

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-795/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.05.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Страйк Сити» (далее также — Заявитель, Общество) на действия заказчика — ГБУЗ «ГКБ № 52 ДЗМ» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение ремонтно-восстановительных работ приточно-вытяжной вентиляции (реестровый № 31705857594, далее — Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Общества уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный

орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС)

Извещение о проведении Закупки опубликовано в ЕИС 08.12.2017. Согласно извещению о проведении Закупки, дата окончания приема заявок — 09.01.2018, дата и время рассмотрения заявок — 15.01.2018, дата подведения итогов — 19.01.2018.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе от 02.04.2018 № 31705857594-3 (далее — Итоговый протокол) ООО «Страйк Сити» признано победителем Аукциона, как предложившее наименьшую цену исполнения договора.

Согласно пункту 34.1 Положения о закупках Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола Аукциона передает победителю Аукциона проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем аукциона, в проект договора, прилагаемый к Аукционной документации.

В соответствии с пунктом 3.9 Аукционной документации срок подписания Договора: не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе Итогового протокола.

Положениями пункта 6.4 Информационной карты Аукционной документации установлено, что договор заключается после предоставления заказчику обеспечения исполнения договора.

Размер обеспечения исполнения договора, установленный Аукционной документацией составляет 5% от начальной (максимальной) цены договора, что эквивалентно 426 273, 96 руб.

Порядок внесения: Обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии или передачи заказчику в залог денежных средств, в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке.

Безотзывная банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, а также иным законодательством Российской Федерации.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником аукциона, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В соответствии с пунктом 34.3 Положения о закупках в случае непредставления Заказчику участником Аукциона в срок, предусмотренный Аукционной документацией, подписанного договора, а также обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой участник Аукциона признается уклонившимся от заключения договора.

С учетом изложенного, Общество должно было представить подписанный со своей стороны договор и обеспечение исполнения договора до 20.04.2018.

Вместе с тем, Заявителем 13.04.2018 был направлен подписанный усиленной электронной цифровой подписью участника (далее — ЭЦП) проект договора, а также подписанная ЭЦП банковская гарантия.

При этом, Заказчиком 23.04.2018 на сайте ЕИС был опубликован о признании Общества уклонившимся от заключения договора от 21.04.2018 № 31705857594-У, согласно которому в срок, предусмотренный пунктом 34.3 Положения о закупках ООО «Страйк Сити» не представило Заказчику обеспечение исполнения договора, соответствующее части 2 статьи 377 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а именно, пункт 2.7 банковской гарантии ограничивает ответственность гаранта суммой гарантии, при этом согласно пункту 2.8 банковской гарантии в случае ненадлежащего исполнения обязательств по гарантии гарантом и уплате неустойки, возможная сумма выплаты по банковской гарантии может превысить сумму данной гарантии, что невозможно в силу пункта 2.7 Банковской гарантии.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что банковская гарантия, представленная победителем, не обеспечивает выплату неустойки, а только обеспечивает исполнение обязательств.

Согласно части 2 статьи 377 ГК 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.

Комиссия отмечает, что ни в Положении о закупках, ни в Аукционной документации не установлены конкретные требования обеспечению выплаты неустойки, а установлено лишь требование соответствия банковской гарантии ГК РФ.

Комиссия также установила, что Заказчик в своих действиях руководствовался 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), который обязывает установление в банковской гарантии выплаты неустойки.

Однако Аукцион проводился в соответствии с Законом о закупках, и данные требования установленные Законом о контрактной системе не распространяются на данный Аукцион.

Также Законом о закупках не установлены требования об указании в гарантии на то, что ответственность гаранта не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, а также о недопустимости включения в гарантию положений об ограничении размера ответственности гаранта.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Таким образом, принимая во внимание, что ни Аукционной документацией, ни Законом о закупках не предусмотрено требование об отсутствии в банковской гарантии ограничения ответственности гаранта на выплату неустойки за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств, Комиссия приходит в выводу о соответствии данной банковской гарантии требованиям Аукционной документации и не усматривает в действиях Заявителя факта уклонения от заключения договора по результатам Аукциона.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Страйк Сити» (ОГРН: 1047796317183, ИНН: 7714550700) на действия ГБУЗ «ГКБ № 52 ДЗМ» (ОГРН: 1027739078652, ИНН: 7734115329) при

проведении Аукциона обоснованной.

1. 2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
2. 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
- 3.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-795/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.05.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 03.05.2018 по делу № 1-00-795/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУЗ «ГКБ № 52 ДЗМ» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение ремонтно-восстановительных работ приточно-вытяжной вентиляции (реестровый № 31705857594, далее — Аукцион), а именно:

1. Заказчику отменить протокол о признании ООО «Страйк Сити» уклонившимся от заключения договора от 21.04.2018 № 31705857594-У.
2. Заказчику завершить Аукцион в соответствии с требованиями пункта 3.9 Информационной карты Аукционной документации с учетом решения Комиссии от 03.05.2018 по делу № 1-00-795/77-18.

3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 15.06.2018.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.06.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.