

РЕШЕНИЕ №66-Т/2019

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

27 февраля 2019 г.
г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Бжассо К.Р. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Сафронова О.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Довлатов А.Н. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

в присутствии представителя заявителя – ООО «СП -Холдинг» (далее – Заявитель) Ч. Ю. И. (доверенность б/н от 18.02.2019г.), в присутствии представителя Организатора торгов ФГБОУ ВО «КубГТУ» (далее – Организатор торгов) – Т. Ф.Н. (доверенность №01.01-Д-1276/22 г.от 12.12.2018г.), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении аукциона в электронной форме на право выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объектах университета по ул. Московская, 2, с созданием единого центра «Безопасный университет» (извещение № 31807267690 опубликовано на сайте www.roseltorg.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «СП-Х» (эл. п. вх. № 1458 от 18.02.2019 г.) на действия организатора торгов ФГБОУ ВО «КубГТУ» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объектах университета по ул. Московская, 2, с созданием единого центра «Безопасный университет» (извещение № 31807267690 опубликовано на сайте www.rosselforg.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 27.02.2019 года в 10.00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель жалобы считает, что Организатор торгов неправомерно принял решение об отказе в принятии у него банковской гарантии и как следствие признал участника уклонившимся от заключения контракта, просит принять обеспечительные меры в виде запрета заказчику заключать договор по извещению № 31807267690 с другими участниками аукциона до вынесения решения по жалобе, признать незаконным отказ в принятии банковской гарантии, отменить протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта, обязать заказчика заключить договор с ООО «СП-Х».

Организатор торгов возражает на жалобу, считает доводы, изложенные в ней несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 66-Т/2019, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

ФГБОУ ВО «Кубанский государственный технологический университет» проводился электронный аукцион на право выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объектах университета по ул. Московская, 2, с созданием единого центра «Безопасный университет».

07.12.2018г. опубликовано извещение № 31807267690 в единой информационной системе, а так же на сайте ОАО «ЕЭТП» (www.rosselforg.ru).

Отношения, связанные с организацией и проведением указанного выше аукциона регулируются Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от

18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанные принципы предусматривают, необходимость установления единых требований ко всем участникам одной закупки и недопустимость использования разных требований или критериев оценки заявок участников.

Часть 18 статьи 3.2 Закона о закупках определяет, что победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - "шаг аукциона").

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с извещением №31807267690 о проведении аукциона ФГБОУ ВО «Кубанский государственный технологический университет»:

Дата и время окончания подачи заявок: 14.01.2019г. в 9.00

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок: 15.01.2019г.

Дата проведения аукциона в электронной форме: 17.01.2019г.

Дата окончания срока рассмотрения вторых частей заявок: 18.01.2019г.

На момент окончания срока подачи заявок поступило: 7 заявок

НМЦК договора – 6 422 189 рублей 76 копеек.

Указом Президента Российской Федерации от 15.05.2018г. № 215 Министерство образования и науки Российской Федерации преобразовано в Министерство науки и высшего образования Российской Федерации.

В соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации от 20.06.2018г. № 1225-р реорганизованные мероприятия должны завершиться 31.12.2018г.

В соответствии с ч.2 ст. 15 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при наличии правового акта, принятого бюджетным учреждением в соответствии с ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и размещенного до начала года в единой информационной системе, данное учреждение вправе осуществлять в соответствующем году с соблюдением требований указанных Федерального закона и правового акта закупки за счет средств, полученных при осуществлении им приносящей доход деятельности.

Положение о закупках – основной документ, который регулирует отношения в сфере закупок товаров, работ, услуг для нужд заказчиков по 223-ФЗ, определяет порядок подготовки и проведения процедур закупок, условия их применения, а также другие связанные с обеспечением закупок положения.

ФГБОУ ВО «КубГТУ» является федеральным государственным бюджетным учреждением подведомственным Министерству науки и высшего образования Российской Федерации и осуществляет закупки на основании типового положения о закупках утвержденного министерством.

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации утвердило Положение о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «КубГТУ» 26.11.2018г., вышеуказанное Положение поступило в КубГТУ и опубликовано в

ЕИС 11.12.2018г.

Закупки, извещение о проведении которых размещены в ЕИС до 11.12.2018г. проводились в соответствии с ранее утвержденным и опубликованным в ЕИС положением о закупке товаров работ, услуг ФГБОУ ВО «КубГТУ» от 28.12.2016г.

В соответствии со ст. 4 ГК РФ акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

Извещение о закупке №31807267690 опубликовано в ЕИС 07.12.2018г., то есть, при подготовке извещения и документации и проекта контракта применялось Положение о закупке, утвержденное Министерством образования и науки от 28.12.2016г.

27.12.2018г. в извещение №31807267690 и документацию о закупке внесены изменения в части уточнения единицы измерения по трем позициям.

Заказчик проводил в электронной форме аукцион на выполнение работ по монтажу системы видеонаблюдения на объектах университета по ул. Московской, д. 2, с созданием единого центра безопасный университет в соответствии с законом 223-ФЗ, Положением о закупке товаров работ, услуг ФГБОУ ВО «КубГТУ» от 28.12.2016г., извещением о проведении аукциона в электронной форме и аукционной документацией.

В части 12 Положения указан порядок предоставления обеспечения исполнения договора.

В пункте 12.10. части 12 Положения указано, что Заказчик вправе установить в документации о закупке требование, об обеспечении исполнения договора, заключаемого по результатам проведения закупки, размер которого может быть в пределах от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

В пункте 12.11. части 12 Положения указано, что исполнение договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц. Требования к банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора и основания для отказа в принятии банковской гарантии установлены пунктами 12.13 и 12.15 настоящего параграфа.

В пункте 12.12 части 12 Положения указано, что заказчик в качестве обеспечения заявки и исполнения договора принимает банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В пункте 12.13 части 12 Положения указано, что банковские гарантии в качестве обеспечения заявки и исполнения договора должны быть безотзывными и должны содержать:

1. Сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику;
2. Обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
3. Обязанность Гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки исполнения обязанности по выплате суммы по банковской гарантии;
4. Условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
5. Срок действия банковской гарантии с учетом требований п.12.4 и 12.11 настоящего параграфа;
6. Отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникающим из договора с Заказчиком при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора.
7. Установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии. 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 банковской гарантии.

В пункте 12.14 части 12 Положения указано, что запрещается включение в условия банковской гарантии требования:

- о предоставлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией;
- все изменения в договор допускаются только после согласования с

Банком;

В пункте 12.15 части 12 Положения указано, что основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1. Несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в пункте 12.13 настоящего параграфа
2. Несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке.

В пункте 12.16 части 12 Положения указано, что возврат банковской гарантии в случаях, указанных в пункте 12.7 настоящего Положения, Заказчиком предоставившему ее лицу или гаранту не осуществляется, взыскание по ней не производится.

В соответствии с п. 7.1- 7.11 раздела 7 части IV Документации об электронном аукционе установлен порядок внесения обеспечения договора и требования к банковской гарантии, в случае если такой способ обеспечения исполнения обязательств выбран победителем аукциона, аналогичный требованиям Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «КубГТУ».

В соответствии с п. 5.1 контракта приложенного к аукционной документации указано, что банковская гарантия должна соответствовать установленным требованиям Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «КубГТУ».

Организатор торгов указал, что банковская гарантия №002109БЭГ/2019 от 25.01.2019г., предоставленная победителем аукциона не соответствовала требованиям установленным в аукционной документации, проекте договора и Положении о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «КубГТУ» по следующим основаниям:

1. В банковской гарантии неверно указаны номер и дата протокола подведения итогов электронного аукциона. По всему тексту банковской гарантии вместо слов «Договор» указано, «Контракт», что согласно пп. 2 п. 12.15 части 12 Положения является несоответствием банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке.
2. В банковской гарантии в нарушение пп. 6 п.12.13 части 12 Положения не указано отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из договора с Заказчиком при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора.

В документации о закупке и Положении о закупке в Куб ГТУ было установлено обязательное наличие в банковской гарантии отлагательного условия,

предусматривающего заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из договора с Заказчиком при его заключении. Такое требование предполагает, что банковская гарантия может действовать только, если договор будет заключен. Договор сторонами не заключен.

3. Требование установленное в банковской гарантии - прикладывать к требованию по гарантии письменные доказательства обращения Бенефициара к Принципалу за исполнением обязательств по контракту установлено незаконно, так как не предусмотрено документацией и Положением о закупке.

Перечень документов, установленный Правительством РФ, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об установлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии закрытый:

- расчета суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;
- платежного поручения, подтверждающего перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);
- документа, подтверждающего факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);
- документа, подтверждающего полномочия единоличного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

4. В банковскую гарантию необоснованно включено 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, только если это будет установлено в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте Контракта, заключаемого принципалом предусмотрено соответствующее право заказчика (Бенефициара) по Контракту.

На основании вышеизложенного, в связи с тем что банковская гарантия не соответствовала требованиям установленным в п. 12.3 Положения о закупке, документации о закупке и проекту контракта она была отклонена Заказчиком.

Кроме того, в части 13 Положения установлен порядок заключения договора. В подпункте 13.1.9 части 13 Положения указано, что участник закупки, которому присуждено право заключению договора, должен представить Заказчику подписанный со своей стороны проект Договора и обеспечение исполнения договора (если установлено) не позднее пятнадцати дней со дня подписания итогового протокола, если иной срок не предусмотрен в документации о закупке.

В подпункте 13.2 части 13 Положения указано, что Участник закупки признается уклонившимся от заключения договора, в случае если:

- не предоставил в срок, указанный в п. 13.1.9 данного параграфа подписанный им договор; надлежащее обеспечение исполнение договора;

-предоставил протокол разногласий к проекту договора или иного документа, свидетельствующего о намерении заключить договор на условиях, не предусмотренных в документации об электронном аукционе, в том числе наличие в таких протоколах разногласий предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота).

В случае уклонения участника закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки такому участнику закупки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке было предусмотрено Заказчиком в документации о закупке).

В пункте 20 информационной карты электронного аукциона, установленной частью V Документации об электронном аукционе установлено, что срок в течение которого победитель электронного аукциона должен подписать проект договора, должен составлять не более 15 дней со дня подписания протокола рассмотрения вторых частей.

Протокол рассмотрения 2-х частей заявок (итоговый протокол) был подписан Заказчиком 18.02.2019г.

Проект договора победитель аукциона должен был подписать не позднее 02.02.2019г., с учетом того, что 02.02.2019г. выходной день, то первым рабочим днем, в течение которого участник мог подписать договор является- 04.02.2019г.. в то время как победитель аукциона подписал договор только 07.02.2019г.

Победитель закупки не предоставил в срок не позднее 15дней подписанный со своей стороны договор.

ООО «СП-Холдинг» предоставило банковскую гарантию 11.02.2019г. в 18.01 по московскому времени, (рабочий день у Заказчика до 16.45), в последний день 20 дневного срока (с учетом выходного дня), установленного для заключения договора, не оставив Заказчику никакой возможности для

заключения договора в установленный законом срок.

Заключить договор 12.02.2019г. Заказчик не мог, так как информационная система информировала о том, что срок заключения договора нарушен.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СП-Х» (эл. п. вх. № 1458 от 18.02.2019 г.) на действия организатора торгов ФГБОУ ВО «КубГТУ» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объектах университета по ул. Московская, 2, с созданием единого центра «Безопасный университет» (извещение № 31807267690 опубликовано на сайте www.roseltorg.ru) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: К.Р. Бжассо

Члены Комиссии: О. А. Сафронова

А.Н. Довлатов

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.