

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-1567-2014 о нарушении законодательства о закупках

26 августа 2014 года

г. Ставрополь

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

Председателя комиссии – Заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.А.

Членов комиссии:

специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Лыкова И.Г.

государственного инспектора отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Напсо Б.Ш.

В присутствии представителей:

от ГБУК Ставропольского края "Пятигорский краеведческий музей" – <.....>;

от ООО «Макрософт» – <.....>;

Рассмотрев жалобу, ООО «Макрософт» на действия заказчика – ГБУК Ставропольского края "Пятигорский краеведческий музей", по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0321200022114000012 на оказание услуг по информационно-техническому сопровождению пользователей (обновление программы 1С: Предприятие),

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба от ООО «Макрософт» на действия заказчика – ГБУК Ставропольского края "Пятигорский краеведческий музей", по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0321200022114000012 на оказание услуг по информационно-техническому сопровождению пользователей (обновление программы 1С: Предприятие).

По мнению заявителя жалобы, заказчик нарушил пункт 13 статьи 70 Закона о контрактной сократив сроки размещения протокола подведения итогов аукциона.

В ходе заседания Комиссии по контролю в сфере закупок при рассмотрении жалобы представитель заказчика по доверенности поддержал доводы, указанные в представленных письменных объяснениях, считает, что действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме №0321200022114000012 на оказание услуг по информационно-техническому сопровождению пользователей

(обновление программы 1С: Предприятие) соответствуют требованиям Закона о контрактной системе. В удовлетворении требований заявителя просит отказать.

Комиссия, проанализировав и оценив в совокупности, имеющиеся в деле документы, выслушав доводы представителя заказчика, проведя в порядке статьи 99 Закона №44-ФЗ внеплановой проверки, установила следующее:

В своей жалобе ООО «Макрософт» указывает, что заказчик нарушил пункт 13 статьи 70 Закона о контрактной системе, поскольку сократил срок возможности направления протокола разногласий, так как протокол подведения итогов электронного аукциона от 04.08.2014 №0321200022114000012-3 был размещен на официальном сайте в сети интернет 04.08.2014 г.

Довод заявителя жалобы о размещении заказчиком проекта контракта, с нарушением сроков установленных Законом, не подлежит удовлетворению по следующему основанию.

Согласно требованиям части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Принимая во внимание требования части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе, заказчик имеет законное право разместить проект контракта (направить в адрес победителя аукциона) в промежуток с 04.08.2014 г. по 09.08.2014 г., то есть в любой из этих дней.

При таких обстоятельствах, в ходе рассмотрения доводов заявителя, Комиссией Ставропольского УФАС России в действиях заказчика в части сроков направления контракта в адрес заказчика, нарушений законодательства о контрактной системе не установлено.

На основании постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 года №728, Управление федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно требованиям пункта 2 части 15 Закона о закупках контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку в случае поступления информации о нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок.

Антимонопольный орган доводами жалоб, обращений и поступления любой информации не ограничен и в случае поступления жалоб, информации, заявлений о действиях (бездействии) заказчика, участников закупок (победителей аукциона) проводится полная проверка действий сторон аукциона, начиная от размещения документации на официальном сайте в сети интернет и заканчивая заключением

контракта.

Так, в ходе проведения внеплановой проверки в действиях заказчика на стадии формирования аукционной документации установлено нарушение требований Закона, о контрактной системе выразившееся в следующем.

В аукционной документации требования к участникам закупки» о правомочности участника закупки заключать контракт, не соответствует требованиям статьи 31 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05 апреля 2013 года №44-ФЗ (далее - Закон №44-ФЗ), так как пункт 2 части 1 статьи 31 данного закона утратил силу 04.06.2014 года.

Согласно требованиям части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчика не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Пункт 1 части 3.6 аукционной документации не соответствует требованиям пункта 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, а именно после слов «... идентификационный номер налогоплательщика отсутствует уточнение «при наличии» учредителей... >>.

Закон о контрактной системе является специальным законом и подлежит применению к отношениям, связанным с осуществлением закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, исполнение и соблюдение норм которого носит обязательный характер, для всех участников процесса.

1. 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 из Налогового Кодекса статья 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.

Уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок орган осуществляет контроль за соблюдением законодательства РФ о контрактной системе, в т. ч. для реализации принципа контрактной системы в сфере закупок, содействия развитию и совершенствованию контрактной системы в сфере закупок, предупреждения, выявления нарушений требований законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок и информирования заказчиков, контрольных органов в сфере закупок о выявленных нарушениях.

Следует учитывать, что содержание требований аукционной документации не должно иметь разночтений, должно быть сформировано согласно требованиям Закона о контрактной системе с учетом внесенных изменений в Закон, и быть реально исполнимым, неопределенность, противоречивость, неполнота либо неисполнимость положений документации об аукционе, в которых содержатся требования к содержанию и порядку заполнения заявки на участие в аукционе, создает или может создать препятствия для потенциальных участников аукциона на стадии допуска к участию в нем.

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).

Выдаваемое антимонопольным органом Предписание подлежит исполнению в целях устранения нарушения требований Закона о контрактной системе и предупреждение совершения новых нарушений в дальнейшем.

При таких обстоятельствах, в действиях заказчика установлены нарушения требований части 8 статьи 45, пункта 1 части 5 статьи 66, пункт 2 части 1 статьи 31, часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь частями 3, 15 и пунктом 2 части 22 статьи 99 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 «Макрософт» на действия заказчика – ГБУК Ставропольского края "Пятигорский краеведческий музей", по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0321200022114000012 на оказание услуг по информационно-техническому сопровождению пользователей (обновление программы 1С: Предприятие) - необоснованной;

2. В связи с выявленными в действиях ГБУК Ставропольского края "Пятигорский краеведческий музей" в ходе проведения внеплановой проверки нарушений части 8 статьи 45, пункта 1 части 5 статьи 66, пункт 2 части 1 статьи 31, часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе выдать заказчику – обязательное для исполнения предписание.

3. Передать должностному лицу материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении лица допустившего нарушение требований Закона о закупках по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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