

Решение
по делу №06/43-17
о результатах рассмотрения жалобы на действия заказчика
при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ,
услуг отдельными видами юридических лиц»

19.01.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

филиала «Крымаэронавигация» Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (далее — Заказчик) С. И. Шапки (по доверенности), Т. Ю. Лысюк (по доверенности), Н. С. Глушковой (по доверенности),

закрытого акционерного общества «РИКА ИНЖИНИРИНГ» (далее — Заявитель) А. У. Корнаушкина (по доверенности), —

рассмотрев жалобу Заявителя от 06.01.2017 № СД-3-01/001 (вх. №28/09 от 11.01.2017) на действия Заказчика, закупочной комиссии Заказчика при проведении открытого конкурса «Открытый конкурс на право заключения договора по созданию автоматизированной системы коммерческого учета электроэнергии (АИИСКУЭ) филиала и созданию автоматизированной системы управления и диспетчеризации инженерными системами, внутренним и внешним освещением, электроснабжением (АСУЭ) 0,4 кВ (в том числе, технический учет электроэнергии), отоплением, водоснабжением, вентиляцией и кондиционированием» (извещение № 31604147793) (далее – Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, закупочной комиссии Заказчика при проведении Конкурса. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями закупочной комиссии Заказчика, принявшей незаконное и необоснованное решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Крымским УФАС России принято уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 12.01.2017 № 06/111, направленное Заявителю, Заказчику и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru/>).

В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме. Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик и закупочная комиссия Заказчика действовали в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», утвержденного приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (редакция 07) от 25.04.2016 №240 (далее - Положение о закупках), Конкурсной документацией.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Законом 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.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положением о закупках предусмотрено проведение закупки таким способом как запрос предложений.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте 28.09.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый конкурс;

3) дата и время окончания подачи заявок: 20.10.2016 в 16:00, дата и время вскрытия конвертов – 21.10.2016 11:00; дата и время рассмотрения заявок: 28.10.2016 в 09:00, дата и время подведения итогов: 02.11.2016 в 09:00;

4) начальная (максимальная) цена контракта – 156 809 245,88 рублей;

5) на участие поданы 3 заявки, 1 заявка отклонена, победителем определено ООО «РИКА ИНЖИНИРИНГ».

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу [части 2 статьи 3](#) Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно части 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.

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.

Заявитель в жалобе указывает на следующее: «..

В целях обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями конкурсной документации 17.11.2016 Заявитель заключил с АО «ГЕНБАНК» соглашение о выдаче банковской гарантии (приложения № 3, 4), полностью оплатил стоимость банковской гарантии (приложения №5, 6, 7), получил надлежащим образом оформленную банковскую гарантию №0145-BG-K-000-16 (приложение № 8) и представил ее Заказчику. Указанная банковская гарантия содержит все предусмотренные законодательством реквизиты, подписана должностным лицом банка, скреплена печатью и не имеет признаков подделки, в

связи с чем Заявитель, проявив должную осмотрительность, на момент представления банковской гарантии Заказчику объективно не имел возможности выявить факт не проведения банковской гарантии по учетам банка. В целях надлежащего исполнения своих обязанностей победителя конкурса Заявитель 05.12.2016 направил в АО «ГЕНБАНК» запрос о подтверждении выдачи банковской гарантии № 0145-BG-K-000-16. Получив отрицательный ответ (приложение №9) 12.12.2016 Заявитель обратился в правоохранительные органы с заявлением о возбуждении уголовного дела (приложение №10). По своей инициативе 13.12.2016 исх. №С Д-3-12/672 Заявитель уведомил Заказчика об указанных событиях и проинформировал об оформлении новой банковской гарантии в другом банке (приложение № 11). Заявителем заключен договор о предоставлении банковской гарантии с ПАО «Объединенный коммерческий банк» (приложение №12), банковская гарантия полностью оплачена (приложение №13), и направлена Заказчику письмом от 20.12.2016 г. №С-2-12/16/693 (приложение № 14).

Письмом от 22.12.2016 №01.11-56785 (приложение №15) Заказчик уведомил Заявителя о признании его уклонившемся от заключения контракта (без оформления соответствующего решения и размещения его на официальном сайте), на что Заявитель письмом от 23.12.2016 СД-3-12/697 (приложение №16) вновь сообщил Заказчику о получении новой банковской гарантии (приложение № 17) и своем твердом намерении заключить контракт. 27.12.2016 протоколом комиссии по закупкам №Н16-134 оформлено решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта. ... Заявитель надлежащим образом и в срок выполнил все предусмотренные законодательством и положением о закупках Заказчика действия и процедуры. Соответственно умышленные недобросовестные действия со стороны Заявителя, а, следовательно, и сам факт уклонения от заключения контракта отсутствуют. Сложившаяся ситуация явилась следствием не действий (бездействий) Заявителя, а совершения преступления третьими лицами (сотрудниками банка либо агента). При этом Заявитель объективно не имел возможности своевременно выявить эти противоправные деяния, они были совершены тайно. Заявитель предпринял исчерпывающий комплекс мер, направленных на надлежащее исполнение своих обязанностей по обеспечению исполнения контракта, добровольно, по собственной инициативе осуществил проверку банковской гарантии АО «ГЕНБАНК», и незамедлительно проинформировал о сложившейся ситуации правоохранительные органы и Заказчика. При этом, официальный ответ из АО «ГЕНБАНК» Заказчик получил только 21.12.2016 (вх. № 4575, см. штамп на приложении к приложению № 15), Заявитель уведомил Заказчика о сложившейся ситуации на 8 дней раньше (13.12.2016), а на 21.12.2016 уже оформил новую банковскую гарантию. В целях безусловного соблюдения требований законодательства Заявитель дважды оплатил стоимость банковской гарантии (см. приложения №6 и 13) в связи с чем понес убытки. Активные действия Заявителя и прилагаемая переписка однозначно свидетельствуют о его добросовестности и твердом намерении заключить и исполнить контракт. В связи с этим решение Заказчика о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта принято по формальному признаку, неправомерно и необоснованно. На момент принятия этого решения Заказчику был представлен пакет документов о получении новой банковской гарантии (см. приложения №12, 13), основания для принятия такого решения отсутствовали. ...» (цитаты жалобы).

На заседании Комиссии представители Заказчика в доводы Заявителя пояснили:

«Согласно условиям закупочной документации участник закупки, выигравший торги, в течение десяти дней с момента подведения итогов закупки (подписания протокола по итогам закупки) предоставляет Заказчику банковскую на сумму предоплаты по договору; в установленные сроки победителем предоставлен оригинал банковской гарантии, выданной АО «ГЕНБАНК» №0145-BG-K-000-16 от 17.11.2016. В целях подтверждения подлинности предоставленного финансового документа, Заказчиком направлен запрос в банк, выдавший данную гарантию. Официальным письмом (№4575 от 21.12.2016), АО «ГЕНБАНК» не подтвердил выдачу банковской гарантии в пользу ЗАО «РИКА Инжиниринг». Руководствуясь ст. 44 Положения о закупках Заказчиком комиссионно принято решение о признании участника уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением обеспечения исполнения договора (протокол №Н16-134 от 27.12.2016). После указанного, участник действительно направлял в наш адрес информационные письма с предложениями о проведении переговоров, предоставлении новой банковской гарантии, однако Заказчик в силу п. 2, 4 ст. 15 Положения о закупочной документации, не имеет правовых оснований принимать от участников закупки документы, не предусмотренные закупочной документацией. В частности, банковская гарантия АО «ГЕНБАНК» №0145-BG-K-000-16 от 17.11.2016 была направлена в ЗАО «РИКА Инжиниринг» в установленные закупочной документацией сроки, т.е. была квалифицирована комиссией по закупкам как достаточный документ, свидетельствующий об исполнении обязательств участника. Возможности предоставления повторной банковской гарантии ст. 15 Положения о закупках и закупочная документация по торгам № 31604147793, не предусматривает. Учитывая сложившиеся обстоятельства, участник ЗАО «РИКА Инжиниринг» было уведомлено о признании его уклонившимся от заключения договора; заключение договора предложено ООО «МАКСИ-СТРОЙ», заявке которого присвоен второй порядковый номер...» (цитата из письменных возражений).

Заказчиком в Конкурсной документации установлен срок заключения договора по итогам проведения Конкурса: «...»

	Срок заключения договора	<p>Договор между победителем конкурса и Заказчиком может быть заключен не ранее, чем через 10 (десять) дней со дня размещения на сайте официальном сайте ЕИС протокола оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе.</p> <p>Победитель обязан представить подписанный со своей стороны договор и обеспечение исполнения договора не позднее 10 дней с даты опубликования итогового протокола. При непредставлении Заказчику Победителем открытого конкурса в срок, предусмотренный Конкурсной документацией, подписанного договора, а также обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой Участник открытого конкурса признается уклонившимся от заключения договора.</p> <p>...</p>
--	--------------------------	---

...» (цитата).

Представители Заказчика на заседании Комиссии сообщили, что 18.11.2016 истек срок подписания Заявителем договора и предоставления документа, подтверждающего внесение обеспечения исполнения договора, что не было выполнено Заявителем.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии подтвердил, что в установленный для подписания договора по итогам Конкурса срок не предоставил Заказчику в обеспечение исполнения договора новую банковскую гарантию.

Комиссия, изучив Конкурсную документацию, выслушав пояснения представителей сторон, приходит к выводу, что действия Заказчика и закупочной комиссии Заказчика по признанию Заявителя уклонившимся от заключения договора по итогам проведенного Конкурса не противоречат требованиям Положения о закупках, Закона о закупках, Конкурсной документации.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить действие уведомления о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 12.01.2017 № 06/111.

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