

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Пермремстрой» (вх. № 3865-12 от 26.03.2012 г.)  
о нарушении законодательства о размещении заказов

2 апреля 2012г. г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «Пермремстрой» на действия Министерства лесного хозяйства Пермского края при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов на территории Октябрьского и Уинского лесничества Пермского края (извещение № 0156200004112000027),

### УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156200004112000027 Министерством лесного хозяйства Пермского края (далее – Заказчик) проводился открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов на территории Октябрьского и Уинского лесничеств Пермского края.

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) нарушены следующими действиями Заказчика.

Заявитель полагает, что отказ Заказчика от заключения государственного контракта является незаконным.

Выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав и оценив представленные документы, Комиссия Пермского УФАС России установила следующее.

Согласно протоколу аукциона от 13.02.2012 г., предложения о цене контракта ранжированы по мере убывания.

Поскольку цена контракта снизилась до 0,00 руб., в соответствии с требованиями, обозначенными в ч. 18 ст. 41.10 Закона о размещении заказов, были проведены торги на продажу права заключить контракт. Победителем торгов признано ООО «Пермремстрой», предложившее наибольшую цену за право заключения контракта 2955720, 47 руб.

Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 16.02.2012 г. № 5.18-53/2, вторая часть заявки ООО «Пермремстрой» признана соответствующей требованиям аукционной документации.

Заказчиком в адрес ООО «Пермремстрой» был направлен проект контракта, 24.02.2012 победитель торгов направил Заказчику подписанный контракт, однако, плата за право заключения контракта не поступила. На этом основании 05.03.2012 г. Заказчиком был составлен протокол отказа от заключения контракта № 6/2012 г.

Заявитель в ходе рассмотрения жалобы пояснил, что поскольку плата за право заключения контракта должна быть внесена лишь после подписания контракта, действия Заказчика, составившего протокол об отказе от заключения контракта, нарушают нормы Закона о размещении заказов.

Довод Заявителя является несостоятельным и противоречит нормам действующего законодательства. Данный вывод Комиссии Пермского УФАС России основан на следующем.

Согласно ч. 18 ст. 41.10 Закона о размещении заказов, в случае, если при

проведении открытого аукциона в электронной форме цена контракта снижена до нуля, проводится открытый аукцион в электронной форме на право заключить контракт. В этом случае открытый аукцион в электронной форме проводится путем повышения цены контракта исходя из положений настоящего Федерального закона о порядке проведения открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с проектом контракта, в случае снижения в ходе аукциона цены контракта до нуля рублей и проведении аукциона по продаже права на заключение настоящего контракта, раздел 5 «Стоимость работ и порядок расчетов» применяется в том числе, в редакции п.5.2 контракта.

В п. 5.2. Раздела 5 проекта контракта обозначено, что Исполнитель в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента размещения протокола единой комиссии по размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Пермского края, перечисляет Заказчику денежные средства в качестве оплаты права заключения настоящего Государственного контракта. Датой получения считается дата зачисления денежных средств на расчетный счет Заказчика.

Согласно ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

По смыслу ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, окончательный вариант контракта, условия и содержание которого определены и даются Заказчиком в разработанном и приложенном к документации о торгах проекте, формируется путем включения Заказчиком в утвержденный им проект тех условий исполнения контракта, которые были предложены участником размещения заказа.

Во исполнение требований Закона о размещении заказов, Заказчиком в адрес Заявителя был направлен проект государственного контракта, в итоговый вариант которого была включена цена работ по контракту – 0,00 руб. и п.5.2. согласно которому, Заявитель должен внести денежные средства в сумме 2955720,47 руб. в качестве оплаты права заключения контракта.

В соответствии с ч. 1 ст.435 ГК РФ, офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

В соответствии с ч. 1 ст. 438 ГК РФ, акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Документация о торгах, в том числе, проект контракта, является офертой. Одним из условий оферты является требование о перечислении Заказчику денежных средств в качестве оплаты права заключения Контракта. Данное условие проекта Контракта является одним из условий оферты, а не самого Контракта(еще не заключенного), как полагает Заявитель. Поскольку проект Контракта является неотъемлемой частью документации – оферты, подача заявки на участие в торгах, означает согласие с условиями аукционной документации, в том числе, с условием оферты о перечислении денежных средств в качестве оплаты права заключения Контракта, и означает полный и безоговорочный акцепт адресованной оферты.

Направление Заказчику подписанного Контракта без исполнения условия оферты об оплате права заключения Контракта, является ответом о согласии заключить Контракт на иных условиях, чем предложено в оферте.

В соответствии со ст. 443 ГК РФ ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Поскольку в соответствии с ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, новая оферта противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

Кроме того, условие оферты об обязанности оплаты права заключения Контракта в силу положений Главы 22 ГК РФ является условием об исполнении обязательства, односторонний отказ от исполнения которого и одностороннее изменение условий которого в силу ст. 310 ГК не допускаются.

Таким образом, у Заявителя возникла обязанность оплатить цену права заключения контракта до его заключения, поскольку Заказчиком контракт может быть подписан только после оплаты Заявителем цены права заключения контракта. Кроме того, исходя из буквального толкования ч. 18 ст. 41.10 Закона о размещении заказов, право заключения контракта у победителя торгов возникает после оплаты права заключения контракта.

Поскольку Заявителем не исполнена обязанность по оплате права заключения контракта, в действиях Заказчика, принявшего решение об отказе от заключения контракта, нарушений требований Закона о размещении заказов не может быть установлено.

Доводы Заявителя о том, что реквизиты для оплаты цены права заключения контракта, указаны в проекте контракта Заказчиком не верно, что и не позволило оплатить цену права заключения контракта, являются несостоятельными ввиду отсутствия доказательств оплаты цены права заключения контракта по этим реквизитам.

Норма, содержащаяся в ч. 4.1 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, наделяет победителя торгов в случае наличия разногласий по проекту контракта, направить протокол разногласий. Как установлено в ходе рассмотрения жалобы, Заявитель данным правом не воспользовался.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Пермремстрой» на действия Министерства лесного хозяйства Пермского края при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов на территории Октябрьского и Уинского лесничеств Пермского края (извещение № 0156200004112000027) необоснованной. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.