

Решение по результатам рассмотрения жалоб
участников закупки № 04-50/359-2018, №04-50/360-2018,
№04-50/361-2018

«10» июля 2018 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>

в присутствии представителей:

МУ «Улан-Удэстройзаказчик» (далее – Заказчик) в лице директора <...>, МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г. Улан-Удэ» (далее – Уполномоченный орган, Управление) <...> (доверенность от 18.01.2018 №28), ООО «НИИПРИИ «Севзапинжтехнология» (далее – Заявитель 3) <...> (доверенность от 29.06.2018 №37/1-Д), ООО «ПромГражданПроект» (далее – Заинтересованное лицо) <...> (доверенность от 04.07.2018 №0101/340-2018), в отсутствие АО «Ленпромтранспроект» (далее – Заявитель 1), заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей (вх. от 06.07.2018 №4275), АО «Трансмост» (далее – Заявитель 2), извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы, рассмотрев жалобы АО «Ленпромтранспроект» (вх. от 03.07.2018 № 4154), АО «Трансмост» (вх. от 03.07.2018 № 4177), ООО «НИИПРИИ «Севзапинжтехнология» (вх. от 04.07.2018 № 4210) на действия конкурсной комиссии при размещении закупки в форме открытого конкурса: «Строительство моста через р. Уда и Транссибирскую магистраль в створе ул. Сахьяновой и 3-я Транспортная (в том числе разработка проектно-сметной документации)», реестровый номер – 0302300048718000351 (далее - Конкурс), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе), руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

АО «Ленпромтранспроект» указывает в жалобе, что 13.06.2018 Заявителем 1 направлен запрос на разъяснение положений конкурсной документации. Уполномоченный орган в нарушение ч. 8 ст. 50 Закона о контрактной системе не дал разъяснение на запрос в установленные сроки. 19.06.2018 направлен повторный запрос, на который дан ответ 20.06.2018. Согласно полученным разъяснениям банковская гарантия, как способ обеспечения заявки на участие в определении поставщика предоставляется в пользу Уполномоченного органа. Победитель конкурса предоставил банковскую гарантию, где Бенефициаром указано - МУ «Улан-Удэстройзаказчик». Считает, что ООО «ПромГражданПроект» не предоставил надлежащее обеспечение заявки. При рассмотрении и оценке заявок на участие в конкурсе зачтено 2 из 7 договоров, представленных Заявителем 1. Уполномоченный орган намеренно и неправомерно занижил баллы по нестоимостному показателю. Просит признать жалобу обоснованной.

АО «Трансмост» не согласен с выбором победителя, поскольку в банковской гарантии, представленной ООО «ПромГражданПроект» в качестве Бенефициара указан Заказчик - МУ «Улан-Удэстройзаказчик», что является нарушением, т.к. банковская гарантия не соответствует требованиям конкурсной документации и официальным разъяснениям. Просит признать жалобу обоснованной.

ООО «НИИПРИИ «Севзапинжтехнология» также оспаривает выбор победителя ввиду

предоставления банковской гарантии, не соответствующей требованиям извещения, конкурсной документации в части указания Бенефициара. Кроме того, конкурсная комиссия необоснованно присвоила 60 баллов по нестоимостному критерию, оценив только 3 договора из представленных 14. Просит признать жалобу обоснованной.

Представитель Уполномоченного органа с доводами жалоб не согласилась в силу следующего. О запросе от 13.06.2018 Уполномоченный орган узнал только 19.06.2018, т.к. запрос не поступил на официальную электронную почту Управления. На запрос от 19.06.2018 дан ответ 20.06.2018. Считает, что данная ситуация не нарушила прав Заявителя 1. По второму доводу пояснила, что Заказчик и Уполномоченный орган являются муниципальными казенными учреждениями, учредителем которых выступает городской округ «Город Улан-Удэ». Согласно п. 3 ст. 161 Бюджетного кодекса РФ, п. 4 ст. 298 ГК РФ, доходы, полученные казенным учреждением, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы РФ. Самостоятельно распоряжаться такими доходами казенное учреждение не вправе и на счет учреждения доходы не поступают. Следовательно, независимо от того, кто указан Бенефициаром в банковской гарантии, в случае уклонения победителя конкурса от заключения контракта, сумма обеспечения заявки поступит в бюджет городского округа и цель обеспечения заявки будет достигнута. В связи с указанными обстоятельствами, конкурсная комиссия не отклонила заявку ООО «ПромГражданПроект». Доводы Заявителя 1 и Заявителя 3 направлены на оспаривание результатов оценки заявок, вместе с тем согласно ч.6 ст. 106 Закона о контрактной системе рассмотрение жалоб не осуществляется в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе. Просит признать жалобы необоснованными.

Представитель Заказчика поддержал позицию Уполномоченного органа.

Представитель Заинтересованного лица представила возражения на жалобы, согласно которым конкурсная комиссия действовала в соответствии с п. 4 ст. 44, ч. 1 ст. 45 Закона о контрактной системе, поскольку банковская гарантия предоставляется победителем процедуры определения поставщика заказчику, т.к. контракт заключается между победителем и заказчиком. Банковская гарантия, выданная ООО «ПромГражданПроект», внесена в реестр банковских гарантий и содержит всю предусмотренную законодательством информацию. Ответ Уполномоченного органа на запрос участника закупки противоречит ст. 44, 45 Закона о контрактной системе, извещению о закупке, конкурсной документации. Просит признать жалобы необоснованными.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления внеплановой проверки Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

06.06.2018 в Единой информационной системе опубликованы изменения извещения о проведении Конкурса № 0302300048718000351 и конкурсная документация (действ. редакция). Начальная (максимальная) цена контракта – 100 000 000.00 рублей.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 25.06.2018 № ПВК2 для закупки №0302300048718000351 подано пять заявок.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе от 27.06.2018 №ПРО1 для закупки №0302300048718000351 победителем признан участник с порядковым номером заявки №2, получивший первый номер <...> ООО «ПромГражданПроект», предложение о цене контракта 89990000 руб.

Пунктом 8 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать, в том числе порядок предоставления участникам открытого конкурса разъяснений положений конкурсной документации, даты начала и окончания срока такого предоставления.

Частью 7 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что любой участник открытого конкурса вправе направить в письменной форме заказчику запрос о даче разъяснений положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса заказчик обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе.

В соответствии с пунктом 23 конкурсной документации дата начала срока направления запроса о предоставлении разъяснений: 24 апреля 2018 года. Дата окончания срока направления запроса о предоставлении разъяснений: 19 июня 2018 года.

13.06.2018 от участника закупки (АО «Ленпромтранспроект») поступил запрос на адрес электронный почты Уполномоченного органа, указанный в Изменении извещения о проведении открытого конкурса для закупки №0302300048718000351, опубликованном 06.06.2018.

Вместе с тем, Уполномоченный орган в течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса не направил в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, чем нарушил часть 7 статьи 50 Закона о контрактной системе.

На запрос от 19.06.2018 Уполномоченным органом 20.06.2018 даны разъяснения положений конкурсной документации, согласно которым: Банковская гарантия, как способ обеспечения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставляется в пользу Уполномоченного органа – МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ».

Согласно пункту 4 статьи 44 Закона о контрактной системе банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе, должна соответствовать требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.

В соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе **заказчики** в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Пунктом 27 конкурсной документации установлено следующее:

Обеспечение заявки на участие в конкурсе предоставляется участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе осуществляется участником закупок.

Требование об обеспечении заявки в равной мере относится ко всем участникам закупки.

Банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе должна соответствовать требованиям:

1. В качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

2. Банковская гарантия должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе и соответствовать требованиям, утвержденным постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику при наступлении следующих случаев:

– уклонение или отказ участника закупки заключить контракт;

– непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных Законом, до заключения контракта заказчику обеспечения исполнения контракта.

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, который должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии;

8) условие о праве заказчика на беспорное 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.

В условия банковской гарантии запрещается включение требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией.

Исходя из положений Закона о контрактной системе, требований конкурсной документации банковская гарантия представляется победителем процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчику, поскольку контракт по результатам конкурентных процедур заключается между победителем и заказчиком.

В соответствии с частью 8 статьи 50 Закона о контрактной системе в разъяснения положений конкурсной документации не должны изменять ее суть.

Действия Уполномоченного органа, разместившего в ЕИС разъяснение положений конкурсной документации, изменяющее ее суть, не соответствуют части 8 статьи 50 Закона о контрактной системе.

Представленная ООО «ПромГражданПроект» банковская гарантия №34916, выданная ПАО «Промсвязьбанк» 19.06.2018, внесена в Реестр банковских гарантий и выдана надлежащему

Бенефициару, в связи с чем у конкурсной комиссии отсутствовали основания для отклонения заявки ООО «ПромГражданПроект» по части 3 статьи 53 Закона о контрактной системе.

Довод Заявителей о том, что победитель конкурса не предоставил надлежащее обеспечение заявки, является необоснованным.

В соответствии с частью 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии: 1) цена контракта; 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ; 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки; 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В соответствии с пунктом 27 Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утв. постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1085, показателями нестоимостного критерия оценки "Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" (далее - "Квалификация участника закупки") может быть. В т.ч.:

б) опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема;

Комиссия Бурятского УФАС России установила, что для оценки заявок по нестоимостному критерию «Квалификация участников закупки» конкурсной документацией предусмотрены следующие показатели:

а) опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема (НЦБ), значимость 1.

Согласно части 6 статьи 106 Закона о контрактной системе, рассмотрение жалобы не осуществляется в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе, в запросе предложений, окончательных предложений в соответствии с указанными в пунктах 3 и 4 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона критериями оценки этих заявок, окончательных предложений.

Таким образом, довод жалобы АО «Ленпромтранспроект», ООО «НИИПРИИ «Севзапінжтехнологія» в части необоснованной оценки заявок участников открытого конкурса по нестоимостному критерию не подлежит рассмотрению. При этом, учитывая положения частей 1 и 2 статьи 105 Закона о контрактной системе, Заявители вправе обжаловать указанные результаты оценки заявок в судебном порядке.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Ленпромтранспроект» обоснованной в части довода о нарушении Уполномоченным органом срока направления разъяснения положений конкурсной документации

2. Признать жалобы АО «Трансмост», ООО «НИИПРИИ «Севзапінжтехнологія»

необоснованными.

3. Признать Уполномоченный орган нарушившим часть 7, часть 8 статьи 50 Закона о контрактной системе.

4. В связи с тем, что выявленные нарушения Закона о контрактной системе не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя), предписание не выдавать.

5. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства по соответствующей статье Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель

Комиссии

Члены Комиссии