

РЕШЕНИЕ
по делу № 97-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), представителя Заявителя – ЗАО «Энерготехноком» Коробейникова И.И. (доверенность № 078 от 21.12.2009г.),

рассмотрев жалобу ЗАО «Энерготехноком» от 25.12.2009г. вх. № 2689 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:

25.12.2009г. вх. № 2689 в адрес УФАС по РА для рассмотрения поступила жалоба ЗАО «Энерготехноком» (649000, Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226/2) 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:

Согласно пп.б) п. 1 ч. 2 ст. 35 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" 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.

Заявка, поданная Заявителем, содержала нотариально заверенную копию Выписки из единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ).

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

На основании вышеизложенного Заявитель считает, что аукционная комиссия Заказчика необоснованно приняла решение об отказе в допуске к участию в аукционе ЗАО «Энерготехноком».

А также, Заказчиком в нарушение ст. 34, ч. 2 ст. 35 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" аукционная документация содержит такие требования, как к сроку действия заявки (п. 3.5 АД), организационно-техническое предложение (пп. б п. 3.9 АД), график производства работ (пп. г п. 3.9 АД) и т.д. В Аукционной документации полностью отсутствует техническое задание и ведомостью объемов работ, что не позволяет участнику рассчитать стоимость выполняемых работ по контракту и ограничивает конкуренцию среди участников.

Не согласившись с доводами, указанными в жалобе, Заказчиком 25.12.2009г. представлено возражение на жалобу ЗАО «Энерготехноком».

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 з а к Пункт в м 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 «Энерготехноком» 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.

Ссылка на нарушение Заказчиком п.2 ч.2 ст. 35 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» несостоятельна. Согласно п.2 ч.2 ст. 35 данного Закона не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром. В перечне работ, предусмотренных аукционной документацией отсутствуют товары, на которые распространяется действие регламентов о безопасности и которые обязательны к представлению в аукционной документации в виде сертификатов, что подтверждается отсутствием такового требования в Информационной карте аукциона. Требовать от участника аукциона видов и форм тары, типов отгрузки и пр. - является правом заказчика, данные требования устанавливаются ГОСТ и техническими регламентами и соблюдение государственных норм по каждой отдельной группе строительных материалов контролируется непосредственно во время исполнения строительных работ. В составе работ, являющихся предметом аукциона отсутствуют особо опасные объекты, в связи с чем все перечисленные в жалобе позиции к характеристикам товара являются необоснованными. Скрытие данных о видах работ от участников размещения заказа не было в виду размещения на официальном сайте всех технических характеристик производимых работ, отсутствие знаний в области применения ГОСТ и технических регламентов участником размещения заказа не может быть основанием к утверждению о нарушении Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителей сторон,

полагает, что доводы жалобы являются частично обоснованными по следующим основаниям:

Согласно Извещению от 19 ноября 2009 г. Заказчиком – Министерством регионального развития Республики 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 «Энерготехноком» 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: в Выписке 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 N94-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 «Энерготехноком», комиссия УФАС по РА установила, что выписка из ЕГРЮЛ по состоянию на 08.10.2009г. № 4959 (стр.13-16), представленная участником в составе заявки на участие в аукционе, не содержит сведения об имеющейся у ЗАО «Энерготехноком» лицензии. Однако, в заявке Заявителя (стр. 20 и 24) приложена копия лицензии от 21.09.2009 №ГС-6-22-02-1027-0-0411146221-006614-1, серия К 115640, выданная на «Строительство зданий и сооружений за исключением сезонного и вспомогательного назначения», сроком действия до 10.10.2010г. и копия лицензии от 21.09.2009 №ГС-6-22-02-1026-0-0411146221-006613-1, серия К 115714, выданная на «Строительство зданий и сооружений за исключением сезонного и вспомогательного назначения», сроком действия до 25.07.2012г.

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 отсутствуют данные о наличии у ЗАО «Энерготехноком» лицензий, представленных в заявке, что свидетельствует о наличии недостоверных сведений об участнике размещения заказа, и 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 ЗАО «Энерготехноком».

Ссылка Заявителя о нарушении Заказчиком ст. 34 и ч.2 ст. 35 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» необоснованна по следующим основаниям:

Срок оферты является в соответствии с ст.ст. 436, 440 ГК РФ абсолютным правом Заказчика,

организационно-техническое предложение, графики производства работ являются формой аукционной заявки, сроки исполнения работ являются существенными условиями заключения государственного контракта. Согласно требованиям СНиП 3.01.01-85 в состав проекта производства работ на возведение здания, сооружения или его части (узла) в обязательном порядке включается календарный план производства работ по объекту или комплексный сетевой график, в которых устанавливаются последовательность и сроки выполнения работ.

Письмо-заявка на участие в аукционе и график производства работ напрямую связаны с существенными условиями исполнения договорных обязательств, заключение государственного контракта по итогам аукциона возможно при соблюдении всех условий, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в части проведения аукциона и условий заключения договорных (контрактных) отношений, предусмотренных ГК РФ. Основными положениями при заключении договора, согласно ст. 432 ГК РФ, считается соглашение между сторонами всех существенных условий договора. Согласно ст. 437 ГК РФ объявление Заказчиком в СМИ проведения открытого аукциона является публичной офертой, в которой прописаны все существенные условия исполнения государственного контракта. Акцепт оферты так же должен содержать безоговорочные условия, о чем свидетельствуют требования ст. 438 ГК РФ.

Представление адресов организаций и арбитражного суда содержаться в форме 8 «Запрос» и не заполняется участниками размещения заказа, не имеет силу обязательного требования, что напрямую следует из Аукционной документации.

Требование о подаче заявки в запечатанном конверте является требованием к форме заявки. Тем более не одного из участников размещения заказа члены Аукционной комиссии не отклонили по причине предоставления аукционной заявки без конверта. Следовательно, ограничение конкуренции между участниками размещения заказа не усматривается.

В аукционной документации представлен достаточный комплект документов для ознакомлением с видами работ, позволяющий достоверно установить стоимость выполнения всех работ, предусмотренных аукционной документацией, отсутствие у лица, подавшего жалобу, специалистов имеющих достаточную компетенцию по применению размещенных документов в части определения общего объема работ не является доводом, имеющим нормативное подтверждение, о нарушении Аукционной документацией действующего законодательства. Данная информация о размещена в составе Аукционной документации на официальном сайте РА (www.zakupki-altai.ru) 19.11.2009 запись № 14673.

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.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.**

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 «Энерготехноком» частично обоснованной.

2. Признать аукционную комиссию Министерства регионального развития Республике 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 Министерства регионального развития Республике Алтай 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.