

РЕШЕНИЕ

27 октября 2011 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,
Кокуркина Е.С. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,
Будников А.С. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,

с участием:

- Чувилина М.Н. - директора ООО «Строительная компания Чувилина Михаила»,
Боровкова А.В. - представителя ООО «Строительная компания Чувилина Михаила» (по доверенности б/н от 27.10.2011),
Назимовой О.Г. - представителя ООО «Строительная компания Чувилина Михаила» (по доверенности б/н от 27.10.2011),
Егорова А.В. - главного врача МЛПУ «Родильный дом №4»

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания Чувилина Михаила» (далее также – ООО «СКЧМ», заявитель) на действия Муниципального лечебно - профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода (далее также – МЛПУ «Родильный дом №4») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода, №0132300007511000661,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «СКЧМ» о нарушении МЛПУ «Родильный дом №4» требований 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) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода (далее также – аукцион в электронной форме).

По мнению заявителя, заказчиком - МЛПУ «Родильный дом № 4» Ленинского района города Нижнего Новгорода нарушен порядок заключения муниципального контракта, что противоречит положениям Закона о размещении заказов.

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России представители ООО «СКЧМ» поддержали изложенную в жалобе позицию и требования в полном объеме.

Представители Администрации города Нижнего Новгорода на рассмотрении жалобы ООО «СКЧМ» не присутствовали. О времени и месте рассмотрения Администрация города Нижнего Новгорода извещена надлежащим образом.

Заказчик – МЛПУ «Родильный дом №4», присутствовавший на заседании комиссии Нижегородского УФАС России с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, факт нарушения требований Закона о размещении заказов не признал, считает жалобу ООО «СКЧМ» 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) 12.09.2011 на официальном сайте www.zakupki.ru и на электронной площадке www.roseltorg.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных

сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода и документация об аукционе в электронной форме.

Муниципальным заказчиком данного размещения заказа выступает Муниципальное лечебно - профилактическое учреждение «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода.

Органом, уполномоченным на размещение названного заказа, является Департамент экономического развития инвестиций и предпринимательства администрации города Нижнего Новгорода.

Оператором электронной площадки является открытое акционерное общество «Единая электронная торговая площадка» (далее также - ОАО «Единая электронная торговая площадка»).

Предметом данного размещения заказа является право на заключение муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода.

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 091 162, 89 рублей.

2) Согласно части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 статьи 34 названного Федерального закона.

Частью 5 статьи 34 Закона о размещении заказов определено, что к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта, который является частью документации об аукционе.

Согласно части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Пунктом 8.2. проекта муниципального контракта «контракт может быть расторгнут по соглашению досрочно по соглашению сторон, а также в случаях предусмотренных настоящим контрактом и действующим законодательством Российской Федерации».

Вместе с тем в соответствии с пунктом 9.1 проекта муниципального контракта *«заказчик в праве в одностороннем порядке отказаться от дальнейшего исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом».*

Из системного толкования данного пункта, положений Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующих отношения, связанные с выполнением работ для государственных нужд (§5 главы 37 ГК РФ), следует, что данным пунктом допускается расторжение названного муниципального контракта в одностороннем порядке, что не соответствует требованиям действующего законодательства.

3) 06.10.2011 аукционной комиссией рассмотрены первые части заявок на участие в названном открытом аукционе в электронной форме. Результаты данной процедуры зафиксированы в протоколе №ОАЭФ-668.11/1 от 06.10.2011 (далее также – протокол № ОАЭФ-668.11/1 от 06.10.2011).

Согласно названному протоколу на участие в открытом аукционе в электронной форме поданы 2 заявки, которым оператором электронной площадки присвоены порядковые номера №№1 - 2 соответственно.

В соответствии с данным протоколом к участию в названном открытом аукционе в электронной форме допущен участник размещения заказа, подавший заявку на участие в названном открытом аукционе в электронной форме под номером 2.

Участнику, подавшему заявку под номером 1, отказано в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по причине того, что *«не представлены конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара».*

Нарушений положений действующего законодательства при проведении данной процедуры не установлено.

4) Рассмотрение вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме состоялось 12.10.2011. Результаты данной процедуры зафиксированы в Протоколе №ОАЭФ-668.11/2 от 12.10.2011 (далее также – протокол № ОАЭФ-668.11/2 от 12.10.2011).

На заседании Комиссии Нижегородского УФАС России установлено, что в ходе рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме аукционной комиссией принято решение о соответствии требованиям документации названного открытого аукциона в электронной форме заявки участника, поданной под номером 2 (ООО «СКЧМ»).

Открытый аукцион в электронной форме на право на заключение муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода признан несостоявшимся. Проект муниципального контракта направлен через оператора электронной площадки ООО «СКЧМ» для подписания его электронной цифровой подписью по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену контракта – 5 091 162, 89 рублей.

Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме и документацией об открытом аукционе,

по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с таким участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта. Участник размещения заказа, признанный единственным участником открытого аукциона, не вправе отказаться от заключения контракта (часть 11 статьи 41.9 Закона о размещении заказов).

При этом в проект контракта, направленный оператором электронной площадки, включаются конкретные показатели используемого товара, содержащиеся в первой части заявки участника, с которым заключается контракт (часть 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

В случае наличия разногласий по проекту контракта, направленному в соответствии с положениями статьи 41.12 Закона о размещении заказов, участник, с которым заключается контракт направляет протокол разногласий, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, оператору электронной площадки. При этом участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий положения проекта контракта, не соответствующие извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме, документации об открытом аукционе в электронной форме и заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме этого участника размещения заказа, с указанием соответствующих положений данных документов. В течение одного часа с момента получения протокола разногласий оператор электронной площадки направляет такой протокол разногласий заказчику, в уполномоченный орган (часть 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

21.10.2011 ООО «СКЧМ» направлен оператору электронной площадки протокол разногласий по проекту контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода, который затем направлен заказчику – МЛПУ «Родильный дом №4».

В соответствии с частью 4.2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов в течение трех дней со дня получения от оператора электронной площадки протокола разногласий участника открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, заказчик, уполномоченный орган рассматривают данный протокол разногласий и без подписи заказчика направляют доработанный проект контракта оператору электронной площадки либо повторно направляют оператору электронной площадки проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания участника открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт.

Однако надлежащим образом оформленные документы, указанные в названной норме, заказчиком не направлялись, что не отрицается представителем заказчика, присутствующим на заседании Комиссии Нижегородского УФАС России (ООО «СКЧМ» получен тот же протокол разногласий, который направлялся данным обществом).

Изложенное свидетельствует о нарушении заказчиком положений части 4.2. статьи

41.12 Закона о размещении заказов.

Довод представителей ООО «СКЧМ» о том, что названные виды работ выполнить не представляется возможным, в связи с не включением в документацию об открытом аукционе в электронной форме отдельных работ (монтаж и демонтаж строительных лесов, устройство внутридворовой канализации, подсыпка пола цокольного этажа песком $V=570 \text{ м}^3$), отклоняется за недоказанностью. Кроме того, положения документации об открытом аукционе в электронной форме не обжаловались, запросы о разъяснении положений документации не направлялись.

Довод о том, что в аукционной документации неверно классифицирован предмет контракта, заключаемого по результатам открытого аукциона в электронной форме (Требования документации открытого аукциона в электронной форме: капитальный ремонт здания и помещений лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода, по мнению ООО «СКЧМ» - это реконструкция), признается несостоятельным, так как представленное на заседании Комиссии Нижегородского УФАС России заключение Нижегородского государственного архитектурно-строительного университета по определению классификации работ согласно проектной документации открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода (без выезда экспертов на названный объект), не может считаться достаточным доказательством, поскольку не является независимой экспертизой. Кроме того, рабочий проект на выполнение работ на объекте муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода является проектом именно на выполнение работ по капитальному ремонту. Доказательств обратного заявителем не представлено. Более того, изменение предмета не допускается ни по соглашению сторон, ни в одностороннем порядке (часть 5 статьи 9 Закона о размещении заказов).

Таким образом, жалоба ООО «СКЧМ» признается необоснованной.

5) В соответствии с частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении нарушения требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти вправе выдать заказчику, аукционной комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Учитывая, что допущенные заказчиком нарушения могут быть устранены путем направления оператору электронной площадки предусмотренных действующим законодательством документов (при рассмотрении протокола разногласий), Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать МЛПУ «Родильный дом №4» и оператору электронной площадки предписание об устранении допущенных нарушений.

Предписание уполномоченному органу – Администрации города Нижнего Новгорода не выдавать, в связи с отсутствием влияния на результаты размещения заказа, что соответствует положениям пункта 3.25 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.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17 и 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

решила:

- 1) Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания Чувилена Михаила» на действия МЛПУ «Родильный дом №4» на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания лечебного корпуса и наружных сетей канализации муниципального лечебно-профилактического учреждения «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода необоснованной.
- 2) Признать заказчика – МЛПУ «Родильный дом №4» нарушившим положения части 4.2 статьи 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
- 3) Признать уполномоченный орган – Администрацию города Нижнего Новгорода нарушившей часть 8 статьи 9, часть 5 статьи 34 и часть 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
- 4) Предписание уполномоченному органу – Администрации города Нижнего Новгорода - не выдавать в связи с отсутствием влияния на результаты проведения указанного открытого аукциона в электронной форме.

5) Выдать заказчику и оператору электронной площадки предписание об устранении допущенных нарушений.

6) Передать уполномоченному должностному лицу материалы дела для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения дела об административном правонарушении по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ

<...>

1. Заказчику – Муниципальному лечебно - профилактическому учреждению «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода (603011, г. Нижний Новгород, ул. Октябрьской революции, 66 В) устранить нарушения части 4.2 статьи 41.12 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 16 ноября 2011 года** ответить на протокол разногласий, направленный ООО «СКЧМ» при заключении по результатам названного открытого аукциона в электронной форме муниципального контракта, с учетом требований части 4.2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

2. Оператору электронной площадки – ОАО «Единая электронная торговая площадка» (127006, г. Москва, ул. Каретный ряд, д.2/1) - **в срок до 16 ноября 2011 года** обеспечить муниципальному заказчику возможность повторного рассмотрения протокола №289 от 21.10.2011 и направления по результатам такого рассмотрения оператору электронной площадки соответствующих документов.

3. Заказчику – Муниципальному лечебно - профилактическому учреждению «Родильный дом №4» Ленинского района города Нижнего Новгорода Аукционной и

оператору электронной площадки – ОАО «Единая электронная торговая площадка»
з срок до 18 ноября 2011 года представить в Управление Федеральной
антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения
настоящего предписания.