

РЕШЕНИЕ № 230

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов в присутствии представителей ФКУ ДСД «Дальний Восток», ЗАО «Строительный Альянс», рассмотрев материалы дела № 7-1/293 о нарушении государственным заказчиком – ФКУ ДСД «Дальний Восток» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству и реконструкции участков автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока. Реконструкция автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока км 615 – км 622, Приморский край, требований Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ЗАО «Строительный Альянс» на действия ФКУ ДСД «Дальний Восток» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству и реконструкции участков автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока. Реконструкция автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока км 615 – км 622, Приморский край.

Суть жалобы сводится к доводам, согласно которым заказчиком в документации установлено, что в качестве обеспечения обязательств победитель обязан представить в залог денежные средства в размере 166 911 934, 20 руб., либо представить банковскую гарантию на указанную сумму на общий срок 9 лет. По мнению заявителя, включение в аукционную документацию требований о предоставлении обеспечения гарантийных обязательств на указанных выше условиях ограничивает количество потенциальных участников размещения заказа.

В рамках рассмотрения поступившей жалобы на основании статьи 17 Закона о размещении заказов Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее. Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 13.08.2012г. (ред. № 1), 30.08.2012 (ред. № 2). Начальная (максимальная) цена контракта составляет: 556 373 114 рублей. Источник финансирования: федеральный бюджет.

При проведении проверки ФКУ ДСД «Дальний Восток» представлен мотивированный отзыв на поступившую жалобу, в котором заказчик выразил мнение о необоснованности жалобы. Указал, что сроки гарантии качества, предусмотренные в документации об аукционе в электронной форме, установлены распоряжением Министерства транспорта РФ от 07.05.2003 № ИС-414-р. Согласно Письму Министерства экономического развития от 21.06.2011 обеспечение исполнения контракта как обеспечительная мера, предусмотренная законом,

направлено на защиту интересов государственных и муниципальных заказчиков, а также расходуемых ими бюджетных средств от недобросовестных участников размещения заказа. Данная мера является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и ее намерений и гарантий при исполнении государственного контракта.

На вопрос комиссии, почему требования к сроку предоставления гарантий качества выполняемых работ дифференцированы, а на обеспечение исполнения государственного контракта не установлена дифференциация, представитель заказчика пояснил, что установленные в документации такие обеспечительные меры, призваны повысить уровень защиты интересов заказчика от действий недобросовестных поставщиков, сократить риски, связанные с утратой предоставленного авансового платежа и неисполнением контракта.

В результате анализа полученных в ходе проведения проверки документов, исходя из конкретных обстоятельств дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 13 документации об открытом аукционе в электронной форме обеспечение исполнения государственного контракта может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере 30% от начальной (максимальной) цены контракта (166 911 934, 20 руб). Способ обеспечения исполнения контракта из указанных способов определяется участником аукциона самостоятельно.

Пунктом 4 аукционной документации установлено, что начало выполнения работ – с момента заключения государственного контракта, окончание – 10 ноября 2013г.

Согласно пункту 3.1 документации об открытом аукционе в электронной форме, на дорожные работы, выполненные на объекте: строительство и реконструкция участков автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока. Реконструкция автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровская до Владивостока км 615 – км 622, Приморский край, устанавливаются гарантийные сроки устранения дефектов, которые составляют: на земляное полотно – 8 лет; на основание дорожной одежды – 6 лет, на слой покрытия – 4 года, на водопропускные трубы – 6 лет, на обустройство дороги и подходов – 5 лет, на регуляционные сооружения – 6 лет, на барьерное ограждение – 5 лет, на дорожные знаки – 2 года, на сигнальные столбики – 2 года. Гарантийные сроки устанавливаются с момента (даты) подписания сторонами Акта приемки объекта капитального строительства. Аналогичные требования содержатся в проекте государственного контракта.

Победитель аукциона обязан предоставить обеспечение залога денежных средств или безотзывную банковскую гарантию на срок 9 лет, на сумму 166 911 934, 20 руб.

В соответствии с пунктом 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование

обеспечения исполнения контракта. Заказчик, уполномоченный орган вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, а в случае поставок новых машин и оборудования, начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) на поставки которых составляет пятьдесят миллионов рублей и более, поставок медицинского оборудования обязаны определить такие обязательства (в том числе обязательства о предоставлении вместе с новыми машинами и оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар) и обязательство о предоставлении вместе с товаром обеспечения гарантии поставщика на товар в размере от двух до десяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

В ходе проведения проверки представителем заявителя представлены письма ОАО «Росгосстрах Банк» б/н, ОАО «ПримСоцБанк» от 31.08.2012 № 8280, ОАО «Сбербанк России» (Приморское отделение) от 29.08.2012 № 36-01/205, из которых следует, что максимальный срок предоставления банковской гарантии составляет до 2 лет при наличии ликвидного обеспечения (движимое, недвижимое имущество), превышающего сумму банковской гарантии с учетом соответствующего дисконта. Также было указано, что запрашиваемый лимит по банковской гарантии рассматривается в рамках полномочий головного офиса банка.

Частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов определено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

В силу положений части 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Требования к участникам размещения заказа о наличии финансовых ресурсов необоснованны, поскольку для участников торгов затруднительно изъять из своего хозяйствующего оборота на необходимый заказчику срок денежные средства в размере 166 911 934 20 руб на 9 лет. Кроме того, получение банковской гарантии на сумму 166 911 934,20 руб. на длительный срок является затруднительным, согласно представленным письмам банков.

Ввиду этого, потенциальные участники размещения заказа заведомо лишены возможности принять участие в рассматриваемом открытом аукционе в электронной форме.

Из анализа положений Закона о размещении заказов и главы 23 Гражданского

кодекса Российской Федерации следует, что обеспечение исполнения государственного контракта является обеспечением обязательств по государственному контракту. Срок обеспечения исполнения государственного контракта в аукционной документации установлен, исходя из максимального срока действия гарантийных обязательств.

Вместе с тем, согласно аукционной документации и проекту контракта гарантийные обязательства дифференцированы по срокам.

Законодательством предусмотрена возможность дифференцировать и обеспечение исполнения обязательств. Ввиду этого, заказчик должен дифференцировать обеспечение исполнения обязательств по видам работ, гарантия качества на которые, распространяется на разные сроки (8 лет, 5 лет, 2 года и др).

Таким образом, государственным заказчиком нарушены требования части 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, в части установления к участникам размещения заказа требований о наличии финансовых ресурсов.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

В связи с тем, что в действиях заказчика усматриваются признаки нарушения антимонопольных требований к проведению торгов, Комиссия Хабаровского УФАС России передает материалы дела в отдел контроля органов власти, с целью проверки действий заказчика на предмет соблюдения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 17,60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ЗАО «Строительный Альянс» на действия ФКУ ДСД «Дальний Восток» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству и реконструкции участков автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока. Реконструкция автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока км 615 – км 622, Приморский край, признать обоснованной.

2. В действиях заказчика – ФКУ ДСД «Дальний Восток» признать нарушение части 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

3. Выдать государственному заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. Передать материалы дела в отдел контроля органов власти для дальнейшего расследования.

ПРЕДПИСАНИЕ № 57

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов на основании своего решения от 06.09.2012 года № 230 по делу № 7-1/293 о нарушении ФКУ ДСД «Дальний Восток» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству и реконструкции участков автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока. Реконструкция автомобильной дороги М-60 «Уссури» - от Хабаровска до Владивостока км 615 – км 622, Приморский край, требований Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о размещении заказов),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному заказчику – ФКУ ДСД «Дальний Восток» устранить нарушения части 2.1 статьи 34 Закона размещения заказов (установление требований о наличии финансовых ресурсов), путем:

1.1. внесения изменений в документацию об аукционе в электронной форме включая проект государственного контракта в части установления требований к обеспечению обязательств (установления дифференцированного обеспечения исполнения обязательств относительно видов работ);

1.2. продления срока подачи заявок, в соответствии с частью 7 статьи 41.7 Закона о размещении заказов.

2. Предписание исполнить в срок до 24.09.2012. Об исполнении предписания уведомить Хабаровское УФАС России в срок до 27.09.2012 (с приложением подтверждающих документов).