

РЕШЕНИЕ

по делу № 10-06/01-376

"13" августа 2010 г.

г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

- председателя Комиссии, заместителя руководителя УФАС по Волгоградской области,

- члена Комиссии, и.о. начальника отдела контроля размещения госзаказа,

- члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

- представителя Комитета муниципального заказа администрации Волгограда (по доверенности),

- представителя МУК "Волгоградский музыкальный театр" (по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 10-06/01-376, возбужденного по жалобе ЗАО "Волгоградпрограммсистем", в которой обжалуются действия аукционной комиссии при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе открытого аукциона на размещение муниципального заказа "На право заключить муниципальный контракт на поставку проектора и объектива для нужд МУК "Волгоградский музыкальный театр" в 2010 году",

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 06.08.2010 г. вх. № 4790 поступила жалоба ЗАО "Волгоградпрограммсистем", в которой обжалуются действия аукционной комиссии при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе открытого аукциона на размещение муниципального заказа "На право заключить муниципальный контракт на поставку проектора и объектива для нужд МУК "Волгоградский музыкальный театр" в 2010 году".

В своей жалобе ЗАО "Волгоградпрограммсистем" сообщает следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 27.07.2010 г. Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании п. 3 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ "в связи с непредставлением документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе. Участник представил платежное поручение, в котором отсутствуют надлежащие отметки банка о дате списания денежных средств со счета плательщика. В соответствии с пунктом 3.8 части 1 Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденного указанием Центрального банка Российской Федерации от 03.10.2002 N 2-П, при оплате платежного поручения на всех экземплярах расчетного документа в поле "Списано со сч. плат." проставляется дата списания денежных средств со счета плательщика".

В соответствии со статьей 34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, и условия допуска участника к аукциону.

Из части 1 статьи 35 Федерального закона № 94-ФЗ следует, что для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Заявка на участие в аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе, или копии таких документов:

а) документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, в случае, если в документации об аукционе содержится указание на требование обеспечения такой заявки (часть 2 статьи 35 Федерального закона № 94-ФЗ).

Участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае невнесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе.

Как следует из документации об аукционе, участник размещения заказа должен перечислить заказчику обеспечение заявки на участие в аукционе в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта не позднее даты и времени начала процедуры рассмотрения заявок на участие в аукционе.

На момент рассмотрения аукционной комиссией заявок участников размещения заказа общество представило оригинал платежного поручения № 3835 от 22.07.2010 г. на сумму 38128,15 (Тридцать восемь тысяч сто двадцать восемь рублей 15 копеек), без отметок банка в поле "Списано со сч. Плат". Денежные средства поступили на счет, указанный в документации об аукционе, до момента рассмотрения заявок.

Кроме того, в аукционной документации в пункте 13 заказчик установил в качестве основного требования к оформлению платежного поручения, следующее:

"Документ, подтверждающий внесение обеспечения заявки, должен содержать следующую информацию: в платежном поручении в поле "Назначение платежа" обязательно указывается следующее: "Обеспечение аукционной заявки. Средства по аукциону (указывается полное наименование аукциона)". Иные требования, предъявляемые к оформлению платежного поручения отсутствуют в аукционной документации.

По этому вопросу Федеральной антимонопольной службы и Министерства экономического развития РФ в п. 3 письма от 18, 19 августа 2009 г. №№ ИА/27690, 13613-АП/Д05 "О разъяснении отдельных положений Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" даются следующие разъяснения: "В соответствии с подпунктом а) пункта 3 части 3 статьи 25, подпунктом а) пункта 3 части 2 статьи 35 Закона участник размещения заказа должен предоставить в составе заявки на участие в торгах документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения такой заявки, в случае, если в документации о торгах содержится указание на требование обеспечения заявки на участие в торгах (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в торгах, или копию такого поручения).

Минэкономразвития России и ФАС России обращают внимание, что в соответствии с частью 4 статьи 12 Закона заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия обязаны отстранить участника размещения заказа от участия в конкурсе или аукционе на любом этапе их проведения в случае установления недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных участником размещения заказа в соответствии с частью 3 статьи 25, частью 2 статьи 35 Закона.

При этом Минэкономразвития России и ФАС России считают, что конкурсная или аукционная комиссия вправе отказать участнику в допуске к участию в торгах на основании непредставления в составе заявки платежного поручения (копии платежного поручения), а также в случае, если в представленном платежном

поручении (копии платежного поручения) содержатся реквизиты заказчика и сведения о назначении платежа, не соответствующие указанным в документации о торгах, а также в случае, если сумма платежа менее указанного в документации размера обеспечения заявки. В иных случаях отказ в допуске к участию в торгах в связи с непредставлением или представлением в составе заявки ненадлежащего платежного поручения (копии платежного поручения) будет являться нарушением части 2 статьи 12 Закона".

Таким образом, учитывая поступление денежных средств на счет Заказчика и предоставление участником размещения заказа всех документов, указанных в документации об аукционе аукционная комиссия не вправе была отклонять заявку на участие в аукционе по причине отсутствия в платежном поручении реквизитов в поле "списано со сч. плат", поскольку заказчик не установил соответствующих требований к участникам размещения заказа в аукционной документации.

Управление ФАС России по Волгоградской области, рассмотрев жалобу ЗАО "Волгоградпрограммсистем" на предмет соответствия требований ст. 57-59 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94 - ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", признало сведения достаточными для принятия жалоб к рассмотрению.

Представители заявителя на рассмотрение жалобы не явились. Поскольку уведомление по данному делу, содержащее сведения о дате и времени рассмотрения жалобы, было размещено на официальном сайте РФ, а также направлено заявителю посредством факсимильной связи, Комиссия УФАС сочла возможным рассмотреть жалобу в отсутствие представителя заявителя.

Вместе с тем, до момента рассмотрения жалобы от заявителя поступили дополнения к жалобе, в которых ЗАО "Волгоградпрограммсистем" просит приобщить к материалам дела справку, выданную дополнительным офисом №8621/00 Волгоградского ОСБ №8621 г. Волгограда, подтверждающую поступление денежных средств на расчетный счет заказчика. Указанное ходатайство Комиссией УФАС было удовлетворено.

Представители уполномоченного органа и заказчика против удовлетворения требований заявителя жалоб возражали, считают, что комиссия приняла законное и обоснованное решение. В удовлетворении заявленных требований просили отказать.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и, проведя внеплановую проверку размещения заказа, размещаемого в форме открытом аукционе "На право заключить муниципальные контракты на поставку мебели и мягкого инвентаря для муниципального дошкольного образовательного учреждения Центр развития ребенка - детский сад №2 Центрального района Волгограда для открытия группы в 2010 году", Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ЗАО "Волгоградпрограммсистем" является необоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с п. 5 ст. 32 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" заказчиком, уполномоченным органом может быть установлено требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе. Для участия в аукционе участник размещения заказа, согласно п.1 ст. 35 Федерального закона №94-ФЗ, подает заявку на участие в аукционе, которая в силу п.а ч.2 ст. 35 указанного закона должна содержать документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, в случае, если в

документации об аукционе содержится указание на требование обеспечения такой заявки (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, или копию такого поручения).

При этом условия допуска и основания отказа в допуске участника размещения заказа к участию в торгах определены ч.1 ст. 12 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее Закон), а именно:

- 1) непредоставления документов, определенных частью 3 статьи 25 настоящего Федерального закона (за исключением документов, предусмотренных подпунктом "г" пункта 1 части 3, частью 3.1 статьи 25 настоящего Федерального закона), частью 2 статьи 31.4 или частью 2 статьи 35 настоящего Федерального закона, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товарах, о работах, об услугах, о производстве литературы или искусства, об исполнении, о национальном фильме, соответственно на поставку, выполнение, оказание, создание которых либо финансирование проката или показа которого размещается заказ;
- 2) несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона;
- 3) непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе;
- 4) несоответствия заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе, в том числе наличие в таких заявках предложения о цене контракта, превышающей начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), начальную (максимальную) цену единицы товара, начальную (максимальную) цену запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, начальную (максимальную) цену единицы услуги и (или) работы.

Данный перечень является исчерпывающим.

В обоснование своих требований заявитель ссылается на следующее: "участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае невнесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе". Однако, в действующей на момент подачи заявки редакции Закона отсутствует данная формулировка, что существенно влияет на фактические обстоятельства дела.

Согласно п. 13 раздела "Условия размещения муниципальных заказов" документации об аукционе, являющегося предметом рассмотрения такое обеспечение было определено.

В соответствии с п.7 раздела рассматриваемой документации "Для участия в аукционе участники должны предоставить следующие документы, заверенные в установленном порядке", в частности, документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, или копию такого поручения) оформленные в соответствии с нормативными актами РФ.

В силу ч. 1 ст.864 ГК РФ Российской Федерации содержание платежного поручения

и представляемых вместе с ним расчетных документов и их форма должны соответствовать требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Согласно пункту 3.8 части 1 Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденного указанием Центрального банка Российской Федерации от 03 октября 2002 года № 2-П, при оплате платежного поручения на всех экземплярах расчетного документа в поле "Списано со сч. плат." проставляется дата списания денежных средств со счета плательщика. Наличие платежного поручения без отметки банка о списании денежных средств не является документом, подтверждающим такое списание, поскольку в силу п. 3.5 указанного положения, платежные поручения принимаются банком независимо от наличия денежных средств на счете плательщика.

Однако, при рассмотрении заявок на участие в указанном аукционе аукционной комиссией было установлено, что участник размещения заказа ЗАО "Волгоградпрограммсистем" в составе поданной последней заявки представил платежное поручение, в котором отсутствуют надлежащие отметки банка о дате списания денежных средств со счета плательщика, что не может считаться подтверждением такой оплаты.

В соответствии с изложенным, на основании п.3 ч.1 ст. 12 ФЗ №94-ФЗ от 21.07.2005 аукционная комиссия участнику рассматриваемого муниципального заказа ЗАО "Волгоградпрограммсистем" правомерно отказала в допуске к участию в аукционе, в связи с непредставлением документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе.

Кроме того, указанная позиция полностью согласуется с разъяснениями Минэкономразвития России и ФАС России, изложенных в письме Минэкономразвития РФ, ФАС РФ от 19.08.2009 № 13613-АП/Д05 "О разъяснении отдельных положений Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" конкурсная или аукционная комиссия вправе отказать участнику в допуске к участию в торгах в случае непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе, поскольку представление платежного документа без соответствующих банковских отметок подтверждает лишь намерение в данном случае внести обеспечение, но не подтверждает факт перечисления денежных средств.

Таким образом, жалоба ЗАО "Волгоградпрограммсистем" является необоснованной.

Вместе с тем, в ходе проведения внеплановой проверки Комиссия УФАС по Волгоградской области выявила следующее.

В соответствии с ч. 5 ст. 32 Закона о размещении заказов заказчиком, уполномоченным органом может быть установлено требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе. Для участия в аукционе участник размещения заказа, согласно ч. 1 ст. 35 Закона о размещении заказов, подает заявку на участие в аукционе, которая в силу п. "а" п. 1 ч. 2 ст. 35 указанного закона должна содержать документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, в случае, если в документации об аукционе содержится указание на требование обеспечения такой заявки (платежное поручение, подтверждающее перечисление

денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, или копию такого поручения).

Согласно п. 13 раздела "Условия размещения муниципальных заказов" документации об открытом аукционе "На право заключить муниципальный контракт на поставку проектора и объектива для нужд МУК "Волгоградский музыкальный театр" в 2010 году" такое обеспечение заявки участниками размещения указанного муниципального заказа было определено.

В соответствии с п. 7 раздела "Для участия в аукционе участники должны предоставить следующие документы, заверенные в установленном порядке (для каждого лота)" в составе заявки необходимо представить документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, или копию такого поручения) оформленные в соответствии с нормативными актами РФ.

Вместе с тем, в соответствии с нормами п. 1 ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов в документации об открытом аукционе было указано, что документ, подтверждающий внесение обеспечения заявки, должен содержать следующую информацию: в платежном поручении в поле "Назначение платежа" обязательно указывается следующее: "Обеспечение аукционной заявки. Средства по аукциону (указывается полное наименование аукциона)"

Участником размещения заказа ООО "ВОГСС" в представленном в составе заявки платежном поручении содержится сведения о назначении платежа, не соответствующие указанным в документации об аукционе.

Кроме того, согласно разъяснениям Минэкономразвития России и ФАС России, изложенных в письме Минэкономразвития РФ, ФАС РФ от 19.08.2009 № 13613-АП/Д05 "О разъяснении отдельных положений Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" конкурсная или аукционная комиссия вправе отказать участнику в допуске к участию в торгах в случае, если в представленном платежном поручении (копии платежного поручения) содержатся сведения о назначении платежа не соответствующие указанным в документации о торгах.

В связи с чем, участник размещения заказа ООО "ВОГСС" был неправомерно допущен к участию в аукционе в связи с несоответствием заявки требованиям аукционной документации, а действия аукционной комиссии нарушают п. 4 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ. Указанные действия аукционной комиссии содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд",

РЕШИЛА:

- 1) Признать жалобу ЗАО "Волгоградпрограммсистем" необоснованной.
- 2) Признать аукционную комиссию при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе открытого аукциона на размещение муниципального заказа "На право заключить муниципальный контракт на поставку проектора и объектива для нужд МУК "Волгоградский музыкальный театр" в 2010 году" нарушившей п.4. ч.1 ст. 12 Федерального Закона от 21.07.05г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку

товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

3) Передать соответствующему должностному лицу Управления ФАС России по Волгоградской области материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4) Предписание об устранении выявленных нарушений аукционной комиссии не выдавать ввиду того, что устранение допущенного нарушения не приведет к изменению результатов процедуры размещения заказа.