014 не соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012г. № 498, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

признать жалобу ОАО «Рыбинское УМСП» на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения «Агентство по строительству» города Ярославля, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства автомобильной дороги ул. Строителей (1 этап. От ул. Бабича до ул. Панина) в г. Ярославле (извещение № 0371300027814000695) необоснованной.


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

Председатель Комиссии

 И.Г. Пауртов

Члены Комиссии

 С.Н. Лебедева

 К.С. Богомолова