

09 ноября 2017 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее — Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Белов Д.Ю., начальник отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Члены Комиссии:

Руденко Л.Э., государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Суюсов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии: представителя ООО "ССТ" в лице <Б...> (доверенность от 10.10.2017 г.); представителей Управления строительства и капитального ремонта администрации города Костромы в лице <К...> (доверенность № 12исх-15/17 от 13.01.2017 г.) и <Т...> (доверенность № 12исх-780/17 от 08.11.2017 г.); директора муниципального казенного учреждения города Костромы «Агентство муниципальных закупок» <К...>; члена конкурсной комиссии <К...>; заместителя председателя конкурсной комиссии <К...>, рассмотрев жалобу ООО "ССТ" на действия конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по реализации проекта "Строительство объекта капитального строительства муниципальной собственности города Костромы "Здание муниципального общеобразовательного учреждения города Костромы на 1000 мест" на земельном участке, расположенном по адресу: город Кострома, улица Суслова, 8" генеральным подрядчиком (извещение № 0841300009017001053) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам, 10.10.2017 г. муниципальное казенное учреждение города Костромы «Агентство муниципальных закупок» (далее - Уполномоченный орган) разместило на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок извещение и конкурсную документацию открытого конкурса на право заключения контракта на выполнение работ по реализации проекта "Строительство объекта капитального строительства муниципальной собственности города Костромы "Здание муниципального общеобразовательного учреждения города Костромы на 1000 мест" на земельном участке, расположенном по адресу: город Кострома, улица Суслова, 8" генеральным подрядчиком (извещение № 0841300009017001053).

ООО "ССТ" (далее – Заявитель) обжалует действия конкурсной комиссии, а именно незаконное отклонение заявки участника закупки - ООО "ССТ". В своей

жалобе Заявитель указывает следующее:

"Полагаем, что представленная заявка является ясной, недвусмысленной и соответствующей форме, установленной конкурсной документацией.

Допущенная в протоколе об одобрении крупной сделки техническая ошибка и термины, использованные в банковской гарантии, не изменяют условий решения об одобрении крупной сделки и банковской гарантии и не нарушают требования гражданского законодательства и законодательства о закупках, не меняют смыслового содержания представленных в составе заявки документов".

Члены конкурсной комиссии присутствующие на рассмотрении жалобы, считают доводы необоснованными в полном объеме и не подлежащими удовлетворению, ими было пояснено следующее.

"При рассмотрении заявки и приложенных к ней документов конкурсной комиссией правильно сделаны выводы о том, что протокол общего собрания участников не может являться надлежащим документом поскольку он подписан учредителями ООО "ССТ-Кострома". Документов которые допускали бы допущение о какой-либо технической ошибке, либо опечатки со стороны ООО "ССТ-Кострома" в заявке приложены не были, также не были приложены документы доказывающие, что общество переименовано, либо еще что-то. Помимо указания иного юридического лица, при подписи учредителями, также был указан неправильный КПП. КПП на печати не совпадал с КПП на бланке.

Довод Заявителя о том, что замена понятий "муниципальный контракт" на "договор о закупке", а также "календарный день" на "день" допускается также является несостоятельным, поскольку Федеральным законом № 44 заявка, а также приложенные к ней документы должны строго соответствовать требованиям указанным в конкурсной документации, в извещении о закупке.

44 Федеральный закон не содержит в себе понятия "договор о закупке". Он содержит в себе понятие "контракт", "муниципальный контракт", "государственный контракт". В любом случае это контракт. Указание в банковской гарантии договора о закупке является несоответствующим требованиям Федерального закона № 44.

Что касается "календарный день" и "день": законодатель не зря внес изменения 29.07.2017 года в Федеральный закон № 44 и исключил слово "календарный" и оставил только "день". Заявка и банковская гарантия должны быть поданы в соответствии с требованиями 44 Федерального закона. Заявка была признана несоответствующей и не была принята конкурсной комиссией. В соответствии с пунктом 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе это является основанием для отказа принятия банковской гарантии".

Выслушав пояснения Заказчика, членов конкурсной комиссии, изучив представленные документы, и проведя внеплановую проверку в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости и прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, а также обеспечения

конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

При этом заказчики в силу части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования (часть 1 статьи 48 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 53 Закона о контрактной системе Заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям настоящего Федерального закона, извещению об осуществлении закупки или приглашению принять участие в закрытом конкурсе и конкурсной документации, а участник закупки, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику закупки и указаны в конкурсной документации.

В соответствии с частью 3 статьи 53 Закона о контрактной системе Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе от 27 октября 2017 года заявка Общество с ограниченной ответственностью «Современные Строительные Технологии» (ООО «ССТ») была признана не соответствующей требованиям по следующим основаниям:

- представленный в составе заявки Протокол общего собрания участников Общества с ограниченной ответственностью «Современные Строительные Технологии» (ООО «ССТ») об одобрении совершения крупной сделки от имени Общества не содержит подписей участников Общества. Протокол подписан учредителями ООО «ССТ-Кострома»;

- банковская гарантия не соответствует конкурсной документации и требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ. 1) по тексту банковской гарантии используются слова «государственная закупка», «договор о закупке», что не соответствует конкурсной документации;

- согласно представленной банковской гарантии «В случае неисполнения требования об уплате по настоящей Гарантии в установленный срок Гарант обязуется уплатить неустойку Бенефициару в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) процента от суммы, подлежащей уплате за каждый календарный день просрочки, начиная со дня истечения срока, установленного в настоящем пункте». В соответствии с требованиями Закона № 44-ФЗ банковская гарантия должна содержать «обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки».

1. По вопросу оформления протокола.

Согласно пункту 26 раздела 5 "Информационная карта конкурса" конкурсной документации установлены требования к документам, входящим в состав заявки на участие в конкурсе (лоте), в том числе, и к наличию в заявке на участие в конкурсе следующих документов:

"2.4. выписка из единого государственного реестра юридических лиц или засвидетельствованная в нотариальном порядке копия такой выписки (для юридического лица), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или засвидетельствованная в нотариальном порядке копия такой выписки (для индивидуального предпринимателя), которые получены не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении конкурса, копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);

2.9. решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и для участника конкурса поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, являющихся предметом контракта, либо внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой".

Согласно представленной на рассмотрение жалобы Комиссии Костромского УФАС России заявке единственного участника закупки: ООО "ССТ", в ней присутствовал Протокол общего собрания участников от 02 октября 2017 года с одобрением участия ООО "ССТ" в открытом конкурсе по данной закупке (далее - протокол), подписанный <П...> и <Ш...> и скреплена печатью. Над подписями присутствует надпись: "Учредители ООО "ССТ-Кострома". Над названием протокола присутствует надпись: "Общество с ограниченной ответственностью "Современные Строительные Технологии" (ООО "ССТ)". Протокол расположен на двух страницах. Внизу каждой страницы протокола присутствует надпись: "ОГРН 1104401006093 ИНН/КПП 4401110760 / 772301001".

Комиссия Костромского УФАС России установила, что фамилии, имена и отчества подписавших протокол соответствуют фамилиям, именам и отчествам учредителей (участников) юридического лица ООО "ССТ", представленных в выписке из единого

государственного реестра юридических лиц от 29.09.2017 года №2013В/2017 (далее - ЕГРЮЛ), которая была представлена единственным участником закупки в составе своей заявки.

Просматривающийся на заверяющей документ печати код КПП 771501001 соответствует действующему коду КПП ООО "ССТ", отраженный в вышеуказанной выписке ЕГРЮЛ.

Требований к оформлению решения об одобрении или о совершении крупной сделки Заказчиком в конкурсной документации не установлено.

Документов доказывающих, что решение об одобрении или о совершении крупной сделки ООО "ССТ" было подписано кем то иным, нежели учредителями (участниками) юридического лица ООО "ССТ", Заказчиком на рассмотрение жалобы не представлено.

Кроме этого, доказательством того, что протокол подписан надлежащими участниками, свидетельствуют данные из документа "Общие сведения об участнике конкурса, подавшем заявку на участие в конкурсе" в пункте 3 ИНН учредителей участника конкурса указано: "<П...> <ИНН> <Ш...> <ИНН>", данные из сведений также совпадают с данными из ЕГРЮЛ.

Разъяснения высших судов:

"- п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 90, Пленума ВАС РФ N 14 от 09.12.1999 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 90, Пленума ВАС РФ N 14 от 09.12.1999).

Согласно п. 1 ст. 43 Закона об обществах с ограниченной ответственностью решение общего собрания участников общества, принятое с нарушением требований настоящего Закона, иных правовых актов РФ, устава общества и нарушающее права и законные интересы участника общества, может быть признано судом недействительным по заявлению участника общества, не участвовавшего в голосовании или голосовавшего против оспариваемого решения."

При таких обстоятельствах Комиссия Костромского УФАС России полагает, что протокол является легитимным, оформлен надлежащим образом, подписан надлежащими участниками, оформление протокола на устаревшем бланке не меняет его сути.

2. По вопросу соответствия банковской гарантии требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 26 раздела 5 "Информационная карта конкурса" конкурсной документации установлены требования к документам, входящим в состав заявки на участие в конкурсе (лоте), в том числе, и к наличию в заявке на участие в конкурсе следующих документов:

"2.10. документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе,

или копия этого платежного поручения либо банковская гарантия, соответствующая требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе)".

Согласно пункту 2.5.9 раздела 1 "Конкурсная документация" конкурсной документации открытого конкурса Банковская гарантия, выданная участнику конкурса банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе, должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 2.5.10 раздела 1 "Конкурсная документация" конкурсной документации открытого конкурса установлены Требования к обеспечению заявки, предоставляемому в виде банковской гарантии, а именно:

2.5.10.1 банковская гарантия должна быть безотзывной, соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, быть выдана банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения;

2.5.10.2 банковская гарантия должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе;

2.5.10.3 срок действия банковской гарантии должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок;

2.5.10.4 форма банковской гарантии должна соответствовать требованиям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 года № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 13 статьи 44 Закона о контрактной системе случаях;
- 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 день просрочки;
- 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 статьи 44 Закона о контрактной системе;
- 6) установленный постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 года № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление Правительства) перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты

денежной суммы по банковской гарантии.

Комиссия Костромского УФАС России считает, что банковская гарантия представленная единственным участником, соответствует требованиям Закона о контрактной системе и Постановлению Правительства.

Банковская гарантия выдана банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения. Банковская гарантия включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе. Банковская гарантия содержит все данные указанные в части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе, имеется ссылка на идентификационный номер закупки, указанные в нем формулировки не меняют его сути.

Срок действия банковской гарантии не истек, составляет не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок и действует до 25 декабря 2017 года.

Оснований для отказа в принятии банковской гарантии у заказчика не имелось.

Все требуемые документы в составе заявки участником конкурса представлены, заявка прошита, пронумерована и скреплена печатью ООО "ССТ" и соответствует требованиям конкурсной документации и законодательству о закупках.

Таким образом, Комиссия Костромского УФАС России считает, что конкурсная комиссия неправомерно отклонила заявку единственного участника закупки и тем самым нарушила часть 3 статьи 53 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106, Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "ССТ" обоснованной.
2. Признать факт нарушения конкурсной комиссией части 3 статьи 53 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику, конкурсной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии:

Белов Д.Ю.

Члены Комиссии:

Руденко Л.Э.

