

□

**Управление Федеральной антимонопольной службы**

**по республике Коми**

**РЕШЕНИЕ**

28 ноября 2011 года

№ 04-02/8032

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее – Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «АСП-Сервис» (далее – ООО «АСП-Сервис», заявитель, общество) на действия муниципального заказчика – Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства» в части не заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада №87» по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада № 87» (далее – открытый аукцион в электронной форме),

при участии: <...> ,

**УСТАНОВИЛА:**

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступила жалоба ООО «АСП-Сервис» от 17.11.2011 № 23 (вх. от 22.11.2011 № 2090-Ф).

ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» извещена (по электронной почте, по факсимильной связи и письмом) о месте и времени рассмотрения жалобы.

Представители ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» на рассмотрение жалобы не явились, что с учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы не препятствует ее рассмотрению по существу.

ООО «АСП-Сервис» обжалует действия муниципального заказчика – Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства» в части не заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада №87» по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада № 87».

По мнению заявителя, утверждение муниципального заказчика об уклонении ООО «АСП-Сервис» от заключения муниципального контракта в связи с ненаправлением в адрес оператора электронной торговой площадки подписанного электронной цифровой подписью документа об исполнении контракта, а также утверждение, что заключение договора поручительства в электронной форме не допускается, являются необоснованными и противоречащими законодательству и условиям проведения электронных аукционов.

ООО «АСП-Сервис» просит:

1. Отменить протокол об отказе от заключения муниципального контракта и признать необоснованным отказ Муниципального учреждения «Управление капитального строительства» от заключения муниципального контракта.
2. Отказать Муниципальному учреждению «Управление капитального

строительства» в требовании о признании ООО «АСП-Сервис» уклонившимся от заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада № 87».

Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства» и Муниципальное учреждение «Управление муниципального заказа» администрации МОГО «Ухта» не согласны с заявленными доводами ООО «АСП-Сервис» и подробно изложили свои доводы в отзывах на жалобу.

**2.** Комиссия Коми УФАС России, в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 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), изучив материалы жалобы, заслушав представителей заявителя, заказчика, уполномоченного органа, пришла к нижеследующим выводам.

Муниципальным заказчиком проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада № 87» является Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства».

Документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада № 87» утверждена муниципальным заказчиком - Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства».

Уполномоченным органом является Муниципальное учреждение «Управление муниципального заказа» администрации МОГО «Ухта».

Источник финансирования муниципального заказа – бюджет МОГО «Ухта».

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 094 821 (один миллион девяносто четыре тысячи восемьсот двадцать один) рубль 00 коп.

**2.1.** В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно ч. 1 ст. 41.1 Закона о размещении заказов в целях настоящего Федерального закона под открытым аукционом в электронной форме на право заключить контракт понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в порядке, установленном главой 3.1.

В соответствии с ч. 1 ст. 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](#) настоящего Федерального закона.

Согласно ч.ч. 1 – 4, 6 -11, 20 – 22 ст. 41.12 Закона о размещении заказов по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником открытого аукциона в электронной форме, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого в соответствии со [статьей 41.11](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 8 статьи 41.11](#) настоящего Федерального закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

В течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт.

В течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный

электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта или предусмотренный [частью 4.1](#) настоящей статьи протокол разногласий.

Заказчик, уполномоченный орган в течение трех дней со дня получения от оператора электронной площадки проекта контракта и, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, документа об обеспечении исполнения контракта, подписанных электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона в электронной форме, обязаны направить оператору электронной площадки контракт, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, за исключением случая, предусмотренного [частью 6.1](#) настоящей статьи.

Оператор электронной площадки в течение одного часа с момента получения контракта, подписанного электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, уполномоченного органа, обязан направить подписанный контракт участнику открытого аукциона, с которым заключается контракт.

Контракт считается заключенным с момента направления оператором электронной площадки участнику открытого аукциона в электронной форме контракта в соответствии с [частью 7](#) настоящей статьи.

Контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.

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.

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, либо не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 8 статьи 41.11](#) настоящего Федерального закона протокола в случае, предусмотренном [частью 4.4](#) настоящей статьи, 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 случае, если обеспечением исполнения контракта является договор

поручительства, поручителем выступает юридическое лицо, государственная регистрация которого осуществлена в установленном порядке на территории Российской Федерации и которое соответствует следующим требованиям:

- 1) капитал и резервы поручителя, указанные в соответствующем разделе бухгалтерской отчетности, должны составлять не менее чем триста миллионов рублей и превышать размер поручительства не менее чем в десять раз;
- 2) чистая прибыль поручителя, указанная в соответствующем разделе бухгалтерской отчетности, должна превышать не менее чем в три раза размер поручительства или размер чистой прибыли поручителя должен составлять более чем сто миллионов рублей;
- 3) стоимость основных средств (в части зданий) поручителя, указанная в соответствующем разделе бухгалтерской отчетности, должна составлять не менее чем триста миллионов рублей и превышать не менее чем в десять раз размер поручительства или стоимость указанных основных средств должна составлять более чем один миллиард рублей.

Соответствие поручителя требованиям, установленным [частью 20](#) настоящей статьи, определяется по данным бухгалтерской отчетности за два последних отчетных года или, если договор поручительства заключен до истечения срока предоставления годовой отчетности, установленного [законодательством](#) Российской Федерации о бухгалтерском учете, по выбору поручителя по данным бухгалтерской отчетности за два отчетных года, предшествующих последнему отчетному году. При этом соответствие поручителя требованиям, установленным [частью 20](#) настоящей статьи, определяется по данным бухгалтерской отчетности за каждый отчетный год.

В случае, если обеспечением исполнения контракта является договор поручительства, контракт может быть заключен только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, одновременно с договором поручительства соответствующих копий бухгалтерских отчетностей поручителя, представленных в налоговый орган в установленном порядке, а также документов в отношении поручителя, указанных в [пунктах 3 и 5 части 2 статьи 41.3](#) настоящего Федерального закона и подтверждающих его полномочия.

В соответствии со ст. 361 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс РФ) по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

Как следует из ст. 362 Гражданского кодекса РФ договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

В соответствии с ч. 1 ст. 433 Гражданского кодекса РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 434 Гражданского Кодекса РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась.

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

**2.2.** В ходе обзора документов, представленных в материалы жалобы, Комиссией Коми УФАС России установлено следующее.

Согласно протоколу № 0307300008611000637-1 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 25.10.2011 от оператора электронной торговой площадки в адрес уполномоченного органа – Муниципальное учреждение «Управление муниципального заказа» МОГО «Ухта» поступили четыре заявки участников размещения заказа.

Все четыре участника размещения заказа допущены к участию в открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с протоколом № 0307300008611000637 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 01.11.2011 участником размещения заказа, с которым должен быть подписан контракт, признано ООО «АСП-Сервис».

Как следует из протокола об отказе от заключения муниципального контракта, размещенному на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов и на сайте электронной торговой площадки [www.sberbank-ast.ru](http://www.sberbank-ast.ru) 14.11.2011, муниципальный заказчик – Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства» отказалось от заключения муниципального контракта с ООО «АСП-Сервис» в связи с тем, что общество не направило в адрес электронной торговой площадки в течение пяти дней со дня получения проекта контракта подписанный электронной цифровой подписью документ об обеспечении исполнения контракта.

Из документов, представленных в материалы жалобы оператором электронной торговой площадки [www.sberbank-ast.ru](http://www.sberbank-ast.ru) установлено, что регламентированный срок отправления проекта контракта заказчиком – 07.11.2011.

07.11.2011 муниципальный заказчик направил оператору электронной торговой площадки проект муниципального контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика. В течение одного часа оператор электронной торговой площадки направил указанный проект контракта в адрес ООО «АСП-Сервис». Обществу в личный кабинет, а также на электронный адрес были направлены от оператора электронной торговой площадки соответствующие уведомления о проекте контракта.

Регламентированный срок отправления подписанного участником проекта

контракта – 14.11.2011.

11.11.2011 ООО «АСП-Сервис» направило в адрес оператора электронной торговой площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона в электронной форме, а также документы об обеспечении исполнения контракта. В течение часа оператор направил подписанный со стороны участника размещения заказа проект контракта заказчику.

Регламентированный срок отправления подписанного заказчиком контракта – 15.11.2011.

14.11.2011 муниципальный заказчик отказался от заключения контракта с участником ООО «АСП-Сервис», вследствие чего в системе была создана карточка для участника ООО НьюТек».

Как пояснил представитель заявителя, указанный договор также подписан ООО «АСП-Сервис» электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа. В связи с чем, по мнению заявителя, участник добросовестно исполнил свои обязательства и разместив на электронной торговой площадке договор поручительства № 006018/2011 от 08.11.2011 в электронной форме, изъявил волю на заключение муниципального контракта.

Как пояснили представители заказчика и уполномоченного органа, ООО «АСП-Сервис» представило проект договора поручительства, так как указанный документ подписан только одной стороной – ООО «Корпорация «Омега». Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства. Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, её акцепта (ч. 1 ст. 433 Гражданского кодекса РФ).

В силу ч.ч. 2, 3 ст. 434 Гражданского кодекса РФ договор поручительства носит консенсуальный характер и может быть представлен только в письменной форме на бумажном носителе путем составления одного документа, подписанного сторонами. Заключение договора поручительства в электронной форме не допускается.

Представители уполномоченного органа поддержали доводы заказчика и пояснили, что договор поручительства, одновременно направляясь с контрактом, может быть представлен только в отсканированном виде, заверен электронной цифровой подписью.

Заверение электронной цифровой подписью участника размещения заказа подписанного одной стороной проекта договора поручительства без соблюдения обязательного требования (соблюдение письменной формы), которое предъявляется к такому виду договора гражданским законодательством, не является доказательством подписания его сторонами, а, следовательно, в последствии кредитор (заказчик) не сможет при наступлении определенных событий воспользоваться договором в связи с его недействительностью.

Из документов представленных ООО «АСП-Сервис» на рассмотрение жалобы по существу комиссией Коми УФАС России установлено, что трехсторонний договор

поручительства 006018/2011 от 08.11.2011, совершенный в письменном виде подписан только ООО «Корпорация «Омега».

Согласно письму Федеральной антимонопольной службы России от 23.05.2011 № ИА/19715 «О порядке заключения договора поручительства» согласие должника (участника размещения заказа) и поручителя на заключение договора поручительства выражается в подписании письменной формы такого договора, волеизъявлением заказчика на принятие представленного участником размещения заказа поручительства является подписание заказчиком контракта после предоставления участником размещения заказа договора поручительства. При этом подписи заказчика на договоре поручительства не требуется.

При таких обстоятельствах у Комиссии Коми УФАС России отсутствуют основания полагать, что действия муниципального заказчика – Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства» в части не заключения муниципального контракта на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Капитальный ремонт детского сада №87» по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме противоречат положениям ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «АСП-Сервис» необоснованной.

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