

РЕШЕНИЕ

по жалобе № ЖС-173/2012

14.11.2012

г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 19.11.2012)

Комиссия Амурского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...>,

рассмотрела поступившую 07.11.2012 в Амурское УФАС России жалобу ООО «Меркава» на действия государственного заказчика – министерство социальной защиты населения Амурской области при размещении заказа путем открытого аукциона в электронной форме на поставку тотальных эндопротезов тазобедренного сустава, бесцементной фиксации с покрытием из гидроксиапатита для первичного эндопротезирования инвалидов, объявленного извещением за № 0123200000312002754 от 03.10.2012 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru, выразившиеся по мнению заявителя в нарушении положений 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), а именно: в нарушении порядка отказа от заключения контракта с победителем аукциона.

На заседании комиссии присутствовали: от государственного заказчика – министерство социальной защиты населения Амурской области – <...>, действующая на основании доверенности № 20-3471 от 26.12.2011;

от уполномоченного органа – управление государственного заказа Амурской области – <...>, действующая на основании доверенности № 01/1569 от 12.10.2012;

от заявителя – ООО «Меркава» представитель на заседание комиссии Амурского УФАС России не явился, общество о дате и времени рассмотрения дела извещено надлежащим образом;

Участникам рассмотрения жалобы разъяснены права, порядок рассмотрения жалобы, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии.

Из жалобы ООО «Меркава» на заседании Комиссии Амурского УФАС России установлено, что обществом было получено уведомление от государственного заказчика о направлении ему проекта государственного контракта для подписания в связи с тем, что заказчик отказался подписать контракт, с лицом, предложившим минимальную цену контракта.

Считает действия государственного заказчика незаконными, поскольку ч. 13 статьи 41.12 Закона о размещении заказов определяет обстоятельства и порядок направление контракта участнику, занявшему второе место, а именно в случае, если победитель открытого аукциона в электронной форме признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении победителя открытого аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, либо заключить контракт с участником открытого аукциона в электронной форме,

который предложил такую же, как и победитель открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий.

При этом, в законе четко определено, когда победитель может быть признан уклонившимся от подписания контракта и когда заказчик может заключить контракт с кем либо еще.

Согласно протоколу отказа от подписания контракта, участник торгов, признанный победителем в торгах, не был признан уклонившимся от заключения контракта, не был внесен в реестр недобросовестных поставщиков.

Заказчик незаконно оформил протокол как решение аукционной комиссии в связи с тем, что функции и полномочия аукционной комиссии заканчиваются после опубликования протокола проведения аукциона, согласно части 7 статьи 7 Закона о размещении заказов.

Просит признать действия государственного заказчика по отказу от заключения контракта с победителем торгов и направление проекта контракта для подписания ООО «Меркава» незаконными.

Представитель государственного заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, пояснили, что на участие в открытом аукционе в электронной форме за № извещения № 0123200000312002754 поступило и аукционной комиссий было допущено к участию две заявки за рег. № 3616989 и № 3625600. По результатам рассмотрения заявок составлен протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0123200000312002754 от 12.10.2012.

По результатам проведения аукциона победителем аукциона признан участник с № заявки 3625600 - ООО «Альтернатива» с предложением о цене контракта 531640 рублей, вторым, после победителя был признан участник № 3616989 ООО «Меркава», с предложением о цене контракта 536150 рублей.

В установленный срок 19.10.2012 министерство направило оператору торговой площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» на подпись участнику (победителю) ООО «Альтернатива» государственный контракт.

Победитель ООО «Альтернатива», в установленный торговой площадкой срок 24.10.2012, не предоставил в соответствии с условиями аукционной документации обеспечение контракта и не подписал на торговой площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» ЭПЦ государственный контракт.

25.10.2012 оператор торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» направил заказчику уведомление об уклонении участника размещения заказа ООО «Альтернатива» от заключения контракта.

30.10.2012 комиссией министерства на основании приказа о создании комиссии от 29.10.2012 № 260 было рассмотрено уведомление торговой площадки об уклонении участника размещения заказа ООО «Альтернатива» от заключения контракта, и в соответствии с ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов, на основании представленных сведений о фактах, являющихся основанием для

отказа от заключения контракта, принято решение об отказе от заключения государственного контракта и заключении государственного контракта с участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене контракта ООО «Меркава».

Заседание комиссии было оформлено протоколом от 30.10.2012 об отказе от заключения государственного контракта на поставку тотальных эндопротезов тазобедренного сустава, бесцементной фиксации с покрытием из гидроксиапатита для первичного эндопротезирования инвалидов,

30.10.2012 данный протокол опубликован на официальном сайте и направлен поставщику ООО «Альтернатива», который, уклонился от подписания государственного контракта.

Дополнительно, 30.10.2012 факсом протокол об отказе заключения государственного контракта был направлен второму участнику, сделавшему предпоследнее предложение о цене контракта ООО «Меркава».

31.10.2012 министерство направило оператору торговой площадки на подпись участнику ООО «Меркава» государственный контракт № 0123200000312002754-0053570-02 с регламентирующей датой подписания, установленной торговой площадкой 06.11.2012.

В последний день подписания государственного контракта со стороны участника ООО «Меркава» направлен в адрес заказчика протокол разногласий, в котором общество выразило несогласие с датой протокола аукциона и номером сотового телефона, который был указан в контракте.

07.11.2012 министерство, рассмотрев протокол разногласий, направило через оператора электронной площадки на подпись участнику ООО «Меркава» государственный контракт с учетом предложенных изменений.

В регламентированный оператором электронной площадки срок государственный контракт со стороны ООО «Меркава» подписан и находится на статусе «на подписи заказчика», с регламентирующей датой подписания, установленной торговой площадкой 15.11.2012. Обеспечение контракта в виде внесения денежных средств (в соответствии с условиями аукционной документацией) ООО «Меркава» на торговую площадку предоставлено.

В части не признания (по мнению заявителя ООО «Меркава»), в протоколе об отказе заключения государственного контракта участника ООО «Альтернатива» уклонившимся от заключения контракта, министерство пояснило:

В соответствии с Законом о размещении заказов протокол об отказе от заключения контракта, должен содержать 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.

В соответствии с ч. 11 ст. 41.12 Закона о размещении заказов и регламентом электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», участник электронного аукциона, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта, в случае, если такой Участник в течении шести дней, со дня

получения проекта контракта не направил оператору торговой площадки проект контракта подписанный ЭЦП.

Таким образом, признание участника уклонившимся от подписания государственного контракта и факт уклонения от подписания государственного контракта устанавливается торговой электронной площадкой, а не заказчиком. Заказчик должен в протоколе об отказе от заключения государственного контракта отразить сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения контракта.

Данный факт министерством отражен в п. 6. протокола об отказе от заключения государственного контракта.

В части незаконного оформления протокола, как решения аукционной комиссии (по мнению заявителя ООО «Меркава»), министерство сообщило:

Протокол об отказе от заключения государственного контракта был сформирован не аукционной комиссией (т.к. аукционная комиссия не уполномочена на совершение действий, касающихся заключения (отказа от заключения) контракта, а созданной комиссией заказчика (приказ от 29.10.2012 № 260), с целью рассмотрения уведомления электронной площадки об уклонении от подписания участником государственного контракта.

Таким образом, министерство социальной защиты населения Амурской области в действиях по порядку отказа от заключения контракта с победителем аукциона в электронной форме № 0123200000312002754 на поставку тотальных эндопротезов тазобедренного сустава, бесцементной фиксации с покрытием из гидроксиапатита для первичного эндопротезирования инвалидов, нарушений требований Закона о размещении заказов и нарушении прав ООО «Меркава» не усматривает, жалобу ООО «Меркава» на действия министерства считает не обоснованной.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, заслушав доводы сторон, исследовав материалы дела, проведя в соответствии с ч. 4 и ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, установила следующее:

03.10.2012 уполномоченным органом – управлением государственного заказа Амурской области по заявке государственного заказчика – министерство социальной защиты населения Амурской области на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru и официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о размещении заказа путем открытого аукциона в электронной форме на поставку тотальных эндопротезов тазобедренного сустава, бесцементной фиксации с покрытием из гидроксиапатита для первичного эндопротезирования инвалидов, за № извещения 0123200000312002754.

Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена 03.10.2012 уполномоченным органом - управлением государственного заказа Амурской области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 901 900 рублей. Дата окончания срока подачи заявок 11.10.2012 в 09:00. Дата и время проведения открытого аукциона

15.10.2012 в 09:55.

В соответствии с протоколом № 0123200000312002754 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 12.10.2012 на участие в аукционе было подано две заявки за рег. № 3616989 и № 3625600.

Рассмотрев первые части заявок, аукционная комиссия приняла решение допустить к участию в открытом аукционе в электронной форме заявки за рег. № 3616989 и № 3625600 и признании участниками аукциона участников подавших указанные заявки.

В соответствии с протоколом № 0123200000312002754 подведения итогов на участие в открытом аукционе в электронной форме от 15.10.2012 участие в аукционе приняли ООО «Альтернатива» и ООО «Меркава».

Аукционная комиссия, рассмотрев вторые части заявок, приняла решение об их соответствии требованиям документации и признала победителем открытого аукциона в электронной форме ООО «Альтернатива» с последним предложением цены контракта 531 640 рублей.

19.10.2012 государственным заказчиком победителю аукциона через электронную площадку направлен проект контракта для подписания электронной цифровой подписью.

Оператором электронной площадки установлен регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника размещения заказа до 24.10.2012.

В регламентированный срок проект контракта, подписанный ЭЦП и обеспечение исполнения контракта от ООО «Альтернатива» государственному заказчику не направлены.

25.10.2012 от оператора электронной площадки государственному заказчику поступило уведомление об уклонении победителя торгов - ООО «Альтернатива» от заключения контракта.

30.10.2012 государственным заказчиком на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» опубликован протокол об отказе от заключения контракта с ООО «Альтернатива» в связи с уклонением участника от заключения контракта.

30.10.2012 государственным заказчиком через оператора электронной площадки проект контракта для подписания направлен участнику открытого аукциона в электронной форме ООО «Меркава» предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника размещения заказа - ООО «Меркава» оператором электронной площадки установлен 06.11.2012.

06.11.2012 министерством социальной защиты населения Амурской области от ООО «Меркава» получен протокол разногласий к проекту государственного контракта.

07.11.2012 государственный заказчик, рассмотрев данный протокол разногласий, направил доработанный проект контракта ООО «Меркава».

Срок подписания проекта контракта ООО «Меркава» оператором электронной площадки установлен 15.11.2012.

До окончания регламентированного срока государственному заказчику поступил подписанный электронной цифровой подписью участника размещения заказа - ООО «Меркава» проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта.

Согласно части 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, 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 ч. 13 ст. 41.12 Закона о размещении заказов в случае, если победитель открытого аукциона в электронной форме признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении победителя открытого аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, либо заключить контракт с участником открытого аукциона в электронной форме, который предложил такую же, как и победитель открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий.

Пунктом 14.13. регламента электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» предусмотрено, что пользователь должен быть проинформирован о регламентированном сроке направления карточки контракта, подписанного участником размещения заказа, который составляет пять дней со дня первого получения проекта контракта в соответствии с ч. 4 ст. 41.12 Закона 94-ФЗ. В случае неподписания проекта контракта со стороны участника в течение установленного времени, система направляет организатору торгов, заказчику уведомление об уклонении участника от заключения контракта, а также о необходимости завершения процедуры размещения заказа путем передачи проекта контракта следующему участнику (при его наличии), с которым должен заключаться контракт при уклонении участника,

В соответствии с п. 14.31. регламента, участник электронного аукциона, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если такой участник электронного аукциона в установленный срок, не направил оператору электронной площадки, подписанный электронной цифровой подписью лица имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий, либо не направил

подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения протокола на электронной площадке, а также подписанный ЭЦП указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта и признания его уклонившимся устанавливается электронной площадкой путем уведомления заказчика и участника размещения заказа об уклонении от заключения контракта.

Частью 3 статьи 9 Закона о размещении заказов установлено, что 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 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 (ч. 3.1. ст. 9 Закона о размещении заказов).

Материалами дела подтверждается, что с целью рассмотрения уведомления оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» об уклонении ООО «Альтернатива» от заключения контракта и составления протокола об отказе от заключения контракта государственным заказчиком изготовлен приказ № 260 от 29.10.2012 о создании комиссии государственного заказчика.

Протокол от 30.10.2012 об отказе от заключения контракта с ООО «Альтернатива» в связи с уклонением участника от заключения контракта подписан членами комиссии созданной на основании приказа № 260 от 29.10.2012 и государственным заказчиком в лице исполняющего обязанности министра социальной защиты населения Амурской области в связи с чем, имеет юридическую силу и правомерно размещен на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ».

Таким образом, учитывая, что факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта устанавливается уведомлением оператора электронной площадки об уклонении участника от заключения контракта, по результатам поступления в адрес заказчика вышеуказанного уведомления государственным заказчиком в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов на электронной площадке размещен протокол об отказе победителя торгов от заключения контракта, министерством социальной защиты населения Амурской области правомерно направлен проект контракта для подписания участнику размещения заказа - ООО «Меркава» предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона в электронной форме.

Рассмотрев жалобу ООО «Меркава» на действия государственного заказчика – министерство социальной защиты населения Амурской области при размещении заказа путем открытого аукциона в электронной форме на поставку тотальных эндопротезов тазобедренного сустава, бесцементной фиксации с покрытием из гидроксиапатита для первичного эндопротезирования инвалидов, объявленного извещением за № 0123200000312002754 от 03.10.2012 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru, руководствуясь п. 1 ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС РФ от 24.07.2012 N 498 «Об утверждении 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, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений», Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО «Меркава» на действия государственного заказчика – министерство социальной защиты населения Амурской области при размещении заказа путем открытого аукциона в электронной форме на поставку тотальных эндопротезов тазобедренного сустава, бесцементной фиксации с покрытием из гидроксиапатита для первичного эндопротезирования инвалидов, объявленного извещением за № 0123200000312002754 от 03.10.2012 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ», не обоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>