РЕШЕНИЕ

по делу №РНП-49-40

15.10.2012г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

председатель Комиссии:

Отменная Л.А.	- врио.руководителя управления;
члены Комиссии:	
Зимина К.В.	- и.о.начальника отдела контроля размещения государственного заказа;
Васильева В.Р.	-ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа;

в присутствии представителей: от Департамента дорожного хозяйства и транспорта администрации Магаданской области - Юрздицкой И.Е. (доверенность №15/1 от 15.10.2012), от ООО «Магдавен» - Белоконева А.А.(приказ №1 от 24.01.1012), рассматривает вопрос о включении сведений об участнике размещения заказа – ООО «Магдавен» в Реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ от 21 июля 2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) Комиссией Магаданского УФАС России проведена внеплановая проверка материалов, представленных Департаментом дорожного хозяйства и транспорта администрации Магаданской области (далее – Департамент). В результате проведения проверки установлено.

1. 09.08.2012 государственным заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения Магаданской области «Палатка-Кулу-Нексикан», км 0+000 – км 49+000, и искусственных дорожных сооружений на ней» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта 73 630 377,00 рублей.

На участие в открытом аукционе было подано три аукционные заявки. По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе все участники размещения заказа были допущены к участию в открытом аукционе в

электронной форме. В соответствии со статьей 41.11 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассмотрела вторые части заявок и приняла решение о признании победителем открытого аукциона ООО «Магдавен», предложившим наименьшую цену исполнения контракта (протокол №2-717ЭА-12 от 10.09.2012).

2. Согласно части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 настоящего Федерального закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

Как следует из представленных материалов, протокол подведения итогов открытого аукциона размещен на электронной площадке 11.09.2012. Проект государственного контракта направлен оператору электронной площадки 12.09.2012. Таким образом, Заказчик исполнил свою обязанность по направлению контракта участнику размещения заказа ООО «Магдавен» через оператора электронной площадки в установленные Законом о размещении заказов сроки.

В силу части 3 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, в течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт.

В соответствии с частью 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный 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 в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта или предусмотренный частью 4.1 настоящей статьи протокол разногласий.

Разделом 3 документации об открытом аукционе в электронной форме «Выполнение работ по содержанию автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения Магаданской области «Палатка-Кулу-Нексикан», км 0+000 – км 49+000, и искусственных дорожных сооружений на ней, утвержденной Заказчиком 09.08.2012, установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В установленный законом срок заказчику от оператора электронной площадки поступил подписанный ЭЦП лица, имеющего право действовать от ООО «Магдавен» проект государственного контракта и банковская гарантия.

В соответствии с частью 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов 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 частями 4, 4.4 и 4.6 настоящей статьи, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий в случаях, предусмотренных настоящей статьей, либо не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 настоящего Федерального закона протокола в случае, предусмотренном частью 4.4 настоящей статьи, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 19 статьи 41.12 Закона о размещении заказов определено, что 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.

Из представленных материалов следует, что ООО «Магдавен» в качестве обеспечения исполнения контракта представлена банковская гарантия от 01.09.2012 №11/3905/12 Акционерного Коммерческого Банка развития предприятий пассажирского транспорта г.Москвы «Мострансбанк» (ОАО) (далее – Банк), подписанные ЭЦП.

В то же время, заказчиком 20.09.2012 составлен протокол об отказе от заключения государственного контракта. Основанием явилось то, что Заказчик обратился в Банк за подтверждением факта выдачи банковской гарантии . Информационными письмами от 19.09.2012 №8/801 и 8/809 Банк не подтвердил факт выдачи банковской гарантии.

ООО «Магдавен» представил в теруправление пояснения, из которых следует, что Банк письмом от 18.09.2012 №00-3445 подтверждает факт выдачи банковской гарантии ООО «Магдавен», а следом письмом от 19.09.2012 №8/801 данный факт опровергает.

Также ООО «Магдавен» в подтверждение того, что банковская гарантия Обществу все же выдавалась представлена копия платежного поручения №21 от 14.09.2012, которым Банку перечислены денежные средства в размере 706 851, 62 рубля за оказание услуг по договору №11/3905/12 от 14.09.2012. Указанный договор является соглашением о выдаче банковской гарантии, заключенным между ООО «Магдавен» и Банком.

ООО «Магдавен» не имел намерений уклониться от заключения государственного контракта, что подтверждается том, что Обществом своевременно направлен в адрес Заказчика подписанный проект государственного контракта и банковская гарантия.

3. В соответствии с частью 3.1. статьи 9 Закона о размещении заказов, в случае отказа от заключения контракта с победителем конкурса, аукциона или победителем в проведении запроса котировок либо при уклонении победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта с участником размещения заказа, с которым заключается такой контракт, заказчиком не позднее одного рабочего дня, следующего после дня установления фактов, предусмотренных частью 3 настоящей статьи и являющихся основанием для отказа от заключения контракта, составляется протокол об отказе от заключения контракта, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, с которым заказчик отказывается заключить контракт, сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения контракта, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Протокол подписывается заказчиком в день составления такого протокола. Протокол составляется в двух экземплярах, один из которых хранится у заказчика. Указанный протокол размещается заказчиком на официальном сайте, определяемом в порядке, установленном статьей 16 настоящего Федерального закона, в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола. Заказчик в течение двух рабочих дней со дня подписания протокола передает один экземпляр протокола лицу, с которым заказчик отказывается заключить контракт.

Как установлено Комиссией Магаданского УФАС России, протокол отказа от заключения контракта б/н от 10.07.2012, в нарушение вышеуказанной нормы Закона о размещении заказов, составлен комиссионно. Таким образом, заказчиком нарушена часть 3.1 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Изучив все представленные материалы, заслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к следующему выводу. В соответствии с частью 2 статьи 19 Закона о размещении заказов в реестр включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими контрактов.

Анализ вышеприведенной статьи Закона о размещении заказов свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Одним из основных последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственного и муниципального заказов (пункт 2 части 2 статьи 11 Закона о размещении заказов).

Комиссия полагает, что своевременное подписание Обществом проекта контракта и документа об обеспечении исполнения контракта свидетельствует о направленности действий Общества на заключение государственного контракта. Из представленных документов невозможно сделать однозначный вывод о недействительности представленной Обществом банковской гарантии. В действиях Общества отсутствуют признаки недобросовестности (злоупотребления и умышленности).

На основании изложенного и в соответствии с частью 8 статьи 19 Федерального Закона № 94-ФЗ от 21 июля 2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в действующей редакции, Положением о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 15.05.2007г. № 292, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях заказчика – Департамента дорожного хозяйства и транспорта администрации Магаданской области – нарушение части 3.1 статьи 9 Закона о размещении заказов.

2. Сведения, представленные Департаментом дорожного хозяйства и транспорта администрации Магаданской области в отношении ООО «Магдавен» (юридический адрес: 686056, Магаданская обл., Тенькинский р-н, п.Мадаун, дом 8) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.