

## Решение № 04-54/8-2013

### по результатам внеплановой камеральной проверки соблюдения законодательства о размещении заказов

г. Улан-Удэ

«07» мая 2013г.

На основании части 5 статьи 17 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), приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Бурятское УФАС России) от 08.04.2013 № 62, поступившего по подведомственности с ФАС России (вх. от 08.04.2013 № 2005) обращения ЗАО «Росгидромашмаркет» в отношении Заказчика – Муниципального бюджетного учреждения «Комбинат по благоустройству г.Улан-Удэ» (далее – Заказчик, КБУ г.Улан-Удэ) о нарушении Закона о размещении заказов, инспекция Бурятского УФАС по контролю в сфере размещения заказов (далее – Инспекция) в составе:

<...>,

проведя проверку соблюдения требований Закона о размещении заказов МБУ «Комбинат по благоустройству г.Улан-Удэ» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме по поставке гидравлического насоса с переходной муфтой, номер извещения – 0302300048712001526

УСТАНОВИЛА:

08.04.2013 в адрес Бурятского УФАС России поступило по подведомственности с ФАС России обращение ЗАО «Росгидромашмаркет» (далее – Общество) на неправомерные действия Заказчика.

Заявитель просит оценить правомерность обращения Заказчика в Министерство финансов Республики Бурятия (далее – Минфин РБ) по поводу согласования возможности заключения муниципального контракта с единственным поставщиком ООО «Престиж», при наличии у Заказчика действующего договора от 05.10.2012 № 44 (далее – Договор) между ЗАО «Росгидромашмаркет» и КБУ г. Улан-Удэ по итогам запроса котировок № 0302300048712001619 на поставку гидравлического насоса с переходной муфтой к прессу.

Заявитель считает, что при наличии действующего договора, Заказчик не вправе объявлять торги в форме открытого аукциона в электронной форме с таким же предметом.

19.04.2013 в адрес Бурятского УФАС России поступило заявление ЗАО «Росгидромашмаркет» из которого следует, что по итогам Аукциона не было подано ни одной заявки, Аукцион не состоялся. Заказчик направил в Минфин РБ письмо о согласовании возможности заключения договора с единственным поставщиком. Минфин РБ согласовал заключение договора с единственным поставщиком ООО «Престиж» при наличии не расторгнутого договора между

Заказчиком и ЗАО «Росгидромашмаркет».

Ссылаясь на часть 8.1 статьи 9 Закона о размещении заказов, считает, что новый контракт заключается с другим участником на условиях, предусмотренных частью 8 статьи 47, частью 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов и Заказчик должен после расторжения договора с ЗАО «Росгидромашмаркет» обратиться за согласием заключить договор к ЗАО «Холдинговая компания ЦентрПромИнвест», которое заняло в запросе котировок № 0302300048712001619 второе место. Вместо этого, Заказчик по согласованию с Минфином РБ заключает договор с ООО «Престиж».

Заявитель также указывает, что срок поставки товара истек 05.11.2012, а письмо о согласовании было направлено в Минфин РБ 02.11.2012, т.е. до даты истечения срока поставки насоса.

Просит исследовать изложенные обстоятельства на предмет наличия в действиях КБУ г. Улан-Удэ при заключении договора № 51 от 28.11.2012 с ООО «Престиж» нарушений части 8, 8.1 статьи 9 Закона о размещении заказов. Также Заявитель просит рассмотреть обращение на предмет нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции)

При рассмотрении документов и сведений, представленных Заявителем и Заказчиком и проведенной на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки, инспекция Бурятского УФАС России установила:

**28.08.2012** Заказчиком на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку гидравлического насоса с переходной муфтой, номер извещения – **0302300048712001526**. Начальная (максимальная) цена контракта – 459 171,50 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 06.09.2012 № 0302300048712001526, опубликованному на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) на участие в аукционе не подано ни одной заявки. На основании части 21 статьи 41.8 Закона о размещении заказов аукцион признан несостоявшимся.

Согласно части 1 статьи 40 Закона о размещении заказов, в случаях, если аукцион признан несостоявшимся и контракт не заключен, заказчик, уполномоченный орган **вправе объявить о проведении повторного аукциона либо направить** документы о проведении аукциона и признании его несостоявшимся **в уполномоченные** на осуществление контроля в сфере размещения заказов **орган исполнительной власти** субъекта Российской Федерации (в данном случае – Министерство финансов Республики Бурятия). По согласованию с указанным органом заказчик может принять решение о размещении заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). В случае объявления о проведении повторного аукциона заказчик, уполномоченный орган вправе изменить условия аукциона.

**05.09.2012** Заказчик на официальном сайте размещает извещение о проведении запроса котировок на поставку гидравлического насоса с переходной муфтой к

прессу, номер извещения – **0302300048712001619**. Начальная (максимальная) цена контракта – 459 171,50 рублей.

Таким образом, Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу о том, что Заказчиком правомерно был размещен заказ в форме запроса котировок, так как на открытый аукцион не было подано ни одной заявки и аукцион признан несостоявшимся, начальная (максимальная) цена контракта не превысила установленную частью 3 статьи 42 Закона о размещении заказов сумму – 500 000 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки котировочных заявок от 17.09.2012 № 0302300048712001619-1 на участие в запросе котировок было подано 7 заявок от участников размещения заказа, 5 из которых были допущены к участию в запросе котировок. Наименьшее ценовое предложение поступило от ЗАО «Росгидромашмаркет» - 419 800 рублей. Лучшее предложение о цене контракта после победителя было у ЗАО Холдинговая компания «ЦентрПромИнвест» - 449 000 рублей.

ООО «Росгидромашмаркет» обратилось с жалобой в Бурятское УФАС России на действия Заказчика при заключении договора.

09.10.2012 жалоба Общества на действия Заказчика при заключении договора по результатам запроса котировок № 0302300048712001619 была рассмотрена комиссией Бурятского УФАС России и признана обоснованной (Решение по результатам рассмотрения жалобы от 09.10.2012 № 06-02/252-2012).

05.10.2012 между КБУ г.Улан-Удэ, в лице исполняющего обязанности директора <...>. и ЗАО «Росгидромашмаркет», в лице генерального директора <...>. был заключен договор № 44 на поставку гидравлического насоса с переходной муфтой к прессу на сумму – 419 800 рублей. Согласно пункту 4.1 Договора – товар должен быть поставлен Заказчику в полном объеме в течение 30 (тридцати) дней с момента заключения Договора, то есть до 05.10.2012.

Как следует из представленных материалов и сведений от Заказчика (по запросу Бурятского УФАС России от 09.04.2013 № 04-54/1220), поставка гидронасоса в установленные договором сроки не была произведена.

Согласно письму Общества в адрес Заказчика (06.11.2012 № 1140) поставка гидронасоса будет произведена в срок до 01.12.2012, затем поставка товара была перенесена ЗАО «Росгидромашмаркет» ориентировочно на 10-14.12.2012 (03.12.2012 № 1248).

В соответствии с частью 5 статьи 9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в [частях 11](#) и [12](#) настоящей статьи, [части 8 статьи 47](#) настоящего Федерального закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Таким образом, изменение условий исполнения договора в части изменения сроков поставки в соответствии с вышеуказанной нормой Закона о размещении заказов по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

В соответствии с частью 11 статьи 9 Закона о размещении заказов, Заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней) в случае просрочки

исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом.

Заказчик, руководствуясь частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов, направил предложение о расторжении договора по соглашению сторон (16.11.2012 и 29.11.2012), после чего подал исковое заявление в Арбитражный суд Республики Бурятия о расторжении договора. На момент проведения внеплановой проверки дело № А10-5442/2012 находится на рассмотрении в Арбитражном суде Республики Бурятия.

Согласно части 8.1 статьи 9 Закона о размещении заказов, в случае расторжения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) своих обязательств по такому контракту заказчик **вправе** заключить контракт с участником размещения заказа, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта, **с согласия** такого участника размещения заказа.

Заказчиком 02.11.2012 (исх. № 1222) было направлено письмо в Министерство финансов Республики Бурятия о согласовании возможности заключения договора на поставку гидравлического насоса с переходной муфтой по итогам открытого аукциона в электронной форме № 0302300048712001526 с единственным поставщиком ООО «Престиж».

13.11.2012 (исх. № 02-08-11/743) Министерство финансов Республики Бурятия согласовало возможность заключения гражданско-правового договора на поставку гидравлического насоса с переходной муфтой с ООО «Престиж».

В адрес Бурятского УФАС России 24.12.2012 (вх. № 7561) поступила жалоба ЗАО «Росгидромашмаркет» на которую был дан ответ (исх. от 26.12.2012 № 06-03/5249) об отсутствии полномочий Бурятского УФАС России по рассмотрению гражданско-правовых споров, к которым относятся отношения по исполнению/неисполнению сторонами муниципального контракта от 05.10.2012 № 44, в связи, с чем были даны рекомендации об обращении в суд. Также в письме было указано, что у Бурятского УФАС отсутствуют полномочия на осуществление проверки уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов органа исполнительной власти Республики Бурятия (Министерства финансов Республики Бурятия) по поводу согласования возможности заключения договора с ООО «Престиж». По данному вопросу было рекомендовано обратиться в прокуратуру Республики Бурятия.

Исходя из заявления ЗАО «Росгидромашмаркет» от 18.04.2013 (вх. от 19.04.2013 № 2312) Общество обратилось в прокуратуру Железнодорожного района г. Улан-Удэ и как следует из ответа прокуратуры Железнодорожного района г.Улан-Удэ по факту проверки в действиях должностных лиц заказчика, Министерства финансов РБ признаков составов преступлений, предусмотренных статьями 159, 292 Уголовного кодекса РФ, направлены для рассмотрения по существу в УМВД России по г.Улан-Удэ.

По доводам жалобы о ненаправлении Заказчиком сведений о контракте, заключенном по результатам проведения запроса котировок № 0302300048712001619 для включения их в реестр контрактов, Бурятским УФАС России была проведена внеплановая проверка. По результатам внеплановой

проверки Заказчику было выдано предписание об устранении выявленного нарушения (Решение от 01.03.2013 № 06-10/3-2013). Предписание в установленные сроки было исполнено. Должностное лицо КБУ г.Улан-Удэ было привлечено к административной ответственности в виде наложения штрафа по статье 19.7<sup>4</sup> Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Действия, регулирующие отношения сторон, после заключения контракта (договора), Законом о размещении заказов не регламентируются.

Доводы Заявителя о нарушении требований Закона о конкуренции на предмет согласованных действий будут рассмотрены в установленные статьей 44 Закона о конкуренции сроки.

Инспекцией Бурятского УФАС России, установлено, что в соответствии с частью 1 статьи 40 Закона о размещении заказов, заказчик **вправе** обратиться в орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов о размещении заказа (в данном случае – Министерство финансов Республики Бурятия) у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае признания открытого аукциона несостоявшимся, **либо вправе** объявить о проведении повторного аукциона.

В данном случае, Заказчиком, было объявлено проведение заказа путем запроса котировок, по результатам которого был заключен договор от 05.10.2012 № 44, срок действия – до 31 декабря 2012 года (пункт 7.1 договора).

Таким образом, Заказчиком, в нарушение требований части 1 статьи 40 Закона о размещении заказов, при расторгнутом договоре от 05.10.2012 № 44 по результатам запроса котировок, 02.11.2012 было направлено обращение на согласование **о размещении заказа у единственного поставщика** в Министерство финансов Республики Бурятия. Заказчик вправе был обратиться за подобным согласованием по результатам несостоявшегося аукциона до размещения заказа путем запроса котировок и заключенного по его итогам договора.

Принятие должностным лицом заказчика решения о способе размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков с нарушением требований, установленных законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, влечет административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

Инспекция на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия от 08.04.2013 № 62,

решила:

1. Нарушений Закона о размещении заказов при объявлении открытого аукциона, номер извещения - 0302300048712001526 не установлено;

2. Признать Заказчика нарушившим требования части 1 статьи 40 Закона о размещении заказов, в связи с принятием решения о размещении заказа у единственного поставщика при нерасторгнутом договоре по результатам запроса котировок.

3. Предписание не может быть выдано в связи с тем, что договор с ООО «Престиж» заключен и исполнен.

4. Рекомендовать ЗАО «Росгидромашмаркет» обратиться в Арбитражный суд Республики Бурятия, прокуратуру Республики Бурятия на действия Заказчика, после заключения контракта при поставке гидронасоса.

5. Передать соответствующему должностному лицу Бурятского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица Заказчика по части 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

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

Руководитель инспекции

Члены инспекции