

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ЗАО «ЕАско» (вх. № 17041-12 от 30.11.2012 г.) о нарушении законодательства о размещении заказов

06 декабря 2012 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ЗАО «ЕАско» (далее – Заявитель) на действия УКС администрации Лысьвенского муниципального района (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству объекта «Спортивный комплекс с плавательным бассейном (25x11) и универсальным игровым залом (извещение № 0356300017012000019),

### УСТАНОВИЛА:

УКС администрации Лысьвенского муниципального района размещается заказ на выполнение работ по строительству объекта «Спортивный комплекс с плавательным бассейном (25x11) и универсальным игровым залом.

По мнению Заявителя, нормы Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) нарушены действиями Заказчика.

В соответствии с протоколом от 29.11.2012 г. Заказчик отказывается заключать контракт с ЗАО «ЕАско». По утверждению Заявителя, следующие основания для отказа от заключения контракта, указанные в названном протоколе, являются незаконными:

- уклонение от заключения муниципального контракта – подписание муниципального контракта ЭЦП не уполномоченного лица;

- предоставление заведомо ложных сведений, содержащихся в документах – наличие задолженностей по налогам и сборам.

В ходе рассмотрения жалобы представители Заявителя поддержали изложенные в жалобе доводы в полном объеме.

Представители Заказчика с изложенными в жалобе доводами не согласились, указав при этом, что документами, послужившими основаниями для отказа от заключения контракта с ЗАО «ЕАско», являются доверенность б/н от 10.01.2012 г. на

Ощепкова С.А., письмо ИФНС по Свердловскому району г. Перми в/к № 1915 от 20.11.2012 г. (исх. № 07/б/н от 15.11.2012 г.).

**Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, и выслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.**

05.10.2012 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству объекта «Спортивный комплекс с плавательным бассейном (25x11) и универсальным игровым залом».

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 0356300017012000019/2 от 12.11.2012 г. победителем в проведении открытого аукциона в электронной форме было признано ЗАО «ЕАско».

Согласно протоколу об отказе от заключения контракта 0356300017012000019/3 от 29.11.2012 г. Заказчик отказался от заключения контракта, указав при этом на следующие обстоятельства:

- уклонение от заключения муниципального контракта – подписание муниципального контракта ЭЦП не уполномоченного лица;
- предоставление заведомо ложных сведений, содержащихся в документах – наличие задолженностей по налогам и сборам.

Данные обстоятельства, по мнению Заявителя, не могут служить основаниями для отказа от заключения контракта с ЗАО «ЕАско».

Вместе с тем, как установила Комиссия, отказ от заключения контракта по причине подписания проекта муниципального контракта электронной цифровой подписью не уполномоченного лица является законным по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником открытого аукциона в электронной форме, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого в соответствии со [статьей 41.11](#) указанного Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов закреплено, что заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 8 статьи 41.11](#) указанного 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.

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 (часть 3 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

Как следует из материалов дела, в том числе из скриншота с сайта оператора электронной площадки проект контракта отправлен участнику размещения заказа 23.11.2012 г.

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](#) указанной статьи протокол разногласий.

Таким образом, исходя из положений части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов проект контракта должен быть подписан электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона.

В соответствии с имеющимися в материалах дела документами 26.11.2012 г. проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью Ощепкова Сергея Александровича, был направлен оператору электронной площадки.

В качестве документа, подтверждающего полномочия Ощепкова С.А. действовать при подписании проекта контракта от имени участника открытого аукциона, была представлена доверенность от 10.01.2012 г., из содержания которой следует, что ЗАО «ЕАско» в лице директора Смирнова С.А. доверяет Ощепкову С.А. представлять интересы ЗАО «ЕАско» как участника размещения заказов при совершении всех необходимых действий для участия и получения аккредитации на электронных площадках (далее – ЭТП) с правом заполнения заявлений, форм аккредитации, предоставление оператору ЭТП всех необходимых документов и сведений, необходимых для получения аккредитации на ЭТП участнику размещения заказа, подписи необходимых документов, заявлений, форм средствами ключа электронной цифровой подписи.

Таким образом, в доверенности от 10.01.2012 г. не предусмотрено полномочие Ощепкова С.А. на подписание проекта контракта от имени ЗАО «ЕАско».

Согласно п.1 ст. 182 ГК РФ, сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Частью 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что 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.

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](#) названной 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](#) указанного 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.

Частью 3.1 статьи 9 Закона о размещении заказов определено, что 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.

Таким образом, Заказчик, составив 29.11.2012 г. протокол об отказе от заключения контракта и указав в нем на уклонение ЗАО «ЕАско» от заключения контракта в связи подписанием проекта контракта электронной цифровой подписью лица, не имеющего на то полномочий, действовал правомерно.

Вместе с тем, является неверным вывод Заказчика о том, что ЗАО «ЕАско» были представлены заведомо ложные сведения о наличии задолженности по налогам и сборам.

Согласно части 3 статьи 9 Закона о размещении заказов, после определения победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок в срок, предусмотренный для заключения контракта, заказчик обязан отказаться 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, в случае установления факта:

1) проведения ликвидации участников конкурса, участников аукциона, участников размещения заказа путем запроса котировок - юридических лиц или принятия арбитражным судом решения о признании участников конкурса, участников аукциона, участников размещения заказа путем запроса котировок - юридических лиц, индивидуальных предпринимателей банкротами и об открытии конкурсного производства;

2) приостановления деятельности указанных лиц в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях;

3) предоставления указанными лицами заведомо ложных сведений, содержащихся в документах, предусмотренных [частью 3 статьи 25](#) или [частью 2 статьи 35](#) указанного Федерального закона;

4) нахождения имущества указанных лиц под арестом, наложенным по решению суда, если на момент истечения срока заключения контракта балансовая стоимость арестованного имущества превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов указанных лиц по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период;

5) наличия у указанных лиц задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов указанных лиц по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, при условии, что указанные лица не обжалуют наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 4 статьи 12 Закона о размещении заказов установлено, что в случае

установления недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных участником размещения заказа в соответствии с [частью 3 статьи 25](#), [частью 2 статьи 31.4](#), [частью 2 статьи 35](#) или [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) указанного Федерального закона, установления факта проведения ликвидации участника размещения заказа юридического лица или принятия арбитражным судом решения о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, факта приостановления деятельности такого участника в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, факта наличия у такого участника задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов такого участника по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, при условии, что участник размещения заказа не обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия обязаны отстранить такого участника от участия в конкурсе или аукционе на любом этапе их проведения.

В составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме ЗАО «ЕАско» в графе «Отсутствие задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которого превышает 25% балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период» обозначило «размер задолженности 0 руб. 0 %».

Согласно представленной на заседание Комиссии справке № 4615 ИФНС России по Свердловскому району г. Перми, ЗАО «ЕАско» по состоянию на 08.11.2012 г. имеет неисполненную обязанность по уплате налогов, сборов, пеней и налоговых санкций, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации.

Вместе с тем, из содержания справки № 4615 не следует, что у ЗАО «ЕАско» имеется задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов указанного лица по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Таким образом, Комиссия считает, что указанные факты (касающиеся предоставления ЗАО «ЕАско» сведений о наличии задолженности) не являются основанием для отказа от заключения контракта, предусмотренным п. 5 ч. 3 ст. 9 Закона о размещении заказов. Следовательно, Заказчиком нарушены положения ч. 3.1 статьи 9 Закона о размещении заказов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 57, 60 Закона о размещении заказов Комиссия,

## РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ЕАско» на действия УКС администрации Лысьвенского муниципального района при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству объекта «Спортивный комплекс с плавательным бассейном (25x11) и универсальным игровым залом (извещение № 0356300017012000019) обоснованной в части неправомерного отказа Заказчика от заключения контракта на основании предоставления заведомо ложных сведений о наличии задолженности по налогам и сборам.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов.
3. Предписание об устранении допущенного Заказчиком нарушения Закона о размещении заказов не выдавать, т.к. такое нарушение не повлияло на результат размещения заказа.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административных дел в отношении должностных лиц Заказчика.

*Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*