

Решение № 03-10.1/14-2016

о признании жалобы обоснованной

26 января 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Шевченко А.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии, рассмотрев жалобу ООО «Белла Вита» (далее – Заявитель, Общество, победитель) на действия БУЗОО «Городская поликлиника № 6» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка перчаток медицинских на 1 полугодие 2016 г.» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300004215000036) (далее – электронный аукцион),

в присутствии <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 322 от 19.01.2016) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона.

По мнению Заявителя, при проведении закупки Заказчиком нарушены нормы Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), неправомерно признав его уклонившимся от заключения контракта.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-267 от 19.01.2016) Заказчиком были представлены материалы закупки (вх. № 488 от 22.01.2016), а также возражения на жалобу Заявителя.

Из представленных материалов и информации следует, что 07.12.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) было размещено извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 747599,30 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 18.12.2015 поступило три заявки, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 21.12.2015 наименьшее предложение 553223,30 руб. сделано участником № 3 (Заявитель), при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 26%.

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 21.12.2015, заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе. Победителем признано ООО «Белла Вита».

22.12.2015 Заказчиком в адрес победителя направлен проект контракта.

28.12.2015 победителем направил через оператора электронной площадки «РТС-тендер» в адрес заказчика поступил протокол разногласий № 1 в виде незаполненного (пустого) листа.

28.12.2015 Заказчиком повторно направлен проект контракта в адрес победителя.

11.01.2016 победителем направлен через оператора электронной площадки «РТС-тендер» в адрес заказчика протокол разногласий № 2 в виде заполненного контракта.

11.01.2016 в 16-39 (местное время) Заказчиком через оператора электронной площадки направлен проект контракт победителю.

11.01.2016 в 21-30 (местное время) победителем в единой информационной системе были размещены следующие документы:

- проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя;
- банковская гарантия № 3362, выданная 29.12.2015 ПАО «Совкомбанк»;
- лист формата Word с перечислением семи контрактов и указанием их реестровых номеров.

12.01.2016 заказчиком размещен протокол рассмотрения представленных документов и признании Общества уклонившимся от заключения контракта.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе Заявителя указано:

«В соответствии со Ст 193. «Окончание срока в нерабочий день» ГК РФ -

«если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.»

Согласно Постановление Правительства Российской Федерации №1017 «О переносе выходных дней в 2016 году» от 24 сентября 2015 года, подготовленное Министерством труда России в соответствии со статьей 112 Трудового кодекса.

На Новогодние праздники 2016 года выходными днями были 10 дней — с 1 по 10 января. Минтруд РФ в соответствии со статьей 112 ч. 2 Трудового кодекса распорядился перенести выходные, на которые приходятся нерабочие праздничные дни 2 и 3 января, в следующем порядке:

с субботы 2 января — на вторник 3 мая,

с воскресенья 3 января — на понедельник 7 марта

Согласно статье 112 ТК РФ, нерабочими праздничными днями в январе в России являются: 1, 2, 3, 4, 5, 6 и 8 января — Новогодние каникулы, 7 января — Рождество Христово.

Так как разрешенный, для поставщика, по закону 13-день формирования Протокола разногласий пришелся на Новогодние каникулы и соответственно директор - владелец ЭЦП находился на отдыхе, предприятие не имело возможности сформировать любой документ с цифровой подписью не ранее, чем первый рабочий день, а именно 11 января 2016 г., что и было сделано незамедлительно 11 января 2016 года.

Заказчик 28.12.2015 посредством электронной площадки «РТС-тендер» направил в наш адрес проект контракта.

В первый рабочий день - 11.01.2016 года нами был заполнен контракт и 11.01.2016 направлен Заказчику в виде протокола разногласий.

После чего Заказчик 11.01.2016 принял наш протокол разногласий и направил 11.01.2016 в наш адрес проверенный контракт для подписания его нашей организацией, без каких либо нареканий по срокам и соответствиям протоколам 44-ФЗ.

11.01.2016 нашей организацией был подписан контракт посредством ЭЦП на площадке РТС-Тендер в соответствии с нормами 44-ФЗ с приложением к контракту всех необходимых документов.

В отношении банковской гарантии поясняем следующее:

Строка «Статус банковской гарантии» (выделено нами красным овалом) содержит все возможные варианты ПОИСКА относительно размещенных банковских

гарантий, а именно –

- Размещено

- Отказано в принятии

- Прекращены обязательства поставщика

- Прекращены обязательства банка-гаранта

В отношении нашей Банковской гарантии – указан СТАТУС ниже – «РАЗМЕЩЕНО» !!!».

Согласно протоколу рассмотрения документов участника, представленных для заключения контракта от 12.01.2016, в обосновании признания Заявителя уклонившимся от заключения контракта указано следующее:

«В нарушение требований ст. 70 Федерального закона № 44-ФЗ, победитель направил протокол разногласий № 2 по истечении тринадцатидневного срока с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона на поставку перчаток медицинских в 1 полугодии 2016г.

При проверке указанной победителем банковской гарантии в реестре банковских гарантий размещенной в единой информационной системе по адресу:

[http://zakupki.gov.ru/epz/bankguarantee/extendedsearch/search.html?](http://zakupki.gov.ru/epz/bankguarantee/extendedsearch/search.html?orderNumber=0352300004215000036&supplierInn=5505202150)

[orderNumber=0352300004215000036&supplierInn=5505202150](http://zakupki.gov.ru/epz/bankguarantee/extendedsearch/search.html?orderNumber=0352300004215000036&supplierInn=5505202150) в статусе банковской гарантии указано: «Размещено, Отказано в принятии, Прекращены обязательства поставщика, Прекращены обязательства банка-гаранта».

Заказчиком отказано в принятии указанной банковской гарантии на основании п.2 ч.6 ст. 45 Федерального закона № 44-ФЗ в связи с несоответствием банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ.

На основании вышесказанного Комиссией принято единогласное решение:

В соответствии с ч.13 ст. 70 Федерального закона № 44-ФЗ, признать участника уклонившимся от заключения контракта в связи с направлением протокола разногласия по истечении тринадцатидневного срока с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона.

В соответствии с ч.5 ст.96 Федерального закона № 44-ФЗ, признать участника уклонившимся от заключения контракта в связи непредоставлением участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта».

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

В соответствии с частью 3 указанной статьи в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

На основании части 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Частью 5 указанной статьи предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ,

подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

На основании части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Частью 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе установлено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи (часть 3 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 6 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе **обеспечение**, указанное в [частях 1](#) и [2](#) настоящей статьи, **предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения.** Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Кроме того, на основании части 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе 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.

В соответствии со статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Как следует из хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх.№ 603э от 26.01.2016), Обществом в последний день процессуального срока, установленного для подписания проекта контракта - 11.01.2016 в 21-30 (местное время), был подписан и направлен заказчику проект контракта, а также представлены информация, подтверждающая добросовестность Общества, банковская гарантия № 3362, выданная 29.12.2015 ПАО «Совкомбанк», актуальные сведения о которой были размещены в реестре банковских гарантий.

Комиссия согласилась с доводами Заявителя и считает, что им не были нарушены требования части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе, соответственно Общество было неправомерно признано Заказчиком уклонившимся от заключения контракта. Исходя из изложенного, Комиссия признала жалобу обоснованной.

Однако при этом Комиссия отмечает, что Общество, самонадеянно направляя документы в последний день процессуального срока, установленного гражданским законодательством для подписания проекта контракта Обществом, должно было предвидеть наступление вредных последствий в виде незаключения контракта, поскольку этот процессуальный срок совпадал с последним 20-дневным сроком, установленным пунктом 4 статьи 528 статьей Гражданского кодекса Российской Федерации для заключения контракта Заказчиком. Учитывая, что фактически проект контракта с приложением необходимых документов поступил в адрес Заказчика за пределами рабочего времени в организации, то у Заказчика отсутствовала реальная возможность заключения контракта без нарушения процессуальных сроков.

3.2. В соответствии с требованиями пункта 7 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должны содержаться размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, **а также условия банковской гарантии** (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом).

Извещением о проведении аукциона, пунктом 1.12 документации об аукционе предусмотрено обеспечение исполнения контракта.

Пунктом 1.12.2 документации об аукционе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком в Информационной карте (раздел II настоящей Документации) счет.

При этом документация об аукционе не содержит условий банковской гарантии.

3.3. В соответствии с требованиями части 3 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленном в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Извещением о проведении аукциона и пунктом 20 Информационной карты документации об аукционе предусмотрено, что субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям предоставлены преимущества.

Вместе с тем, в нарушение вышеуказанных норм Федерального закона о контрактной системе извещение о проведении аукциона не содержит информации об ограничении участия в определении поставщика.

3.4. Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ) установлено, что участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с

подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

В нарушение указанной нормы в документации об аукционе содержится следующее определение:

«Участником электронного аукциона может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя».

3.5. Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с требованиями пункта 10 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

В разделе 5 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» документации об аукционе фактически не установлено данное требование к участникам закупки.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Белла Вита» на действия БУЗОО «Городская поликлиника № 6» при осуществлении закупки «Поставка перчаток медицинских на 1 полугодие 2016 г» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300004215000036).

2. Признать в действиях БУЗОО «Городская поликлиника № 6» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 10 части 1 статьи 31, пунктов 4 и 7 статьи 42, части 3 статьи 64, части 13 статьи 70, части 5 статьи 96 Федерального закона о

контрактной системе.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать БУЗОО «Городская поликлиника № 6» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/14-2016

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

26 января 2016 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя комиссии;

Шевченко А.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Белла Вита» на действия БУЗОО «Городская поликлиника № 6» при осуществлении закупки «Поставка перчаток медицинских на 1 полугодие 2016 г» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300004215000036) (далее - Аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях БУЗОО «Городская поликлиника № 6» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 10 части 1 статьи 31, пунктов 4 и 7 статьи 42, части 3 статьи 64, части 13 статьи 70, части 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 26.01.2016 № 03-10.1/14-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «Городская поликлиника № 6» **в срок до 08.02.2016** отменить протокол рассмотрения документов участника представленных для заключения контракта от 12.01.2016.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить БУЗОО «Городская поликлиника № 6» возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания.

3. БУЗОО «Городская поликлиника № 6» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 09.02.2016** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Шевченко А.Н.

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.