

Р Е Ш Е Н И Е

08 августа 2011 года

город Нижний Новгород

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

- Шумилова А.А. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления,
- Кирьяковой С.Е. - члена комиссии, начальника отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Тялялёва А.О. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля за размещением государственных заказов,

с участием:

- Квашнина Д.А. - представителя ФБУЗ «ПОМЦ ФМБА России» (Доверенность № 126 от 08.08.2011),
-
- Басова А.А. - индивидуального предпринимателя,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя Басова Антона Андреевича (далее также – ИП Басов А.А., заявитель) на действия Федерального государственного учреждения «Приволжский окружной медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» (далее также – ФГУ «ПОМЦ ФМБА России», заказчик) при размещении заказа на поставку товаров для государственных нужд,

У С Т А Н О

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ИП Басова А.А. на действия ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку мебели корпусной для нужд ФГУ «ПОМЦ ФМБА России», извещений № 0332100021311000373 (далее также – аукцион в электронной форме).

По мнению заявителя, ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» нарушен порядок заключения контракта по итогам названного открытого аукциона в электронной форме, что противоречит требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о размещении заказов).

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России заявитель поддержал изложенную в жалобе позицию и требования в полном объеме.

Представитель ФБУЗ ПОМЦ ФМБА России с доводами, изложенными в жалобе ИП Басова А.А., не согласился, факт нарушения требований Закона о размещении заказов не признал, считает указанную жалобу необоснованной, а требования, изложенные в ней, - не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами, и осуществив внеплановую проверку рассматриваемого размещения заказа в соответствии с требованиями Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 №379, пришла к следующим выводам.

1) 28.06.2011 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и электронной площадке www.sberbank-ast.ru размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на поставку мебели корпусной для нужд ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» и документация об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно указанным документам государственным заказчиком данного размещения заказа выступает ФГУ «ПОМЦ ФМБА России».

Оператором электронной площадки является ЗАО «Сбербанк - АСТ».

Предметом государственного контракта, заключаемого по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме, является поставка мебели корпусной.

Начальная (максимальная) цена контракта – 548 250,00 рублей.

2) 11.07.2011 состоялось рассмотрение вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме. Результаты данной процедуры зафиксированы в протоколе подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №

0332100021311000373-3 от 11.07.2011.

В соответствии с указанным протоколом победителем открытого аукциона в электронной форме признан ИП Басов А.А.

Порядок заключения по результатам открытого аукциона в электронной форме контракта установлен статьёй 41.12 Закона о размещении заказов, в том числе определены сроки направления заказчиком оператору электронной площадки проекта контракта (часть 2 статьи 41.12), сроки подписания победителем электронной цифровой подписью (далее также - ЭЦП) проекта контракта и направления документа об обеспечении исполнения контракта - пять дней с момента получения участником проекта контракта (часть 4 статьи 41.12), а также регламентирован порядок разрешения разногласий по проекту контракта (части 4.1 - 4.6 статьи 41.12)

Частями 19 и 22 статьи 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что в случае, если обеспечением исполнения контракта является договор поручительства, контракт может быть заключен только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, подписанного электронно-цифровой подписью победителя договора поручительства, а также соответствующих копий бухгалтерских отчетностей поручителя, представленных в налоговый орган в установленном порядке, а также документов в отношении поручителя, указанных в пунктах 3 и 5 части 2 статьи 41.3 Закона о размещении заказов (копии учредительных документов поручителя и копии документов, подтверждающие полномочия его руководителя).

18.07.2011 заказчиком направлен оператору электронной площадки без ЭЦП лица, имеющего право действовать от имени заказчика, проект контракта, который оператором электронной площадки отправлен в ИП Басову А.А.

22.07.2011 ИП Басовым А.А. оператору электронной площадки направлен подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени индивидуального предпринимателя, протокол разногласий (с предложением включить в проект государственного контракта номер <...> серию и дату свидетельства, на основании которой действует поставщик).

25.07.2011 ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» направил оператору электронной площадки без ЭЦП заказчика доработанный проект контракта оператору электронной площадки.

28.07.2011 ИП Басовым А.А. направлен оператору электронной площадки проект контракта, подписанный ЭЦП, а также договор поручительства от 20.07.2011 № 4 312-АСС/2011.

Отношения, связанные с заключением и исполнением договора поручительства, регулируются параграфом 5 главы 3 «Обеспечение исполнения обязательств» ГК РФ.

Статьей 361 ГК РФ предусмотрено, что по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. При этом договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

Согласно статье 362 ГК РФ договор поручительства должен быть совершен в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 434 ГК РФ договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами.

Положениями статьи 153 ГК РФ установлено, что любой договор, в том числе договор поручительства, является актом волеизъявления сторон.

Таким образом, согласие должника (участника размещения заказа) и поручителя на заключение договора поручительства выражается в подписании письменной формы такого договора, волеизъявлением заказчика на принятие представленного участником размещения заказа поручительства является подписание заказчиком контракта после предоставления участником размещения заказа договора поручительства. При этом подписи заказчика на договоре поручительства не требуется. Данная позиция также отражена в Письме ФАС РФ от 23.05.2011 N ИА/19715.

Кроме того, по смыслу Закона о размещении заказов, учитывая цели установления обеспечения исполнения контракта, представленный заказчику договор поручительства должен быть на момент его направления победителем аукциона заключенным.

Из анализа преамбулы названного договора поручительства следует, что сторонами по такому договору являются: ИП Басов А.А., ООО «АГОРОСНАБСЕРВИС», а также ФГУ «ПОМЦ ФМБА России». При этом согласно пункту 3.1 рассматриваемого договора такой договор вступает в силу с момента его подписания.

Представленный оператору электронной площадки договор поручительства от 20.07.2011 № 4 312-АСС/2011 подписан ИП Басовым А.А.» и ООО «АГОРОСНАБСЕРВИС».

Следовательно, указанный договор без подписи заказчика - ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» - не может считаться заключенным, и, как следствие, надлежащим документом об обеспечении исполнения контракта.

Между тем документ об обеспечении исполнения контракта, оформленный надлежащим образом, является обязательным для предоставления вместе с проектом контракта в силу прямого указания закона (часть 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

То есть, в установленные законом сроки (28.07.2011) ИП Басов А.А. фактически не направил оператору электронной

площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, документ об обеспечении исполнения контракта.

Согласно пункту 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения государственного или муниципального контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа проект контракта, а также подписанный электронно-цифровой подписью указанного лица документа об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Изложенное указывает на наличие безусловных оснований для признания ИП Басова А.А. уклонившимся от заключения государственного контракта по результатам проведения рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме.

Таким образом, ФГУ «ПОМЦ ФМБА России», отказавшись от заключения контракта с ИП Басовым А.А., оформив свой отказ протоколом № 332-ЭА-3 от 01.08.2011, действовало правомерно и обоснованно. В связи с этим жалоба ИП Басов А.А. не подлежит удовлетворению.

Учитывая требование Нижегородского УФАС России о приостановлении размещения указанного государственного заказа до рассмотрения жалобы ИП Басова А.А. по существу (уведомление исх.№09/6924 от 04.08.2011), результаты рассмотрения данной жалобы, а также в целях возобновления размещения данного государственного заказа, в том числе открытия доступа к указанному открытому аукциону оператором электронной площадки, комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать оператору электронной площадки соответствующее предписание.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов

р е ш и л а :

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Басова Антона Андреевича на действия Федерального государственного учреждения «Приволжский окружной медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку мебели корпусной для нужд ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» необоснованной.

2. Выдать предписание оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк - АСТ» предписание о прекращении приостановления размещения заказа на поставку мебели корпусной для нужд ФГУ «ПОМЦ ФМБА России».

В соответствии с частью 9 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

П Р Е Д П И С А Н И Е об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

< ... >

1. Оператору электронной площадки - ЗАО «Сбербанк - АСТ» (info@sberbank-ast.ru) **в срок до 22 августа 2011 года** прекратить приостановление размещения государственного заказа на поставку мебели корпусной для нужд ФГУ «ПОМЦ ФМБА России» (извещение № 0332100021311000373).

2. Оператору электронной площадки - ЗАО «Сбербанк - АСТ» **в срок до 24 августа 2011 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи.