

РЕШЕНИЕ № 06-07/29-2012

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«16» августа 2012 года город Улан-Удэ

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

<...>

в присутствии:

представителя МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации МО «Иволгинский район» (далее – Заказчик) <...>, доверенность от 06.08.2012 № 1,

законного представителя ООО «Дали» (далее – Общество) генерального директора <...>,

рассмотрев обращение МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации МО «Иволгинский район» о включении в реестр недобросовестных поставщиков – ООО «Дали», единственного участника открытого аукциона в электронной форме на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения «Подъезд от федеральной автомобильной дороги Улан-Удэ – Кяхта к с. Красноярово км 0+0 – км 4+250, км 4+250-км 5+000» (номер извещения 0302300008912000006)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Бурятского УФАС России поступило обращение МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации «Иволгинский район» о включении в реестр недобросовестных поставщиков единственного участника открытого аукциона в электронной форме ООО «Дали».

Из обращения следует, что Заказчиком 23.07.2012 года оператору электронной площадки был направлен ООО «Дали» для подписания проект контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения «Подъезд от федеральной автомобильной дороги Улан-Удэ – Кяхта к с. Красноярово км 0+0 – км 4+250, км 4+250-км 5+000».

В соответствии с частью 4 статьи 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 № 94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) в течении 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 участник размещения заказа, а также подписанный документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если Заказчиком, Уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта или протокол разногласий.

Разделом 18 документации об аукционе в электронной форме установлено требование Заказчика обеспечения исполнения муниципального контракта в размере 30 % максимальной цены контракта и составляет 436 464,00 рублей.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно.

Регламентированный срок для направления оператору электронной площадки подписанного проекта контракта, а также документа об обеспечении исполнения контракта или протокола разногласий – 30.07.2012 года.

28.07.2012 года в адрес Заказчика от оператора электронной площадки направлены проект контракта, подписанный ООО «Дали», а также договор поручительства № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года, заключенный между ООО «Дали» и ООО «Строительно – монтажное управление № 3» (г. Санкт – Петербург, пр. Луначарского, д. 82, лит. А пом. 1-Н).

Аукционной комиссией Заказчика по причине несоответствия договора поручительства требованиям документации об аукционе в электронной форме, в соответствии с частью 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов было принято решение о признании участника размещения заказа – ООО «Дали» уклонившимся от заключения контракта.

Данное решение аукционной комиссии отражено в протоколе заседания аукционной комиссии от 31.07.2012, в соответствии с которым ООО «Дали» представлено ненадлежащее обеспечение исполнения контракта по следующим причинам:

- в качестве Стороны договора в договоре поручительства указана администрация МО «Иволгинский район» Республики Бурятия как Заказчик, тогда как по данному аукциону Заказчиком выступало МУ «Отдел по развитию инфраструктуры МО «Иволгинский район», никаких согласований по вопросу включения его стороной договора поручительства № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года не проводилось, в отсутствие подписи Заказчика данный договор поручительства не является подписанным и, соответственно, заключенным.

- пунктом 1.2 договора предусмотрен срок выполнения работ по муниципальному контракту – 31.10.2012, пунктом 2.1 договора № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года установлен срок поручительства: «Настоящий договор вступает в силу с момента подписания Сторонами и действует до полного выполнения обязательств по контракту», вместе с тем, по мнению Заказчика, срок действия договора поручительства должен устанавливаться с учетом установленного общего срока выполнения работ по муниципальному контракту и оканчиваться не ранее 3 месяцев после даты подписания акта приемки – передачи выполненных работ по муниципальному контракту.

- договор поручительства должен содержать положения об ответственности Поручителя перед Заказчиком в виде безусловного взыскания денежных средств в размере обеспечения исполнения контракта с Поручителя в случае:

- а) нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ – пункта 4.2 муниципального контракта;

б) неоднократного нарушения Подрядчиком графика производства работ и последовавшего одностороннего расторжения Заказчиком муниципального контракта, предусмотренного пунктом 7.2 муниципального контракта.

Представленный договор поручительства № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 положений о безусловном взыскании денежных средств с Поручителя в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ не содержит.

Представитель Общества пояснил, что в качестве Стороны договора в договоре поручительства указана администрация муниципального образования «Иволгинский район» Республики Бурятия как Заказчик, в виду того, что в проекте муниципального контракта Заказчиком указана администрация МО «Иволгинский район», включение в договор поручительства третьей стороны обусловлено тем, что у данного участника имеется опыт представления аналогичных договоров поручительства, где в качестве третьей стороны выступает заказчик. Пояснил, что срок действия договора поручительства установлен в соответствии с требованиями действующего законодательства о размещении заказов и гражданского права. Указал, что договор поручительства, заключенный между ООО «Дали» и ООО «Строительно – монтажное управление № 3» содержит положения о безусловном взыскании денежных средств с Поручителя в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ, в частности это отражено в разделе 2 договора.

Комиссия Бурятского УФАС России, выслушав представителей Заказчика и Общества, рассмотрев представленные документы, установила:

Согласно протоколу рассмотрения 2 части заявки, поданной на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения «Подъезд от федеральной автомобильной дороги Улан-Удэ – Кяхта к с. Красноярово км 0+0 – км 4+250, км 4+250-км 5+000» от 23.07.2012 заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Дали», являющаяся единственно поданной на участие в указанном аукционе, признана соответствующей требованиям, установленным в документации об аукционе.

В соответствии с частью 11 статьи 41.9 Закона о размещении заказов в случае, если принято решение о соответствии участника открытого аукциона требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, в течение четырех дней со дня принятия такого решения заказчик направляет оператору электронной площадки проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе, без подписи контракта заказчиком. Заключение контракта с участником размещения заказа, признанным единственным участником открытого аукциона, осуществляется в соответствии с [частями 3 - 8, 11, 12, 17 - 19 статьи 41.12](#) Закона о размещении заказов. При этом контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с таким участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта. Участник размещения заказа, признанный единственным участником открытого аукциона, не вправе отказаться от заключения контракта.

Заказчиком и оператором электронной площадки осуществлены действия, предусмотренные Законом о размещении заказов, по заключению контракта.

Согласно части 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 было установлено требование обеспечения исполнения контракта или предусмотренный [частью 4.1](#) настоящей статьи протокол разногласий.

Разделом 18 документации об аукционе в электронной форме установлено требование Заказчика обеспечения исполнения муниципального контракта в размере 30 % максимальной цены контракта и составляет 436 464,00 рублей.

Согласно части 19 статьи 41.12 Закона о размещении заказов в случае, если заказчиком 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, договора поручительства 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 способов определяется таким участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно.

В установленный срок 28.07.2012 ООО «Дали» направило проект контракта подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также документы об обеспечении исполнения контракта, подписанные электронной цифровой подписью указанного лица, - договор поручительства № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года, заключенный между ООО «Дали» и ООО «Строительно-монтажное управление № 3».

Договор поручительства, представленный Обществом, соответствует требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, а также требованиям гражданского законодательства.

Как пояснила на заседании Комиссий Бурятского УФАС России представитель Заказчика, в проекте муниципального контракта ошибочно в качестве Заказчика указана администрация МО «Иволгинский район». Вследствие чего, Общество было введено в заблуждение.

Таким образом, довод Заказчика об указании в качестве стороны договора администрации МО «Иволгинский район» не может рассматриваться как основание для признания договора несоответствующим требованиям документации, обусловлено допущенной Заказчиком технической ошибки.

Кроме того, указание в качестве третьей стороны договора поручительства Заказчика не влечет недействительности сделки.

Законом о размещении заказов, не установлены какие – либо требования к сроку действия договора поручительства. В силу положения статьи 367 Гражданского

кодекса Российской Федерации поручительство прекращается с прекращением обеспеченного им обязательства.

В соответствии с договором поручительства № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года, заключенного между ООО «Дали» и ООО «Строительно-монтажное управление № 3», поручитель обязуется отвечать перед Заказчиком в объеме, указанном в пункте 1.4 Договора, за исполнение Подрядчиком обязательств по Муниципальному контракту, который будет заключен Заказчиком с Подрядчиком на основании Протокола рассмотрения 2 части заявки, поданной на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения «Подъезд от федеральной автомобильной дороги Улан-Удэ – Кяхта к с. Красноярово км 0+0 – км 4+250, км 4+250-км 5+000».

Согласно проекту муниципального контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения «Подъезд от федеральной автомобильной дороги Улан-Удэ – Кяхта к с. Красноярово км 0+0 – км 4+250, км 4+250-км 5+000» срок выполнения работ до 31.10.2012 года.

Пунктом 2.1 договора № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года установлен срок поручительства: «Настоящий договор вступает в силу с момента подписания Сторонами и действует до полного выполнения обязательств по контракту».

Таким образом, срок действия договора поручительства установлен законно и обоснованно.

Разделом 2 договора поручительства установлены срок поручительства и обязанности сторон, в частности в договоре содержатся положения о безусловном взыскании денежных средств с Поручителя в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ.

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 Закона о размещении заказов 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 было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В силу того, что договор поручительства № М-СМУ364/2012 от 26.07.2012 года, заключенный между ООО «Дали» и ООО «Строительно-монтажное управление № 3» соответствует требованиям Закона о размещении заказов и требованиям гражданского законодательства, ООО «Дали» необоснованно признано уклонившимся от заключения контракта, поскольку представило надлежащее обеспечение исполнения контракта.

Кроме того, в результате рассмотрения обращения и проведения на основании части 5 статьи 17, части 8 статьи 19 Закона о размещении заказов внеплановой проверки размещения заказа установлено следующее:

Часть 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов устанавливает, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) Закона о размещении заказов.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При этом согласно части 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Таким образом, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России от 23.05.2011 № ИА/19714 требование о наличии у участника размещения заказа свидетельства о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, не соответствует части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и является нарушением части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Также согласно указанным разъяснениям лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц. Лицо, должно обладать свидетельством к конкретным видам работ, в случае выполнения таким лицом указанных работ лично.

Согласно разделу № 3 документации об открытом аукционе в электронной форме вторая часть заявки должна содержать копию свидетельства о допуске на виды работ, влияющих на безопасность объектов капитального строительства в соответствии с Техническим заданием.

В Техническом задании перечислен полный состав работ и объемно – планировочные и конструктивные решения.

Таким образом, Заказчиком в нарушение части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов установлено требование о наличии у участника размещения заказа свидетельства о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

На основе изученных документов и заслушанных пояснений, руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 8 статьи 19 Закона о размещении заказов Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Дали» (670047, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Сахьяновой, д. 9В, строение 14, офис 15 ИНН 0323353660).
2. Признать Заказчика – МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации МО «Иволгинский район» нарушившим требования части 1 статьи 41.6, части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений;
4. Передать материалы рассмотрения настоящего обращения должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства по факту нарушения требований части 4 статьи 11, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

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

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

Предписание № 06-07/29-2012

об устранении нарушении законодательства о размещении заказов

«16» августа 2012 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Бурятского УФАС) в составе:

<...>

на основании решения от 16.08.2012 № 06-07/29-2012 по результатам рассмотрения обращения МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации МО «Иволгинский район» о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Дали», единственного участника открытого аукциона в электронной форме на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения «Подъезд от федеральной автомобильной дороги Улан-Удэ – Кяхта к с. Красноярово км 0+0 – км 4+250, км 4+250-км 5+000» (номер извещения 0302300008912000006),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику – МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации МО

«Иволгинский район» **в срок до 30.08.2012** устранить нарушения требований части 4 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем:

- внесения изменений в документацию об открытом аукционе в электронной форме;
- возвращения поданных заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме;
- продления срока подачи заявок в соответствии с законодательством о размещении заказов.

2. Аукционной комиссии отменить протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.

3. Заказчику - МУ «Отдел по развитию инфраструктуры администрации МО «Иволгинский район», аукционной комиссии **в срок до 31.08.2012** уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания с предоставлением документального подтверждения исполнения предписания.

Неисполнение в установленный срок предписания влечёт за собой последствия, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Председатель
Комиссии
Члены Комиссии

<...>

<...>