

РЕШЕНИЕ  
04 сентября 2013 года г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:  
председателя Комиссии:

Шев В.И., руководителя управления;

членов Комиссии:

Ур Л.Р., заместителя начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Ли й Л.А., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,

при участии представителя заказчика муниципального казенного учреждения «Управление жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район» (далее - Заказчик) Ти..а В.В. <...>, без участия ООО «Научно-производственное отделение исследований строительных материалов», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы (исх. от 29.08.2013 № ЛЛ/5258) и направившего уведомление о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «НПО ИСМ» (вх. № 5346 от 02.09.2013),

рассмотрев дело № 03-10/128-13, возбужденное по жалобе ООО «Научно-производственное отделение исследований строительных материалов» на действия заказчика по отказу от заключения муниципального контракта по итогу проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение проектных работ по капитальному ремонту объекта «Нововасюганский детский сад №23 «Теремок» корпус 1, корпус 3» (Извещение № 0365300006613000085 от 26.07.2013),

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России по средством факсимильной связи обратилось ООО «Научно-производственное отделение исследований строительных материалов» (далее – заявитель жалобы, ООО «НПО ИСМ») с жалобой (вх. № 5267 от 29.08.2013) (оригинал жалобы поступил в Томское УФАС России 01.09.2013 за вх.№ 5419), поданной в срок и соответствующей требованиям ст.58 Федерального закона от 21.07.2005 № ФЗ-94 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 94-ФЗ), на действия заказчика по отказу от заключения муниципального контракта по итогу проведения открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085 от 26.07.2013), нарушающие, по мнению заявителя, законодательство в сфере размещения заказов.

Из жалобы заявителя следует, что по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме ООО «НПО ИСМ» через оператора электронной торговой площадке был подписан электронной цифровой подписью проект муниципального контракта, направленный заказчиком, а также в качестве обеспечения исполнения муниципального контракта заказчику была направлена банковская гарантия (приложение № 1 к жалобе). По результатам рассмотрения заказчиком представленной ООО «НПО ИСМ» банковской гарантии, заказчик принял решение об отказе от заключения муниципального контракта в связи с несоответствием условий банковской гарантии требованиям, установленным заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме.

С принятым заказчиком решением об отказе от заключения муниципального контракта ООО «НПО ИСМ» не согласно, поскольку заявитель жалобы считает, что данное решение не основано на Законе 94-ФЗ, в силу следующего.

Согласно ч.3 ст.41.6 Закона 94-ФЗ заказчик обязан обеспечить содержание документации в соответствии и в объеме требований, установленных приведенной нормой. Закон 94-ФЗ предоставляет права и обязанности заказчика по установлению требований, исключительно предусмотренных Законом 94-ФЗ. Согласно п.11 ч.3 ст.41.6 Закона 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления, иных требований, указанная норма не содержит, следовательно, требование установленное заказчиком в п.4.3 раздела 4 документации об открытом аукционе в электронной форме не правомерно.

На основании изложенного, заявитель жалобы просит провести внеплановую проверку размещения заказа (Извещение № 0365300006613000085) на его соответствие действующему законодательству в сфере размещения заказов, в случае выявления в действиях заказчика нарушений законодательства о размещении заказов и антимонопольного законодательства признать протокол заказчика об отказе от заключения муниципального контракта недействительным, обязать заказчика обеспечить возврат заблокированных денежных средств в качестве обеспечения заявки.

В ходе рассмотрения жалобы представитель заказчика полностью поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, ранее представленных в Томское УФАС России (вх. № 5357 от 03.09.2013) и пояснил, что считает отказ от заключения муниципального контракта с ООО «НПО ИСМ» правомерным, в связи со следующим.

При изучении банковской гарантии № ББ-6546314 от 15.08.2013г., выданной ОАО «БИНБАНК», которую представил ООО «НПО ИСМ» заказчиком выявлены следующие несоответствия условиям документации об открытом аукционе в электронной форме:

условие согласно требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме Согласно банковской гарантии № ББ-6546314 от 15.08.2013г., представленной ООО «НПО ИСМ»

срок предоставления гарантии срок действия банковской гарантии должен на один календарный год превышать срок исполнения обязательств по контракту (т.е. до 20.14.2014 г.) – п.18 технического задания, пп.7А п.4.3 документации до 20.01.2014 г. – п.3 банковской гарантии

состав документов, направляемых Гаранту для получения гарантируемой суммы денежных средств письменное требование и только заверенные Муниципальным заказчиком копии банковской гарантии, копию муниципального контракта и оригиналы документов, подтверждающих нарушение Исполнителем условий муниципального контракта – абз.2 пп.5А п.4.3 документации письменное требование с приложением оригинала банковской гарантии – п.8 банковской гарантии

подсудность споров, вытекающих из банковской гарантии разрешение всех споров по банковской гарантии исключительно в Арбитражном суде Томской области – абз. 1 пп.5А п.4.3 документации разрешение всех споров по банковской гарантии в Арбитражном суде г. Москвы – п.13 банковской гарантии

Представитель заказчика считает, что все вышеперечисленные нарушения (несоответствия) касаются исключительно условий о сроке и порядке предоставления обеспечения исполнения муниципального контракта, содержание

которых может определяться заказчиком в соответствии с п.11 ч.3 ст.41.6 Закона 94-ФЗ.

В связи с тем, что банковская гарантия, представленная заявителем жалобы в качестве обеспечения исполнения контракта, не соответствует требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, заказчиком был составлен протокол об отказе от заключения с ООО «НПО ИСМ» муниципального контракта и такой участник размещения заказа был признан уклонившимся от заключения контракта.

На основании изложенного, представитель заказчика просит признать жалобу ООО «НПО ИСМ» необоснованной.

Комиссия Томского УФАС России, заслушав представителя заказчика, изучив доводы, изложенные в жалобе ООО «НПО ИСМ», представленные сторонами документы и сведения, все материалы открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085) и проведя на основании ч.5 ст.17 Закона 94-ФЗ внеплановую проверку всего размещения заказа, установила:

26.07.2013 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов и электронной торговой площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение проектных работ по капитальному ремонту объекта «Нововасюганский детский сад №23 «Теремок» корпус 1, корпус 3» (Извещения № 0365300006613000085), с начальной (максимальной) ценой контракта 740 400 (Семьсот сорок тысяч четыреста) рублей 00 копеек.

Заказчик - МКУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район».

Уполномоченный орган - Администрация Каргасокского района.

Стадия размещения заказа: Размещение заказа приостановлено по требованию Томского УФАС России от 29.08.2013 № ЛЛ/5257 в части заключения заказчиком муниципального контракта. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 12.08.2013 победителем данного размещения заказа является ООО «НПО ИСМ», который в соответствии с ч.9 ст.41.11 Закона 94-ФЗ является таковым в связи с тем, что данный участник открытого аукциона в электронной форме предложил наиболее низкую цену контракта и его заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме соответствует требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

В срок установленный ч.2 ст.41.12 Закона 94-ФЗ заказчиком через оператора электронной торговой площадке в адрес ООО «НПО ИСМ» направлен проект муниципального контракта.

В срок предусмотренный ч.4 ст.41.12 Закона 94-ФЗ, победителем открытого аукциона в электронной форме ООО «НПО ИСМ» направлен оператору электронной площадки проект контракта, с электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта – банковская гарантия № ББ-6546314 от 15.08.2013 года, поскольку заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме установлено требование об обеспечения исполнения контракта.

Согласно п.11 ч.3 ст.41.6 Закона 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о размере обеспечения

исполнения контракта, сроке и порядке его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Изучив документацию об открытом аукционе в электронной форме Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что во исполнение вышеуказанного требования Закона 94-ФЗ в разделе 4 документации об открытом аукционе в электронной форме заказчиком установлен размер обеспечения исполнения контракта – 20% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 148 080 (Сто сорок восемь тысяч восемьдесят) рублей 00 копеек, срок и порядок его предоставления, в том числе, что для получения денежных средств по банковской гарантии Муниципальный заказчик должен направить Гаранту (банку) только заверенные Муниципальным заказчиком копии банковской гарантии, копию муниципального контракта и оригиналы документов, подтверждающих нарушение Исполнителем условий Муниципального контракта, а также срок обеспечения исполнения контракта - срок действия банковской гарантии должен на один календарный год превышать срок исполнения обязательств по контракту.

Изучив документацию об открытом аукционе в электронной форме и представленный ООО «НПО ИСМ» документ об обеспечении исполнения контракта - банковскую гарантию № ББ-6546314 от 15.08.2013 года, выданную ОАО «БИНБАНК» Комиссия Томского УФАС России установила, что в представленной банковской гарантии не соответствует срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, а именно, срок на который выдана банковская гарантия меньше, чем установлено документацией об открытом аукционе в электронной форме, а также в порядке предоставления обеспечения исполнения контракта не предусмотрены условия к порядку такого предоставления, установленному документацией об открытом аукционе в электронной форме (состав необходимых документов).

В ходе проведения внеплановой проверки, Комиссией Томского УФАС России установлено, что в вышеуказанной банковской гарантии присутствуют реквизиты протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 0365300006613000085-3 от 13.08.2013 года на основании которого заключается муниципальный контракт на выполнение проектных работ по капитальному ремонту объекта «Нововасюганский детский сад № 23 «Теремок» корпус 1, корпус 3», однако при проведении открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085), по которому и должен был быть заключен муниципальный контракт с ООО «НПО ИСМ» протокол подведения итогов имеет иную дату, а именно 12.08.2013.

Согласно ч.19 ст.41.12 Закона 94-ФЗ в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, 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 обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно.

В силу ч.11 ст.41.12 Закона 94-ФЗ участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок, предусмотренный ч.ч.4, 4.4. и 4.6 настоящей статьи, не направил оператору

электронной площадки подписанный усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий в случаях, предусмотренных настоящей статьей, либо не направил подписанный усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в ч.8 ст.41.11 настоящего Федерального закона протокола в случае, предусмотренном ч.4.4 настоящей статьи, а также подписанный усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта. В связи с тем, что ООО «НПО ИСМ» представлена банковская гарантия не соответствующая требованиям, установленным документацией от открытом аукционе в электронной форме, в части срока и порядка предоставления обеспечения исполнения контракта, а также содержит в себе указание на реквизиты протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме не относящегося к вышеуказанному открытому аукциону в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085), Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что данную банковскую гарантию нельзя расценивать как документ об обеспечении исполнения контракта по открытому аукциону в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085).

С учетом изложенного и на основании ч.ч.4, 11, 19 ст.41.12 Закона 94-ФЗ, Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу о правомерности действий заказчика в части отказа от заключения муниципального контракта с ООО «НПО ИСМ» по итогу проведения открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085) и признанием такого участника, уклонившимся от заключения муниципального контракта.

В ходе проведения внеплановой проверки на основании ч.5 ст.17 Закона 94-ФЗ материалов открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0365300006613000085 от 26.07.2013), Комиссия Томского УФАС России не выявила нарушений законодательства в сфере размещения заказов.

На основании изложенного и руководствуясь положениями ч.5 ст.17, ст.41.6, ст.41.12, ч.6 ст.60 Закона № 94-ФЗ, Комиссия Томского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Научно-производственное отделение исследований строительных материалов» на действия заказчика МКУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район» по отказу от заключения муниципального контракта по итогу проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение проектных работ по капитальному ремонту объекта «Нововасюганский детский сад №23 «Теремок» корпус 1, корпус 3» (Извещения № 0365300006613000085 от 26.07.2013) необоснованной.

В соответствии с ч.9 ст.60 Закона № 94-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или

котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии Шев...И.

Ур..Л.Р.

Ли..Л.А.