

РЕШЕНИЕ

по делу №80

23.08.2016г.
Черкесск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС по КЧР) в составе:

Председателя Комиссии – К.А. Бабаева – ВРИО руководителя управления;

Членов Комиссии: - И.Р. Ахба – главного специалиста –эксперта отдела контроля закупок;

- Р.Х. Туркменовой – главного специалиста – эксперта отдела контроля закупок;

- Ф.А. Кубановой - специалиста - эксперта отдела контроля закупок

в отсутствие представителей от заявителя ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (450010, Республика Башкортостан) (далее – Заявитель) надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения жалобы, в присутствии представителей от Республиканского государственного казенного учреждения «Карачаево – Черкесское республиканское управление автомобильных дорог общего пользования территориального значения «Карачаевочеркесавтодор» (далее – Заказчик) Ч... по доверенности от 22.08.2016 №1, К... от 22.08.2016 №2, от Управления Карачаево – Черкесской Республики в сфере закупок (далее - Уполномоченный орган) начальника управления Ч...,Т... по доверенности от 27.06.2016 б/н. рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика содержащие, по мнению Заявителя, признаки нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги межмуниципального значения Псемен-Пхия на участке 4+400-24+400, номер извещения 0179200001916000616 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок Российской Федерации – www.zakupki.gov.ru и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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) и Административного регламента 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее –

Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Карачаево - Черкесской Республике (далее – Карачаево – Черкесское УФАС) 16.08.2016г. поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги межмуниципального значения Псемен-Пхия на участке 4+400-24+400, номер извещения 0179200001916000616 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок Российской Федерации – www.zakupki.gov.ru (далее – Аукцион).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик в аукционной документации (пункт 30 Информационной карты) в нарушение требований части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе установил неверную дату окончания срока предоставления разъяснений.
2. В проекте контракта установлены условия антидемпинговых мор в нарушение части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе.
3. В проекте контракта в пункте 4.1.7 установлено требование к минимальному сроку действия банковской гарантии, противоречащее части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заказчик не согласен с доводами Заявителя и представил письменные возражения, согласно которым:

1. По первому доводу - крайний срок поступления запроса от участника это 13.08.2016. Однако, 13.08.2016 является выходным нерабочим днем (суббота). Исходя из сложившейся ситуации, заказчик установил дату окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений - «12» августа 2016 г. (крайний рабочий день – пятница). При этом, обращаем внимание, что интерфейс площадки АО "Электронные торговые системы" (ММВБ ГОСЗАКУПКИ) позволяет заинтересованному участнику закупки при возникновении вопроса направить запрос о даче разъяснений положений документации до окончания срока подачи заявок (до 17.08.2016г.). Однако, в течение всего срока подачи заявок не поступило ни одного запроса от участников.

2. Относительно второго довода. Согласно разделу 9 проекта контракта «В случае, если предложенная Подрядчиком цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, к Подрядчику, с которым заключается контракт, применяются антидемпинговые меры, предусмотренные статьей 37 ФЗ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Согласно части 1 и части 2 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). Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи».

Таким образом, при начальной максимальной цене контракта более 15 миллионов рублей, в случае применения антидемпинговых мер, участник закупки, предоставляя обеспечение исполнения контракта, соответствующее положениям статьи 37 Закона о контрактной системе, в принципе не сможет воспользоваться возможностью предоставления информации, подтверждающей добросовестность и предоставит полустороннее обеспечение, что и предусмотрено требованиями контракта.

3. По третьему доводу указано следующее - заказчиком в проекте контракта было установлено требование к сроку действия банковской гарантии «превышающим срок действия настоящего контракта не менее чем на один месяц». Данное требование установлено согласно части 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ. Законом 44-ФЗ не предусмотрена обязанность заказчика устанавливать конкретный срок действия банковской гарантии. Таким образом, победитель электронного аукциона вправе предъявить банковскую гарантию со сроком действия, превышающим срок действия контракта и на 1 месяц, и на 1.5 месяца, и на 2 месяца и т.д., что никак не ограничивает права потенциальных участников закупки.

Комиссия УФАС по КЧР, изучив материалы дела, выслушав доводы сторон установила следующее.

Уполномоченный орган – Управление Карачаево – Черкесской Республики в сфере закупок 01.08.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок Российской Федерации – www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) разместило извещение с изменениями о проведении Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 40 000 000 рублей 00 копеек.

Аукционная документация утверждена начальником РГКУ управление «Карачаевочеркесавтодор»К... Ответственное должностное лицо-Т...

1. В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса от участника электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Положениями пункта 30 информационной карты документации об Аукционе предусмотрены даты начала и окончания предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации: 01.08.2016 и 12.08.2016 соответственно.

Дата и время окончания подачи заявок - 17.08.2016.

На заседании Комиссии представители Заказчика, Уполномоченного органа также пояснили, что при указании даты окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений допущена техническая ошибка.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом дату окончания предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об Аукционе нарушают пункт 11 части 1 статьи 64, часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о том, что указанное нарушение Закона о контрактной системе не повлияло на результаты определения исполнителя (подрядчика, поставщика).

2. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса.

В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Закона о

контрактной системе.

Согласно части 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).

В разделе 6.5 аукционной документации Заказчиком отражены положения статьи 37 Закона о контрактной системе.

При этом, Заказчиком в пункте 9.1 проекта контракта установлено: «подрядчик предоставляет обеспечение исполнения Контракта в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 4 000 000 рублей.

В банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии. Способ обеспечения исполнения контракта определяется Подрядчиком самостоятельно.

В случае, если предложенная Подрядчиком цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, к Подрядчику, с которым заключается контракт, применяются антидемпинговые меры, предусмотренные статьей 37 ФЗ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Подрядчик предоставляет обеспечение исполнения контракта в размере 7,5% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет _____ рублей, если в соответствии с вышеуказанной статьей не предоставил информацию, подтверждающую свою добросовестность».

Указанные в проекте государственного контракта требования не соответствуют части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Законом о контрактной системе не предусмотрено установление Заказчиком в проекте государственного контракта аукционной документации размера обеспечения контракта с учетом снижения цены контракта, предложенной участником закупки на 25 и более процентов.

Кроме того, на заседании Комиссии представители Заказчика представили протокол разногласий по проекту контракту, в котором указаны положения проекта контракта, несоответствующие извещению и документации о проведении Аукциона, а именно изменен пункт 9.1 проекта контракта.

3. Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация

об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, 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.

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 пункте 3.1 проекта государственного контракта установлено, что все работы должны быть выполнены с момента заключения контракта до 01 декабря 2016 года.

Пунктом 4.1.7 проекта контракта предусмотрено, что подрядчик обязан предоставить заказчику обеспечение исполнения настоящего контракта, со сроком действия, превышающим действия настоящего контракта, не менее чем на один месяц».

Комиссия управления считает, что проект контракта документации об аукционе содержит исчерпывающие требования к срокам начала и окончания работ, срокам оплаты работ, исходя из чего можно сделать вывод об истечении срока исполнения сторонами обязательств по государственному контракту.

Таким образом, довод Заявителя о том, что в проекте контракта не установлено требование к конкретному минимальному сроку действия банковской гарантии, в случае если исполнителем в качестве обеспечения исполнения контракта предоставляется безотзывная банковская гарантия, не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» обоснованной в части.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований пункта 11 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, в связи с тем, что указанные нарушения не повлияли на результаты определения исполнителя (подрядчика, поставщика).

4. Передать материалы дела по выявленным нарушениям должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

К.А. Бабаев

Члены Комиссии

И.Р. Ахба

Р.Х. Туркменова

Ф.А. Кубанова