

Р Е Ш Е Н И Е
№ 9 1 2 - Ф А С 5 2 - К Т - 3 6 - 0 9 / 0 1

23 августа 2010 года

город Нижний Новгород

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

- Шумилов А.А. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Корноухова Ю.В. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Кирьякова С.Е. - член комиссии, начальник отдела контроля за размещением государственных заказов,

с участием:

- Тиминой А.Н. - представителя администрации города Дзержинска Нижегородской области (доверенность №59 от 20.08.2010), члена аукционной комиссии,
- Гераськиной Т.В. - представителя администрации города Дзержинска Нижегородской области (доверенность №60 от 20.08.2010),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «АльянсМаркет» (далее также – ООО «АльянсМаркет», заявитель) на действия администрации города Дзержинска Нижегородской области и ее аукционной комиссии (далее также – аукционная комиссия) при размещении заказа на выполнение работ для муниципальных нужд,

у с т а н о в

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «АльянсМаркет» о нарушении аукционной комиссией администрации города Дзержинска Нижегородской области требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Реконструкция существующих помещений под бизнес-инкубатор», расположенном по адресу: Нижегородская область, г.Дзержинск, ул. Октябрьская, д.66 № 243-ОА (далее по тексту – аукцион).

По мнению заявителя, аукционная комиссия администрации города Дзержинска Нижегородской области неправомерно отказала в допуске к участию в названном открытом аукционе ООО «АльянсМаркет», 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).

Представители администрации города Дзержинска Нижегородской области и член аукционной комиссии, принявшей оспариваемое решение, факт нарушения требований Закона о размещении заказов не признали и пояснили, что документ, подтверждающий внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, входящий в состав заявки ООО «АльянсМаркет» на участие в аукционе, оформлен ненадлежащим образом, просили признать жалобу заявителя необоснованной.

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России представители ООО «АльянсМаркет» и заказчика (МУКС «Строитель») не присутствовали. Доказательства надлежащего извещения о месте и времени рассмотрения жалобы в материалах дела имеются.

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.

www.goszakaz.nnov.ru, www.adm.dzr.nnov.ru размещены извещение о проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Реконструкция существующих помещений под бизнес-инкубатор», расположенном по адресу: Нижегородская область, г.Дзержинск, ул. Октябрьская, д.66 и документация об аукционе № 243-ОА. 1) 14.07.2010 на официальных сайтах

Муниципальным заказчиком данного размещения заказа выступает МУКС «Строитель».

Органом, уполномоченным на осуществление функции по размещению рассматриваемого заказа, выступает администрация города Дзержинска Нижегородской области. Предметом муниципального контракта, заключаемого по итогам проведения рассматриваемого аукциона, является на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Реконструкция существующих помещений под бизнес-инкубатор», расположенном по адресу: Нижегородская область, г.Дзержинск, ул. Октябрьская, д.66 с начальной (максимальной) ценой контракта 14255316,0 рублей.

2) С 02.08.2010 по 05.08.2010 состоялась процедура рассмотрения заявок на участие в аукционе, результаты которой зафиксированы в протоколе №275/1-10 от 05.08.2010.

Согласно протоколу №275/1-10 от 05.08.2010 на процедуру рассмотрения заявок представлены заявки 17 участников размещения заказа, в том числе заявка ООО «АльянсМаркет».

Как следует из протокола рассмотрения заявок ООО «АльянсМаркет» отказано в допуске к участию в аукционе по следующему основанию: «Заявка на участие в аукционе не соответствует пункту 3 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов и подпунктам 3.4.5.1 и 10.1.1. документации об аукционе: не представлен документ, подтверждающий внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (в представленном платежном поручении отсутствуют даты поступления платежного поручения в банк и списания денежных средств с расчетного счета)».

Частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к содержанию, составу и форме заявки на участие в аукционе в соответствии с частями 2 и 3 статьи 35 Закона о размещении заказов

В соответствии с подпунктом «а» пункта 3 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в аукционе 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).

Таким образом, платежное поручение или копия его, предоставляемые в составе заявки участников размещения заказа должны подтверждать сам факт перечисления таким участником указанных денежных средств, из чего следует, что наличие на таком платежном поручении суммы, размер которой соответствует установленной в документации об аукционе, верных реквизитов получателя таких средств и наименование самого получателя, а также назначение платежа, является достаточным доказательством, подтверждающим внесение участником размещения заказа денежных средств обеспечения заявки.

Дополнительных требований к оформлению платежных поручений Законом о размещении заказов не предусмотрено, в том числе к наличию на таком платежном поручении отметок о поступлении и списании денежных средств.

Подпунктом 3.4.5.1. документации об аукционе установлено, что в составе заявки на участие в аукционе должен содержаться *«документ, подтверждающий внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе: оригинал или копия платежного поручения, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе в размере указанном в разделе 13 документации об аукционе (плательщик в котором – участник размещения заказа, подавший заявку на участие в аукционе) с отметками банка в соответствии с разделом 3 Положения ЦБ РФ №2-П от 03.10.2002 «О безналичных расчетах».*

Подпунктом 10.1.1. документации об аукционе установлено, что *«при рассмотрении заявок на участие в аукционе не допускается участник размещения заказа к участию в аукционе в случае не представления в том, числе оригинала или копии платежного поручения, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, или сумма денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе меньше, чем установлено документацией об аукционе».*

Пунктом 13 документации об аукционе установлено, что денежные средства в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе перечисляются участником размещения заказа на лицевой счет по следующим реквизитам получателя:

«Департамент финансов Администрации г.Дзержинска Нижегородской области л/с 02001005410, ИНН 5249021819, КПП 524901001 РКЦ г.Дзержинска, БИК 042274000 Р/счет 40302810322745000002», в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет: 712765,8 рублей.

Учитывая изложенное, а также ссылку на раздел 3 Положения ЦБ РФ №2-П от 03.10.2002 «О безналичных расчетах», который в названном положении отсутствует, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что требования документации об аукционе о наличии на платежных поручениях указанных отметок фактически считает, не установленной частью 1 статьи 36 Законом о размещении заказов.

Изложенное свидетельствует о том, что данная копия платежного поручения подтверждает внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе.

Следовательно, является подтверждающим доказательством, представленным данным участником размещения заказа в соответствии с требованиями части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов и документации об аукционе.

Из анализа заявки ООО «АльянсМаркет», поданной для участия в открытом аукционе, следует, что в составе данной заявки представлена копия платежного поручения №096 от 28.07.2010 на сумму 712765,80 рублей, соответствующего размеру обеспечения заявок 5% от начальной (максимальной) цены контракта и содержатся: наименование реквизитов получателя и сведения о назначении платежа, аналогичные установленным в документации об аукционе. Таким образом, заявка ООО «АльянсМаркет» соответствует требованиям документации об аукционе в рассматриваемой части.

Из данного протокола №275/1-10 от 05.08.2010 также следует, что по аналогичному основанию отказано ООО «Атом».

Данные копии платежных поручений не содержат отметку банка о датах поступления платежного поручения в банк плательщика и списания денежных средств со счета плательщика.

Однако наличие таких отметок, как установлено комиссией Нижегородского УФАС России не является обязательным требованием Закона о размещении заказов и документации об аукционе.

При таких обстоятельствах аукционная комиссия не имела основания для отказа в допуске ООО «АльянсМаркет» и ООО «Атом» к участию в аукционе, в связи с чем оспариваемое заявителем решение аукционной комиссии является неправомерным.

Согласно части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании его участником аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 названного закона.

Частью 2 статьи 12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 названной статьи случаев, не допускается.

Согласно пункту 3) части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе в случае, в том числе, невнесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения такой заявки указано в документации об аукционе.

Таким образом, аукционная комиссия, отказав в допуске к участию в аукционе ООО «АльянсМаркет» и ООО «Атом», заявки которых соответствовали требованиям документации об аукционе, и в которых представлен документ, подтверждающий

перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, приняла незаконное решение, что свидетельствует о нарушении ею части 2 статьи 12 и части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов. В этой связи, жалоба ООО «АльянсМаркет» подлежит удовлетворению.

3) Кроме того, комиссия Нижегородского УФАС России, осуществив в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку соблюдения законодательства о размещении заказов при размещении данного заказа, установила следующее.

Порядок размещения заказа путем проведения аукциона регламентирован главой 3 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о размещении заказов к документации об аукционе должен быть приложен проект государственного или муниципального контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Согласно части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение государственного или муниципального контракта возможно только по соглашению сторон либо в судебном порядке.

В пункте 8.3 проекта муниципального контракта документации об аукционе установлено, что подрядчик вправе расторгнуть данный контракт в одностороннем порядке в случае финансовой несостоятельности заказчика или задержки им расчетов более чем на 3 месяца.

В соответствии с пунктом 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Закон о размещении заказов регулирует отношения по заключению, исполнению и прекращению договоров, выделенных законодателем в особую отдельную группу - государственных и муниципальных контрактов, в результате чего нормы названного закона являются специальными по отношению к нормам Гражданского кодекса Российской Федерации о порядке заключения, исполнения и прекращения (расторжения) договоров.

В регулировании отношений по заключению, исполнению и прекращению (расторжению) государственных и муниципальных контрактов, общие нормы Гражданского кодекса Российской Федерации должны применяться в части, не противоречащей специальным нормам закона.

Следовательно, расторжение муниципального контракта в одностороннем порядке не соответствует названной норме закона. На основании вышеизложенного, уполномоченный орган, утвердив документацию об открытом аукционе с правом заказчика на односторонний отказ от заключения контракта, указанным в проекте муниципального контракта, нарушил положения части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов.

4) Также проанализировав содержание документации об аукционе, комиссией Нижегородского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что согласно Предложению о качестве выполняемых работ Приложение №2 к документации об открытом аукционе, на участника размещения заказа возлагается обязанность для заполнения, в том числе, данных, указанных в нижеприведенной таблице:

№ п/п	Наименование показателя (Данные Участника размещения заказа)
1	2
1	<p>Гарантийное обслуживание (порядок реализации гарантийного обслуживания, объем предоставления гарантии качества на работы и на поставленные материалы)</p> <p><i>(Участник размещения заказа указывает продолжительность гарантийного периода, объем предоставления гарантий качества выполняемых работ и поставленных материалов и свои обязанности по содержанию объекта в гарантийный период. В подтверждение данных Участник может приложить любые документы по своему усмотрению)</i></p>
2	<p>Подробное описание организации работ, в том числе режима работы</p> <p><i>(Участник размещения заказа приводит описание, какие организационные решения будут использоваться (каким образом будет осуществлена подготовка производства работ, ведение какой документации планируется, каким образом будет осуществляться производство работ и текущий контроль за их выполнением, какой режим работы.)</i></p>
3.	<p>Информация о порядке применения трудовых и материальных ресурсов используемых для выполнения работ, в том числе привлекаемых субподрядчиков:</p> <ul style="list-style-type: none"> - строительно-технического персонала; - рабочих разных специальностей. <p><i>(Участник размещения заказа указывает – сколько специалистов и каких специальностей будут задействовано для выполнения работ. По своему усмотрению участник размещения заказа может подтвердить информацию копиями сертификатов специалистов либо копиями договоров с привлекаемыми организациями.)</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - машин, механизмов, оборудования. <p><i>(Участник размещения заказа описывает технику, необходимую и привлекаемую для выполнения работ. По своему усмотрению участник размещения заказа может подтвердить информацию формой ОС-6 «Инвентарная карточка учета объекта основных средств», договором аренды, проката, лизинга)</i></p>
4	<p>Перечень и описание качественных характеристик материалов и оборудования используемых для выполнения работ участником размещения заказа</p> <p><i>(Участник размещения заказа приводит перечень материалов и оборудования которые будут использоваться им при производстве работ, представляет описание и качественные характеристики. По своему усмотрению участник размещения заказа может подтвердить информацию копиями сертификатов соответствия на указанные материалы и оборудование).</i></p>

5	Мероприятия по охране окружающей среды (Участник размещения заказа приводит описание, какие мероприятия и работы по охране окружающей среды будут осуществляться.)
6	Обеспечение безопасности производства работ (Участник размещения заказа приводит описание, какие мероприятия по обеспечению безопасности работ будут предприняты.)
7	Описание системы контроля качества выполняемых работ (Участник размещения заказа приводит описание действующей у него системы контроля качества выполняемых работ, закупаемых материалов и изделий. Может быть подтверждено положением о системе качества, существующей в организации, сертификатом системы качества и т.д.)
8	

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом. Частью 4 статьи 34 Закона о размещении заказов установлены требования к содержанию документации об аукционе, в том числе требования к содержанию, составу и форме заявки на участие в аукционе в соответствии с частями 2 и 3 статьи 35 Закона о размещении заказов. При этом частью 3 статьи 35 названного закона установлено, что требовать от участника размещения заказа непредусмотренные документы и сведения не допускается. Между тем, рассматриваемые сведения не входят в перечень допустимых к истребованию в соответствии с частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов в составе заявки сведений. Следовательно, уполномоченный орган, разработав данную документацию об аукционе изложенным образом, нарушил требования части 4 статьи 34 и части 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

5) В соответствии с пунктом 3.35 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, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, вправе не выдавать предписание в случае выявления нарушений законодательства о размещении заказов, которые не повлияли и не могли повлиять на результаты размещения заказа.

По мнению комиссии Нижегородского УФАС России допущенные уполномоченным органом нарушения части 8 статьи 9, части 4 статьи 34, части 3 статьи 35 Закона о размещении заказов в рассматриваемом случае не повлияли и не могли повлиять на результаты проведения данного открытого аукциона, что исключает необходимость выдачи предписания об устранении допущенных нарушений.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона №94-ФЗ от 21.07.2005 «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 е н и е

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «АльянсМаркет» на действия администрации города Дзержинска Нижегородской области при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Реконструкция существующих помещений под бизнес-инкубатор», расположенном по адресу: Нижегородская область, г.Дзержинск, ул. Октябрьская, д.66 обоснованной.
2. Признать уполномоченный орган - администрацию города Дзержинска Нижегородской области нарушившим требования части 8 статьи 9, части 4 статьи 34, части 3 статьи 35 Федерального закона №94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Признать аукционную комиссию администрации города Дзержинска Нижегородской области нарушившей требования части 2 статьи 12, части 3 статьи 36 Федерального закона №94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
4. Уполномоченному органу - администрации города Дзержинска Нижегородской области в связи с отсутствием влияния на результат торгов предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать.
5. Аукционной комиссии администрации города Дзержинска Нижегородской области выдать предписание об устранении допущенных нарушений.
6. Передать должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административном правонарушении, материалы дела для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения дел об административных правонарушениях по признакам совершения административных правонарушений, предусмотренных частями 2.4 и 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

П Р Е Д П И С А Н И Е
об устранении нарушений законодательства о размещении заказов
№ 9 1 2 - Ф А С 5 2 - К Т - 3 6 - 0 9 / 0 1

1. Аукционной комиссии администрации города Дзержинска Нижегородской области устранить допущенные нарушения части 2 статьи 12, части 3 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», для чего **в срок до 6 сентября 2010 года:**

1) Отменить протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе №275/1-10 от 05.08.2010.

2) Отменить протокол аукциона №275/2-10 от 06.08.2010.

3) Повторно провести процедуру рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, с учетом того, что отказ в допуске обществу с ограниченной ответственностью «АльянсМаркет», обществу с ограниченной ответственностью «Атом» в открытом аукционе при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Реконструкция существующих помещений под бизнес-инкубатор», расположенном по адресу: Нижегородская область, г.Дзержинск, ул. Октябрьская, д.66, по основанию, указанному в протоколе №275/1-10 от 05.08.2010, является неправомерным.

2. Аукционной комиссии администрации города Дзержинска Нижегородской области **в срок до 9 сентября 2010 года** представить

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения настоящего предписания.