

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-12/18-90

18 июня 2018 года

г. Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС России) в составе:

председатель комиссии Мурманского УФАС России:

Калитина Н.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

члены комиссии Мурманского УФАС России:

Гребенюкова М.Е. - главный специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Фирсова Н.М. – главный специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

и.о. директора Муниципального казенного учреждения «Отдел капитального строительства ЗАТО Александровск» – <...> (приказ от 30.05.2018, №93-к),

представителя Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Мурманской области» (далее по тексту решения - НКО «ФКР МО») - <...> (доверенность от 18.06.2018 №48),

генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» - <...>

представителя общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» - <...> (доверенность от 14.06.2018 №121);

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту решения – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» (далее по тексту решения - ООО «Строймонтаж», Общество, Заявитель) на действия Муниципального казенного учреждения «Отдел капитального строительства ЗАТО Александровск» (далее по тексту решения – Заказчик, МКУ «ОКС ЗАТО Александровск») при проведении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, расположенном по адресу: Мурманская область, г. Полярный, ул. Видяева, д.12 (номер извещения: РТС251A180132) (далее по тексту – Электронный аукцион, торги),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 05

июня 2018 года обратился победитель торгов - ООО «Строймонтаж» с жалобой на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона в части необоснованного принятия МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» решения о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

Заявитель просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений и обязать Заказчика заключить с ним договор.

Заказчик с доводами жалобы не согласен и считает, что его действия соответствовали требованиям действующего законодательства.

Заседание Комиссии Мурманского УФАС России начато в 10 часов 00 минут 15 июня 2018 года, на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции продолжено 18 июня в 10 часов 30 минут.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив доводы Заявителя, возражения Заказчика, пояснения НКО «ФКР МО», исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

В статье 18.1 Закона о защите конкуренции указаны пределы рассмотрения жалоб антимонопольным органом и комиссией антимонопольного органа. Это - действия (бездействия) при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов, т.е. соблюдение порядка и правил организации и проведения торгов, заключения договоров по их итогам.

Порядок и правила организации и проведения торгов, порядок заключения договоров определяются правовыми актами различного уровня.

При рассмотрении жалобы по статье 18.1 Закона о защите конкуренции исследуется порядок организации и проведения торгов, заключения договора. При этом исследуются нормы, которыми регулируется такой порядок. Комиссия антимонопольного органа рассматривает вопрос о нарушении норм законодательства, регламентирующих проведение торгов.

Необходимым условием является установление нарушений порядка организации и проведения торгов, порядка заключения договоров, установленных федеральными законами и иными правовыми актами.

Порядок привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах регламентировано Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 (далее по тексту решения - Порядок).

В целях реализации Порядка МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» утверждена документация о проведении Электронного аукциона.

Сведения о проведении Электронного аукциона, в том числе документация, опубликованы на сайте торговой электронной площадки ООО «РТС-тендер»: (извещение номер <...> РТС251А180132).

Согласно протоколу проведения Электронного аукциона № РТС251А180132 от 10.05.2018 победителем торгов признано ООО «Строймонтаж».

14 мая 2018 года Заказчик направил Обществу проект договора.

16 мая 2018 года ООО «Строймонтаж» направило МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» протокол разногласий.

С учетом протокола разногласий Заказчик повторно направил проект договора Обществу 16 мая 2018 года.

20 мая 2018 года ООО «Строймонтаж» направило МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» повторный протокол разногласий.

23 мая 2018 года с учетом протокола разногласий Заказчик вновь направил Обществу проект договора.

Порядок заключения договора о проведении капитального ремонта регламентирован разделом IV Порядка.

В соответствии с пунктом 205 Порядка договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона. В случае, когда участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, предложена цена договора о проведении капитального ремонта, которая на 20 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, превышающем не менее чем в 2 раза размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, указанный в документации о проведении электронного аукциона. Положение настоящего пункта о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта не применяется в случае заключения договора о проведении капитального ремонта с участником электронного аукциона, который является государственным или муниципальным учреждением.

Согласно пункту 206 Порядка исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается:

а) банковской гарантией, выданной банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - банковская гарантия);

б) обеспечительным платежом.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, самостоятельно из способов,

предусмотренных пунктом 206 настоящего Положения. Размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона (пункт 207 Порядка).

25 мая 2018 года ООО «Строймонтаж» посредством торговой электронной площадки направило подписанный со своей стороны проект договора, а также банковскую гарантию № 090260 от 25.05.2018 в качестве подтверждения исполнения обязательств по договору на сумму 1 427 322,58 рублей; срок действия – с 25 мая 2018 года по 31 октября 2018 года.

В силу подпункта «д» пункта 208 Порядка банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее - гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать следующим требованиям: срок действия банковской гарантии должен превышать срок оказания услуг и (или) выполнения работ по договору о проведении капитального ремонта не менее чем на 60 дней.

Согласно подпункту «д» пункта 209 Порядка в банковской гарантии, помимо сведений, предусмотренных пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации, должна быть указана сумма банковской гарантии должна быть равна сумме обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, указанной в извещении о проведении электронного аукциона (в российских рублях).

В соответствии с пунктом 213 Порядка заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта банковскую гарантию в срок, не превышающий 5 рабочих дней со дня ее поступления.

Пунктом 214 Порядка предусмотрены основания для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком:

а) отсутствие сведений о банке на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети Интернет;

б) наличие информации об отзыве лицензии у банка на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети Интернет;

в) получение уведомления от банка о неподтверждении факта выдачи представленной банковской гарантии и (или) неподтверждении ее существенных условий (суммы, даты выдачи и срока действия, сведений о договоре, принципале и прочих условиях) в порядке, установленном пунктом 217 настоящего Положения;

г) несоответствие размера представленной банковской гарантии капиталу банка, сведения о котором размещены на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети "Интернет", с учетом максимально допустимого числового значения норматива максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков, установленного в качестве обязательного норматива Центральным Банком Российской Федерации;

- д) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий;
- е) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе, проекте договора о проведении капитального ремонта.

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный пунктом 213 настоящего Положения, информирует в письменной форме об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа (пункт 215 Порядка).

Согласно пункту 216 Порядка банковская гарантия, предоставляемая участником электронного аукциона в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, информация о ней и документы, предусмотренные пунктом 218 настоящего Положения, должны быть включены в реестр банковских гарантий. Такие информация и документы должны быть подписаны усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. В течение одного рабочего дня после включения такой информации и документов в реестр банковских гарантий банк направляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

В силу пункта 199 Порядка в случае если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор о проведении капитального ремонта, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185, 187 и 189 настоящего Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, то победитель электронного аукциона (или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона) признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

Пунктом 200 Порядка установлено, что в случае уклонения победителя электронного аукциона или участника электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственного участника, допущенного к участию в электронном аукционе, или единственного участника электронного аукциона, от заключения договора о проведении капитального ремонта заказчиком составляется акт об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, которое уклонилось от заключения договора о проведении капитального ремонта, сведения о фактах, являющихся основанием признания победителя электронного аукциона или участника электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственного участника, допущенного к участию в электронном аукционе, или единственного участника электронного аукциона, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Указанный акт размещается заказчиком на официальном сайте и направляется оператору электронной площадки в течение одного рабочего дня, следующего после дня его подписания. Заказчик в течение 2 рабочих дней со дня подписания указанного акта направляет заверенную

заказчиком копию указанного акта лицу, признанному уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

Согласно акту отказа от заключения договора от 28.05.2018 МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» Заказчик принял решение отказаться от заключения договора с ООО «Строймонтаж» в виду того, что по состоянию на 28 мая 2018 года банковская гарантия № 090260 от 25.05.2018 отсутствует в реестре банковских гарантий, а также сумма банковской гарантии отличается от суммы в договоре и срок действия банковской гарантии не соответствует требованиям, указанным в пункте 8.2 части 8 договора.

Общество приняло претензии Заказчика. 30 мая 2018 года в банковскую гарантию были внесены изменения: увеличен срок действия банковской гарантии, указана необходимая сумма банковской гарантии (указанная в пункте 8.2 части 8 проекта договора).

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив представленную Обществом банковскую гарантию № 090260 от 25.05.2018, извещение о проведении Электронного аукциона, документацию об Электронном аукционе, проект договора, являющийся неотъемлемой частью аукционной документации, установила нижеследующее.

Пунктом 13 извещения о проведении Электронного аукциона установлен размер обеспечения исполнения обязательств по договору: Требуется 30% (тридцать) процентов от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 1 427 322 руб. 59 коп. (один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 59 коп.)

Согласно пункту 8.2 части 8 проекта договора в качестве обеспечения исполнения обязательств установлено:

а) банковская гарантия в размере 1 427 322 руб. 59 коп. (один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 59 коп.) на срок действия, превышающий срок выполнения работ по настоящему договору на 90 дней.

В соответствии с пунктом 219 Порядка банк, выдавший банковскую гарантию, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем ее выдачи, или дня внесения изменений в условия банковской гарантии включает информацию и документы, указанные в пункте 218 настоящего Положения, в реестр банковских гарантий.

Банковская гарантия № 090260 от 25.05.2018 выдана АКБ «Абсолют Банк» 25.05.2018 (пятница). Информация о банковской гарантии в соответствии с требованиями пункта 219 Порядка размещена в единой информационной системе в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru (далее по тексту решения — ЕИС) 28 мая 2018 года (понедельник) в 19 часов 27 минут.

Вместе с тем, в данной банковской гарантии указана сумма обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта: 1 427 322, 58 руб. (Один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 58 копеек).

Срок действия банковской гарантии: гарантия вступает в силу с 25 мая 2018 года и действует по 31 октября 2018 года включительно.

Учитывая срок выполнения работ, указанный в подпункте 3.2 проекта договора: в течение 90 календарных дней с даты заключения договора.

Срок действия банковской гарантии составляет 70 дней, что противоречит требованиям пункта 8.2 части 8 проекта договора.

Также сумма обеспечения исполнения обязательств по договору отличается от суммы, указанной в извещении о проведении Электронного аукциона и пункте 8.2 части 8 проекта договора на 01 копейку.

Общество, получив от Заказчика акт отказа от заключения договора от 28.05.2018, обратилось в кредитное учреждение и получило дополнение к банковской гарантии, в котором увеличен срок действия банковской гарантии, указана необходимая сумма банковской гарантии.

30 мая 2018 года в 15 часов 37 минут в ЕИС опубликованы дополнения №1 к банковской гарантии от 29 мая 2018 года.

В дополнениях указаны:

- сумма обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта: 1 427 322, 59 руб. (Один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 59 копеек);
- срок действия банковской гарантии: гарантия вступает в силу с 25 мая 2018 года и действует по 30 ноября 2018 года включительно (100 дней).

Необходимо отметить, что Порядком не предусмотрена процедура внесения изменений в банковскую гарантию.

Вместе с тем, в силу подпункта «е» пункта 214 Порядка основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе, проекте договора о проведении капитального ремонта.

Как было указано ранее, пунктом 13 извещения о проведении Электронного аукциона установлен размер обеспечения исполнения обязательств по договору: Требуется 30% (тридцать) процентов от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 1 427 322 руб. 59 коп. (один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 59 коп.)

Согласно пункту 8.2 части 8 проекта договора в качестве обеспечения исполнения обязательств установлено:

- а) банковская гарантия в размере 1 427 322 руб. 59 коп. (один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 59 коп.) на срок действия, превышающий срок выполнения работ по настоящему договору на 90 дней.

Однако в пункте 21 раздела 10 аукционной документации установлено обеспечение исполнения обязательств по договору: размер обеспечения исполнения обязательств по договору составляет 30 % (тридцать) процентов от начальной максимальной цены договора, что составляет 1 427 322 руб. 58 коп.

(один миллион четыреста двадцать семь тысяч триста двадцать два рубля 59 коп.).

Таким образом, учитывая положения подпункта «е» пункта 214 Порядка Заказчику необходимо было руководствоваться в совокупности информацией, указанной в:

извещении о проведении электронного аукциона,

документации об электронном аукционе,

проекте договора о проведении капитального ремонта.

Фактически извещение о проведении Электронного аукциона и проект договора содержали разночтения с аукционной документацией, что послужило основанием для указания неверной суммы обеспечения исполнения обязательств по договору в банковской гарантии.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив фактические обстоятельства дела, пришла к выводу, что Заказчик, отказав Обществу в принятии банковской гарантии, нарушил положения подпункта «е» пункта 214 Порядка.

Однако Комиссия Мурманского УФАС России приняла решение не выдавать предписание об устранении допущенных нарушений, поскольку 01 июня 2018 года по итогам проведения Электронного аукциона заключен договор со вторым участником после победителя – ООО «Ксилема плюс».

Вместе с тем, Комиссией Мурманского УФАС России установлено, что в силу пункта 197 Порядка договор о проведении капитального ремонта не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, или протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся, или акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта, или акта об отказе от заключения договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона. Действие настоящего пункта не распространяется на случаи заключения договора о проведении капитального ремонта с единственной подрядной организацией.

Акт отказа от заключения договора сформирован МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» 28 мая 2018, следовательно, договор мог быть заключен не ранее 07 июня 2018 года.

Заключив договор ранее установленного срока, Заказчик нарушил пункт 197 Порядка.

Указанное действие МКУ «ОКС ЗАТО Александровск» содержит признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена пунктом 8 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Принимая во внимание фактические обстоятельства дела, Комиссия Мурманского УФАС России, руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» на действия Муниципального казенного учреждения «Отдел капитального строительства ЗАТО Александровск» при проведении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, расположенном по адресу: Мурманская область, г. Полярный, ул. Видяева, д.12 (номер извещения: РТС251А180132) обоснованной.

2. Признать Муниципальное казенное учреждение «Отдел капитального строительства ЗАТО Александровск» нарушившим требования пункта 197, подпункта «е» пункта 214 Порядка.

3. Предписание не выдавать в связи с тем, что по итогам Электронного аукциона контракт заключен.

4. Материалы дела № 06-12/18-90 передать должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области для решения вопроса о наличии в действиях заказчика – Муниципальное казенное учреждение «Отдел капитального строительства ЗАТО Александровск» признаков состава административного правонарушения.

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

Председатель комиссии

Мурманского УФАС России:

Н.А. Калитина

Члены комиссии

Мурманского УФАС России:

М.Е. Гребенюкова

Н.М. Фирсова