

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-775-2014 о нарушении законодательства о закупках

22.05.2014 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии – начальника отдела контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.

специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Неботовой И.Ю.

государственного инспектора отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Напсо Б.Ш.

в присутствии представителей:

от заказчика – поступило ходатайство о рассмотрении дела без участия представителей

от уполномоченного органа - <.....>.

от заявителя – поступило ходатайство о рассмотрении дела без участия представителей Общества.

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «Траст» на действия министерство экономического развития СК по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121200000314000408 на выполнение работ по капитальному ремонту здания ГКУСО «Буденновский СРЦН «Искра» в г. Буденновске, ул. Кирпичных заводов, 181а для обеспечения государственных нужд Ставропольского края.

По мнению заявителя жалобы, аукционная комиссия уполномоченного органа незаконно отклонила первую часть заявки ООО «Траст».

Представитель заказчика поддержала доводы, указанные в представленных письменных объяснениях, указав, что заявка заявителя была отклонена на законных основаниях, поскольку не соответствует требованиям аукционной документации и Законодательству о закупках.

Комиссия, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле

документы, проведя в соответствии со ст. 99 Закона, внеплановую проверку аукциона в электронной форме №0121200000314000408, действий заказчика и уполномоченного органа установила следующее:

1. В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона: настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В статье 6 Закона о закупках установлено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация, о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Государственным заказчиком согласно требованиям статьи 64 Закона о закупках была разработана документация об электронном аукционе, исходя из имеющейся потребности на выполнение работ по капитальному ремонту здания ГКУСО «Буденновский СРЦН «Искра» в г. Буденновске.

Так, например по 9 позиции заказчик требует профили потолочные и подвесы прямые короткие для подвесного потолка к профилю и устанавливает его характеристики, в том числе требуется в количестве в упаковке, шт. не менее – 20.

Частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар.

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе согласие

на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара.

Как следует из вышеприведенных норм Закона о контрактной системе участник закупки должен указать конкретные показатели товара или показатели значения которых не могут изменяться.

Как показала проверка, заявка ООО «Траст» не соответствует требованиям аукционной документации, поскольку не указан конкретный показатель (указанно «количество в упаковке, шт. не - 20»). В данном случае заявка Общества отклонена на основании того, что указан либо не указан количественный показатель, а на основании не указание конкретного показателя.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещённая заказчиком на официальном сайте в сети Интернет информация о размещаемом заказе является публичной

офертой, т.е. предложением, содержащим все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта, из которого усматривается воля лица делающего предложение заключить договор на указанных в нём условиях с любым кто отзовётся.

То есть участник закупки ООО «Траст» заранее был ознакомлен с требованием аукционной документации, и должен был подать заявку в соответствии с требованиями аукционной документации и с соблюдением норм и требований Закона о контрактной системе.

Более того, подача заявки ООО «Траст» на участие в аукционе является волеизъявлением самого участника, который согласился с условиями аукционной документации без возникновения вопросов по содержанию и требованиям аукционной документации до подачи заявки на участие в аукционе.

Частью 1 статьи 67 Закона о контрактной системе установлено, что аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно требованиям части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе Участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

При этом следует понимать, что действиями аукционной комиссии уполномоченного органа, являются действия направленные на рассмотрение заявок, на участие в аукционе, на предмет соответствия заявок требованиям аукционной документации.

При таких обстоятельствах, Комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере закупок, в действиях аукционной комиссии уполномоченного органа – министерства экономического развития СК нарушений Законодательства о закупках не установлено.

Вместе с тем, в ходе проведения внеплановой проверки в порядке статьи 99 Закона о закупках, в действиях заказчика установлены нарушения требований Закона о контрактной системе на стадии формирования аукционной документации.

Согласно требованиям части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Как показала проверка, и анализ предоставленных документов в разделе 12 обеспечение исполнения контракта аукционной документации заказчик установил требование к обеспечению исполнения контракта, в том числе установлен такой способ обеспечений как банковская гарантия.

Далее в документации установлено, что обязательным приложением к банковской гарантии является заверенная надлежащим образом копия лицензии банка, выдавшего гарантию.

В соответствии с частью 13.2 раздела 13 аукционной документации в случае установления в настоящей документации требования об обеспечении исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления обеспечения исполнения контракта.

Из вышеизложенного следует, что при заключении контракта, в случае если участник закупки (победитель аукциона) выбирает способом обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию, то такой участник должен предоставить копия лицензии банка, выдавшего гарантию, что, по сути, является дополнительным требованием к участнику закупки, которое не предусмотрено Законом о контрактной системе.

Более того, согласно требованиям 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 176.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Как следует Налогового Кодекса статьи 176.1 отсылает на статьи 74.1 настоящего кодекса.

Так, согласно требованиям части 3 статьи 74.1 Налогового Кодекса Банковская гарантия должна быть предоставлена банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (далее в настоящей статье - перечень). Перечень ведется Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Для включения в перечень банк должен удовлетворять следующим требованиям:

1) наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской

деятельности в течение не менее пяти лет;

2) наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;

3) соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10 июля 2002 года N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)", на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;

4) отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании Федерального закона от 25 февраля 1999 года N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" и Федерального закона от 27 октября 2008 года N 175-ФЗ "О дополнительных мерах для укрепления стабильности банковской системы в период до 31 декабря 2014 года".

При таких обстоятельствах, банк, который имеет право на выдачу банковских гарантий должен иметь наличие лицензии на осуществление банковских операций.

В свою очередь участник закупки не должен и не обязан прикладывать к банковской гарантии копию лицензии банка выдавшего гарантию, поскольку банк, который выдаёт банковские гарантии автоматически включен в перечень предусмотренный статьей 176.1 Налогового кодекса Российской Федерации, а именно перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Частью 8 статьи 45 Закона о контрактной системе Банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или закрытом аукционе либо в качестве обеспечения исполнения контракта, должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе. Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации. При выдаче банковской гарантии банк предоставляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

Согласно требованиям пункта 2 части 22 статьи 99 Закона о закупках при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При таких обстоятельствах в ходе всестороннего исследования материалов предоставленных сторонами, Комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере закупок в действиях заказчика при формировании аукционной документации установлено нарушение статьи 45 и части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Траст» на действия аукционной комиссии министерства экономического развития СК по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121200000314000408 на выполнение работ по капитальному ремонту здания ГКУСО «Буденновский СРЦН «Искра» в г. Буденновске, ул. Кирпичных заводов, 181а для обеспечения государственных нужд Ставропольского края - не обоснованной.

2. В ходе проведения внеплановой проверки признать действия ГКУСО «Буденновский СРЦН «Искра» нарушившим требования статьи 45 и части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, в связи, с чем выдать заказчику, уполномоченному органу и электронной площадке обязательное для исполнения предписание.

3. Передать должностному лицу Ставропольского УФАС материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение требований Закона о закупках.

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