РЕШЕНИЕ № 19-РФ/2012

20 июля 2012 г. Благовещенск

(в полном объёме изготовлено 25.07.2012)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе: <…>,

в присутствии представителя государственного заказчика – <…>, действующего на основании доверенности б/н от 18.07.2012; <…>, действующей на основании доверенности б/н от 18.07.2012.

представитель ИП Хотылева Е.А. на заседании Комиссии Амурского УФАС России не явился, извещен надлежащим образом,

рассмотрела обращение государственного заказчика – ГБОУ ВПО "Амурская государственная медицинская академия" Министерства здравоохранения и социального развития РФ (далее - ГБОУ ВПО Амурская ГМА Минздравсоцразвития России) об уклонении индивидуального предпринимателя Хотылева Евгения Александровича (676722, Амурская область, Бурейский район, <…>) от заключения договора по результатам размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на ремонт кабинета № 19 (пультовая, техническая) Клиники кардиохирургии по адресу ул. Горького, 97 в рамках мероприятий по модернизации, объявленного извещением № 0323100000412000013 от 23.05.2012 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ».

Участникам рассмотрения обращения разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии.

На заседании Комиссии Амурского УФАС России представитель государственного заказчика пояснил, что 23.05.2012 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» государственным заказчиком размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт кабинета № 19 (пультовая, техническая) Клиники кардиохирургии по адресу ул. Горького, 97 в рамках мероприятий по модернизации, за № 0323100000412000013.

Начальная (максимальная) цена контракта 152 774 рублей. Обеспечение исполнения контракта установлено в размере 30 % от начальной (максимальной) цены контракта.

Победителем открытого аукциона признан ИП Хотылев Е.А. с лучшим предложением цены контракта 96 000 рублей.

Лучшее условие о цене контракта после победителя предложило ООО «Торговый дом «Дальневосточный Союз» - 97 236 рублей 13 копеек.

13.06.2012 в адрес победителя аукциона государственным заказчиком для подписания направлен проект контракта.

17.06.2012 государственному заказчику от оператора электронной площадки поступил подписанный ИП Хотылевым Е.А. электронной цифровой подписью проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта в виде договора поручительства.

В качестве обеспечения исполнения по контракту в адрес заказчика победителем аукциона был направлен договор поручительства за № 327-15/06 от 15.06.2012, заключенный ИП Хотылевым Е.А. с ООО «Т.К. Волга Транс».

Указанный договор поручительства за № 327-15/06 от 15.06.2012 не содержал соответствующих копий бухгалтерских отчетностей поручителя, представленных в налоговый орган в установленном порядке, а также документов в отношении поручителя, подтверждающих его полномочия.

В связи с чем, аукционная комиссия приняла решение об отказе от заключения с ИП Хотылевым Е.А. договора по результатам торгов и признала его уклонившимся от заключения контракта (договора).

Государственным заказчиком направлен проект договора для подписания участнику открытого аукциона, который предложил лучшее условие по цене договора после победителя ООО «Торговый дом «Дальневосточный Союз».

05.07.2012 между ООО «Торговый дом «Дальневосточный Союз» и ГБОУ ВПО Амурская ГМА Минздравсоцразвития России в электронной форме заключен договор на ремонт кабинета № 19 (пультовая, техническая) Клиники кардиохирургии по адресу ул. Горького, 97 в рамках мероприятий по модернизации.

При этом, заказчиком заявлено устное ходатайство о не включении сведений об ИП Хотылеве Е.А в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку победитель аукциона не опытный и не знал о необходимости прикрепления к договору поручительства дополнительных документов и сведений.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев обращение, заслушав представителей государственного заказчика, исследовав материалы дела, проведя в соответствии с ч. 4 и ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, установила следующее:

23.05.2012 в сети «Интернет» на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru и официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru государственным заказчиком – ГБОУ ВПО Амурская ГМА Минздравсоцразвития России размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт кабинета № 19 (пультовая, техническая) Клиники кардиохирургии по адресу ул. Горького, 97 в рамках мероприятий по модернизации, за № 0323100000412000013.

Начальная (максимальная) цена контракта 152 774 рублей. Обеспечение исполнения контракта установлено в размере 30% от начальной (максимальной) цены контракта. Окончание срока подачи заявок 30.05.2012 в 17:00. Дата и время проведения открытого аукциона 04.06.2012 в 13:25.

Согласно протокола № 7 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 07.06.2012 победителем открытого аукциона признан ИП Хотылев Е.А. с

лучшим предложением цены контракта (договора) 96 000 рублей.

Лучшее условие о цене контракта после победителя предложило ООО «Торговый дом «Дальневосточный Союз» - 97 236 рублей 13 копеек.

13.06.2012 в адрес победителя аукциона государственным заказчиком для подписания направлен проект контракта.

Оператором электронной площадки регламентированный срок отправления подписанного электронной цифровой подписью победителя аукциона проекта контракта и документа об обеспечении исполнения контракта установлен 18.06.2012.

17.06.2012 государственному заказчику от оператора электронной площадки поступил подписанный ИП Хотылевым Е.А. электронной цифровой подписью проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта.

ИП Хотылев Е.А. в качестве обеспечения исполнения контракта выбрал договор поручительства.

В качестве обеспечения исполнения по контракту в адрес заказчика победителем аукциона был направлен только договор поручительства за № 327-15/06 от 15.06.2012 заключенный ИП Хотылевым Е.А. с ООО «Т.К. Волга Транс», без приложения иных документов.

Аукционная комиссия, рассмотрев поступивший в качестве обеспечения исполнения контракта договор поручительства за № 327-15/06 от 15.06.2012 приняла решение об отказе от заключения с ИП Хотылевым Е.А. договора по результатам торгов на основании: непредоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт (договор), одновременно с договором поручительства соответствующих копий бухгалтерских отчетностей поручителя, представленных в налоговый орган в установленном порядке, а также документов в отношении поручителя, подтверждающих его полномочия..

В связи с чем, государственным заказчиком проект контракта для подписания направлен участнику открытого аукциона, который предложил лучшее условие по цене контракта после победителя ООО «Торговый дом «Дальневосточный Союз».

05.07.2012 между ООО «Торговый дом «Дальневосточный Союз» и ГБОУ ВПО Амурская ГМА Минздравсоцразвития России в электронной форме заключен контракт (договор) на ремонт кабинета № 19 (пультовая, техническая) Клиники кардиохирургии по адресу ул. Горького, 97 в рамках мероприятий по модернизации.

В соответствии с ч. 4 ст. 41.12 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 о размещении заказов) участник открытого аукциона в течение пяти дней со дня получения проекта контракта 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 установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 19 статьи 41.12 Закона о размещении заказа предусмотрено, что в случае, если заказчиком, установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, договора поручительства или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно.

Согласно ч. 20 ст. 41.12 Закона о размещении заказов 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 (ч. 21 ст. 41.12 Закона о размещении заказов).

Согласно договору поручительства № 327-15/06 от 15.06.2012, заключенному ИП Хотылевым Е.А. с ООО «Т.К. Волга Транс», к нему в качестве приложения, приложен полный пакет документов, предусмотренный ч. 20 ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

Частью 22 статьи 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что 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.

Таким образом, лицо, выбравшее в качестве способа обеспечения исполнения контракта договор поручительства, должно приложить к данному договору документы и сведения, предусмотренные частью 22 статьи 41.12 Закона о размещении заказов и направить их заказчику через оператора электронной площадки вместе с подписанным электронной цифровой подписью проектом контракта и договором поручительства.

Не направление вместе с договором поручительства документов предусмотренных ч. 22 ст. 41.12 Закона о размещении заказов не позволяет аукционной комиссии проверить лицо, выступающее в качестве поручителя на соответствие требованиям законодательства о размещении заказов.

Согласно ч. 11 ст. 41.12 Закона о размещении заказов 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 Закона о размещения заказов, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта.

Частью 2 ст. 19 Закона о размещении заказов установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми государственные или муниципальные контракты расторгнуты в связи с существенным нарушением ими государственных или муниципальных контрактов.

Реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом, одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственных и муниципальных заказов.

По смыслу Закона о размещении заказов включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по сути является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном уклонении от заключения

государственного или муниципального контракта. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение лица.

Из материалов дела следует, что ИП Хотылев Е.А. заключил с ООО «Т.К. Волга Транс» договор поручительства № 327-15/06 от 15.06.2012 и прикрепил его к проекту контракта (договора), тем самым, победитель аукциона совершил действия направленные на заключение контракта, но не исполнил свою обязанность добросовестно.

Таким образом, непредставление победителем открытого аукциона в электронной форме наряду с договором поручительства и подписанным ЭЦП контрактом (договором) документов, предусмотренных частью 22 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, не указывает на то, что действия ИП Хотылева Е.А. направлены на уклонение от заключения договора, то есть являются умышленными, недобросовестными.

Проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку действий государственного заказчика при размещении вышеуказанного заказа путем открытого аукциона в электронной форме, проверку факта уклонения ИП Хотылева Е.А. от заключения договора, в соответствии с разделом II Постановления Правительства РФ от 15 мая 2007 года № 292 «Об утверждении положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков» и приказом ФАС России № 267 от 27.08.2007 Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Сведения, представленные государственным заказчиком – ГБОУ ВПО "Амурская государственная медицинская академия" Министерства здравоохранения и социального развития РФ об индивидуальном предпринимателе Хотылеве Евгении Александровиче (676722, Амурская область, Бурейский район, п. Новобурейский, ул. Комсомольская, 10, ИНН 281300435709) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>