

РЕШЕНИЕ
по делу № 95-К/09
о нарушении законодательства о размещении заказов

« 25» декабря 2009 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (УФАС по РА) по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:

Елбаева Н.А. - руководитель управления, председатель Комиссии;

Килина С.А. – зам. руководителя управления, член комиссии;

Гуткович А.Е. – и.о. начальника отдела госзаказа и контроля органов власти, член комиссии;

Труфанова Е.В. – ведущий специалист-эксперт отдела госзаказа и контроля органов власти, член комиссии;

в присутствии представителя Заказчика -Министерства регионального развития Республики Алтай-начальника юридического отдела ГУКП «Управление капитального строительства Республики Алтай» Чеботарева Михаила Юрьевича (доверенность от 22.12.2009г. № 490), и представителя Заявителя ЗАО «ЭЛМО» - Тюленевой Алены Валерьевны (доверенность от 24.12.2009г. № 660/12).

Рассмотрев жалобу ЗАО «ЭЛМО» от 24.12.2009г. вх. № 2680 на действия аукционной комиссии Министерства регионального развития Республики Алтай при проведении открытого аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Реконструкция средней школы в с. Кокоря, Кош-Агачского района Республики Алтай».

УСТАНОВИЛА:

24.12.2009г. вх. № 2680 в адрес УФАС по РА для рассмотрения поступила жалоба ЗАО «ЭЛМО» (656922, Алтайский край, г.Барнаул, ул.Звездная, 5а) на действия аукционной комиссии Министерства регионального развития Республики Алтай при проведении открытого аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Реконструкция средней школы в с. Кокоря, Кош-Агачского района Республики Алтай».

Заявитель не согласен с решением аукционной комиссии об отклонении его заявки по следующим основаниям:

Рассмотрение заявок на участие в аукционе проводилось 16.12.2009г. по адресу: г. Горно-Алтайск, ул.Чаптынова, 2. На основании результатов рассмотрения заявок был оформлен Протокол № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе на размещение заказа по строительству объекта: «Реконструкция средней школы в с.Кокоря Кош-Агачского района Республики Алтай».

В данном протоколе участнику аукциона ЗАО «ЭЛМО» отказано в допуске к участию в аукционе по следующей причине: **заявка на участие в открытом аукционе не соответствует требованиям и условиям, установленным в документации об аукционе: Выписка из ЕГРЮЛ не содержит данных лицензии участника, что свидетельствует о наличии недостоверных сведений об участнике размещения заказа, согласно требований п.1 ч.1 ст.12 Федерального закона от 21 июля 2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».**

Заявка, поданная Заявителем, содержала нотариально заверенную копию Выписки из единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ) по состоянию на 26.10.2009г.№ 9658 выданную МИФНС № 14 по Алтайскому краю.

Таким образом, Заявитель считает, что поданная им заявка полностью соответствует требованиям, установленным в документации об аукционе.

Также Заявитель в своей жалобе указывает на тот факт, что в составе заявки на участие в аукционе других участников (ООО «Фундаментспецпроект»; ООО «Магдеси-Строй»), которые допущены к участию в аукционе, содержатся выписки из ЕГРЮЛ, в которых нет сведений о лицензиях, выданных участникам размещения заказа, однако заявки данных организаций были допущены к участию в аукционе.

Законодательство Российской Федерации о размещении заказов устанавливает требование о необходимости предоставления участником размещения заказа в составе своей заявки выписки (нотариально заверенной копии) из ЕГРЮЛ. При этом состав сведений, которые должна содержать данная выписка, законом не установлен. Заявитель считает, что данная выписка необходима для подтверждения факта государственной регистрации участников размещения заказа, но не для получения о нем определенных сведений.

На основании вышеизложенного Заявитель считает, что аукционная комиссия Заказчика необоснованно приняла решение о недопуске к участию в аукционе ЗАО «ЭЛМО», что привело к

нарушению прав и законных интересов участника и нарушило его право на заключение контракта. А также, в протоколе рассмотрения заявок Заказчик не указал положения документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе.

Не согласившись с доводами, указанными в жалобе, Заказчиком 23.12.2009г. представлено возражение на жалобу ЗАО «ЭЛМО»

1. В соответствии со ст. 12 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 94-ФЗ) при рассмотрении заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае, если в представленных документах содержатся недостоверные сведения об участнике размещения заказа к Пункту 4 ч.1 ст. 5 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предусматривает обязательность содержания в выписке из ЕГРЮЛ сведений о полученных юридическим лицом лицензиях.

Государственный реестр имеет правоустанавливающее значение, выписка из ЕГРЮЛ является единственным документом, представляемый в конкурсной или аукционной документации, согласно Закона, в виде оригинала или нотариально заверенной копии, в связи с тем, что данная выписка является согласно ст. 1 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» Актом уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях. Указанная **выписка из ЕГРЮЛ содержит полный перечень информации о юридическом лице,** сведения в Запись вносятся в государственные реестры на основании документов, представленных при государственной регистрации. Каждой записи присваивается государственный регистрационный номер <...> и для каждой записи указывается дата внесения ее в соответствующий государственный реестр. При несоответствии указанных в пунктах 1 и 2 ст. 5 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведений государственных реестров сведениям, содержащимся в документах, представленных при государственной регистрации, сведения, указанные в пунктах 1 и 2 данной статьи, считаются достоверными до внесения в них соответствующих изменений. **Таковые достоверные сведения, о наличии лицензии, в выписке из ЕГРЮЛ ЗАО «ЭЛМО» отсутствуют.** Наличие недостоверных сведений в ЕГРЮЛ нарушает интересы Заказчика, потенциально вступающего с участником аукциона в договорные отношения в части предусмотренных аукционной документацией видов работ, в том числе при судебной защите интересов Заказчика.

В соответствии с нормами Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» ни аукционная комиссия, ни заказчик не обладают полномочиями по выбору заявки, которую следует допустить к участию в конкурсе. На основании норм Закона о размещении заказов аукционная комиссия уполномочена только рассмотреть те заявки, которые участники размещения заказов в соответствии со своим волеизъявлением подали на участие в конкурсе, и определить соответствуют ли участники размещения заказа требованиям, установленным действующим законодательством и аукционной документацией.

Соотнесение и исправление ошибок в ЕГРЮЛ, допущенных как заявителями-юридическими лицами, так и налоговыми органами, осуществляющими регистрацию и учет юридических лиц, не входит в компетенцию аукционной комиссии. Исправление ошибок в ЕГРЮЛ лежит полностью на юридических лицах и государственных органах, уполномоченных на подачу сведений в ЕГРЮЛ и внесение записей в ЕГРЮЛ.

2. В своей заявке ЗАО «ЭЛМО» прямо указывает об изучении аукционной документации и конкурсного законодательства, в связи, с чем заказчик считает жалобу ЗАО «ЭЛМО» попадающей под действие, предусмотренное пунктом 1 ст. 10 ГК РФ о недопустимости граждан и юридических лиц в злоупотреблении правом.

3. Заказчик так же считает, что согласно ст. 449 ГК РФ торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны недействительными. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» устанавливает исчерпывающий перечень нарушений, который обозначен двумя блоками: необоснованное исключение из числа участников конкурса и

грубые нарушения порядка проведения конкурса. Данных нарушений аукционной комиссией допущено не было.

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителя стороны, полагает, что доводы жалобы являются необоснованными по следующим основаниям:

Согласно Извещению от 19 ноября 2009 г. Заказчиком – Министерством регионального развития Республике Алтай объявлен открытый аукцион на выполнение строительных работ по объекту «Реконструкция средней школы в с. Кокоря, Кош-Агачского района Республики Алтай». Максимальная цена контракта – 35 400 000 рублей.

Согласно Протоколу № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 16.12.2009г. на участие в аукционе подано 17 заявок, из них 15 аукционной комиссией не допущены к участию в аукционе.

Участник аукциона ЗАО «ЭЛМО» так же не допущен к участию в аукционе по основаниям: **заявка на участие в открытом аукционе не соответствует требованиям и условиям, установленным в документации об аукционе: Выписка из ЕГРЮЛ не содержит данных лицензии участника, что свидетельствует о наличии недостоверных сведений об участнике размещения заказа, согласно требований п.1 ч.1 ст.12 Федерального закона от 21 июля 2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».**

В соответствии с п. «б» ч. 2 ст. 35 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов **заявка должна содержать** полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона **выписку из единого государственного реестра юридических лиц** или **нотариально заверенную копию такой выписки** (для юридического лица), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона **выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей** или **нотариально заверенную копию такой выписки** (для индивидуального предпринимателя), копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица) полученные не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона.

В соответствии с п. м) ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения и документы о юридическом лице, в том числе о лицензиях, полученных юридическим лицом.

На основании ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» содержащиеся в государственных реестрах сведения и документы о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе предоставляются в виде выписки из соответствующего государственного реестра.

При рассмотрении подлинной заявки ЗАО «ЭЛМО», комиссия УФАС по РА установила, что нотариально заверенная копия выписки из ЕГРЮЛ по состоянию на 26.10.2009г. № 9658 (стр.38-41) участника, представленная в составе заявки на участие в аукционе, не содержит сведений о выданной Лицензии (стр.30-37) ГС-6-22-02-1027-0-2263010644-006407-2, серия Д 098444, выданная на «Строительство зданий и сооружений за исключением сооружений сезонного или вспомогательного назначения», сроком действия до 29.12.2013г.

Ответственность за достоверность представляемых сведений, содержащихся в аукционной заявке полностью лежит на участнике аукциона, приведение в соответствие документации юридического лица находится исключительно в интересах и правах юридического лица и полномочиях соответствующих государственных органов.

Таким образом, в выписке из ЕГРЮЛ не отражены сведения о выданной Лицензии, что свидетельствует о наличии недостоверных сведений об участнике размещения заказа, согласно требований п.1 ч.1. ст.12 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ «О размещении заказов...» аукционной комиссией правомерно принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе ООО «ЭЛМО».

В соответствии с ч.3 ст. 36 ФЗ № 94-ФЗ 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 участника размещения

заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, **или об отказе в допуске такого участника** размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 настоящего Федерального закона, а также оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе, который ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе. **Протокол должен содержать сведения** об участниках размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе, решение о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе и **признании его участником аукциона или об отказе в допуске участника** размещения заказа к участию в аукционе **с обоснованием такого решения и с указанием положений настоящего Федерального закона, которым не соответствует участник размещения заказа, положений документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе этого участника размещения заказа, положений такой заявки на участие в аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об аукционе**, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе или об отказе ему в допуске к участию в аукционе.

В нарушение данной нормы закона аукционной комиссией в Протоколе № 1 рассмотрения заявок от 16.12.2009г. не указаны конкретные причины отклонения, а именно **положения документации и заявки которым не соответствует заявка участника.**

Кроме того, в соответствии ч. 5 ст. 17 Федерального закона № 94-ФЗ и Приказа ФАС России от 14.11.2007г. № 379 «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 при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в ходе рассмотрения жалобы проведена внеплановая проверка соответствия всех действий (бездействия) уполномоченного органа Заказчика, Аукционной комиссии, в том числе не указанных в жалобе, в результате которой установлено:

В соответствии с ч.1 ст. 36 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

В нарушение данной нормы аукционной комиссией Заказчика допущен к участию в аукционе другой участник - ООО «Магдеси-Строй», который представил выписку из ЕГРЮЛ по состоянию на 17.11.2009г. (стр.5) согласно которой вид деятельности, на который выдана Лицензия № ГС-6-22-02-27-0-2281005125-004398-1, не соответствует с разрешением на виды работ действующей Лицензии (стр.28), которую предоставил в составе заявки данный участник аукциона.

Победителем аукциона, согласно Протоколу № 1 рассмотрения заявок от 16.12.2009г. является ООО «Фундаментспецпроект».

При исследовании заявки ООО «Фундаментспецпроект» Комиссия УФАС по РА установила, что заявка, поданная на участие в аукционе, полностью соответствует требованиям ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов и документации об аукционе.

В связи с тем, что заявка победителя открытого аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Реконструкция средней школы в с. Кокоря, Кош-Агачского района Республики Алтай» соответствует всем требованиям и в связи с окончанием финансового года, Комиссия УФАС по РА считает, что отсутствует целесообразность отмены торгов, но в связи с необоснованным допуском заявки ООО «Магдеси-Строй» считает необходимым привлечь к административной ответственности по ч.2 ст. 7.30 КоАП РФ членов аукционной комиссии.

Комиссия, оценив изложенные Заказчиком обстоятельства, изучив представленные документы, руководствуясь частями 1,2,4 статьи 57 и частью 6 статьи 60 Федерального Закона № 94-ФЗ от 21.07.05г. «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ЭЛМО» частично обоснованной.

2. Признать аукционную комиссию Министерства регионального развития Республики Алтай нарушившей ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в части необоснованного допуска к участию в аукционе ООО «Магдеси-Строй» и нарушение порядка составления протокола.

3. Выдать аукционной комиссии Предписание об устранении подобных нарушений при

последующем размещении заказов.

4. Передать материалы должностному лицу УФАС по РА для возбуждения административного дела по ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ- нарушение членом аукционной комиссии порядка отбора участников аукциона, а именно необоснованный допуск заявки ООО «Магдеси-Строй».

ПРЕДПИСАНИЕ
об устранении нарушений
законодательства о размещении заказов

«25» декабря 2009 года

г.Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере размещения заказов (далее -Комиссия) в составе:

Косолапова Н.Г.
Труфанова Е.В.
Шебалдина Л.В.

И.о. руководителя управления, Председатель комиссии;
Ведущий специалист –эксперт управления, член Комиссии;
Старший госинспектор, член Комиссии.

на основании Решений по жалобам с № 89-К/09 по № 97-К/09, принятых Комиссией по итогам рассмотрения жалоб: ООО «Сибстройремонт», ООО «СМК «Карат», ООО «СК Универсал», ООО «СМУ 07», ООО «Алтайстройремонт», ООО «АлтайСтройКомплект», ООО «ЭЛМО» ООО «Тенгри», ООО «Энерготехноком на действия аукционной комиссии Министерства регионального развития Республики Алтай при проведении открытого аукциона на выполнение строительных работ по объекту «Реконструкция средней школы в с. Кокоря, Кош-Агачского района, Республики Алтай», в части нарушения законодательства о размещении заказа и руководствуясь ч. 10 статьи 17, частью 6 статьи 60, Федерального закона от 21.07.2005 ФЗ № 94 –ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» предписывает:

1. Заказчику и аукционной комиссии Министерства регионального развития Республики Алтай прекратить нарушения ч.1,3 ст. 36 ФЗ №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем недопущения впредь подобных нарушений при последующем размещении заказа.

2. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай до 14.01.2010г. доказательство об исполнении настоящего Предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения настоящего предписания, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании ч. 15 ст. 17 ФЗ № 94-ФЗ Закона о размещении заказов, вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ, а также обратиться в Арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству Российской Федерации.