

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

22 октября 2012 года

№ 04-02/9310

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 «Альтернатива плюс» (далее - ООО «Альтернатива плюс») вх. № 5855 от 15.10.2012 на действия муниципального заказчика - администрации сельского поселения «Объячево» (далее - Администрация СП «Объячево») при размещении муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме «На право заключения контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения д. Остаповская - с. Объячево», извещение № 0107300018612000012 от 22.08.2012 (далее - заказ, открытый аукцион в электронной форме),

при участии: <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. Коми УФАС России известило о времени и месте рассмотрения жалобы закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (далее - ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов») письмом от 16.10.2012 № 04-02/9069.

ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» до рассмотрения жалобы не уведомило о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя данного лица.

С учетом установленных сроков рассмотрения жалобы Комиссия Коми УФАС России пришла к выводу о том, что отсутствие представителя ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» не препятствует рассмотрению жалобы по существу.

2. ООО «Альтернатива плюс» в жалобе и на заседании Комиссии Коми УФАС России оспаривается протокол от 04.10.2012 об отказе от заключения контракта (далее - протокол об отказе от заключения контракта).

В протоколе об отказе от заключения контракта отражено, что ООО «Альтернатива плюс» в качестве обеспечения исполнения контракта на право заключения контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения д. Остаповская - с. Объячево представлена банковская гарантия Коммерческого банка «МАСТ-Банк» (открытого акционерного общества) (далее - ОАО КБ «МАСТ-Банк») от 27.09.2012 № БГ 1426-МБ/2012-038/2012 (далее - банковская гарантия). Заказчиком - Администрацией СП «Объячево» выявлен факт предоставления ООО «Альтернатива плюс» ненадлежащего обеспечения исполнения контракта. Согласно ответу ОАО КБ «МАСТ-Банк» от 04.10.2012 № 1668 на запрос Администрации СП «Объячево» от 02.10.2012 № 1082 в адрес ООО «Альтернатива плюс» банковская гарантия не предоставлялась.

Для ООО «Альтернатива плюс» банковская гарантия получена обществом с ограниченной ответственностью «Оазис» (далее - ООО «Оазис»).

У ООО «Альтернатива плюс» отсутствовали основания для проверки достоверности банковской гарантии.

Администрацией СП «Объячево» в отзыве на жалобу от 19.10.2012 № 1150 и на заседании Комиссии Коми УФАС России указано, что ООО «Альтернатива плюс» в качестве обеспечения

исполнения контракта на право заключения контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения д. Остаповская - с. Объячево представлена банковская гарантия. Согласно ответу ОАО КБ «МАСТ-Банк» от 04.10.2012 № 1668 на запрос Администрации СП «Объячево» от 02.10.2012 № 1082 в адрес ООО «Альтернатива плюс» банковская гарантия не предоставлялась. Имеет место факт предоставления ООО «Альтернатива плюс» ненадлежащего обеспечения исполнения контракта.

3. Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки размещения государственного заказа 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), изучения материалов жалобы, пояснений представителей, пришла к следующим выводам.

3.1. Заказчиком явилась Администрация СП «Объячево».

Аукционная комиссия создана Распоряжением Главы СП «Объячево» № 69/1 от 21.08.2012 «О размещении муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронном виде на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения д. Остаповская - с. Объячево».

Предметом открытого аукциона в электронной форме явилось право заключения контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения д. Остаповская - с. Объячево.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 8 237 544,00 (восемь миллионов двести тридцать семь тысяч пятьсот сорок четыре) рубля.

Источником финансирования заказа явились средства местного бюджета муниципального района «Прилузский».

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 12.09.2012 14 час. 00 мин. по местному времени.

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 13.09.2012.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 17.09.2012.

Документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения д. Остаповская - с. Объячево (далее - документация об открытом аукционе в электронной форме) утверждена Главой Администрации СП «Объячево» 21.08.2012.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0107300018612000012, документация об открытом аукционе в электронной форме размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru 22.08.2012.

В извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, в документации об открытом аукционе в электронной форме установлено требование об обеспечении исполнения контракта.

На участие в открытом аукционе в электронной форме поданы 2 заявки: заявка № 3430638, заявка № 3431025.

По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме 13.09.2012 допущены к участию в открытом аукционе в электронной форме и признаны участниками открытого аукциона в электронной форме участник размещения заказа, подавший заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме № 3430638,

участник размещения заказа, подавший заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме № 3431025.

Участник размещения заказа, подавший заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме № 3430638, признанный участником открытого аукциона в электронной форме, не участвовал в открытом аукционе в электронной форме.

Участником размещения заказа, подавшим заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме № 3431025, явилось ООО «Альтернатива плюс».

По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме 17.09.2012 аукцион признан несостоявшимся, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме ООО «Альтернатива плюс» признана соответствующей требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Администрацией СП «Объячево» в адрес оператора электронной площадки 24.09.2012 направлен проект контракта без подписи лица, имеющего право действовать от имени Администрации СП «Объячево».

Оператором электронной площадки в адрес ООО «Альтернатива плюс» в течение 1 часа с момента получения проекта контракта без подписи лица, имеющего право действовать от имени Администрации СП «Объячево», направлен проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени Администрации СП «Объячево».

ООО «Альтернатива плюс» в адрес оператора электронной площадки 01.10.2012 направлены проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Альтернатива плюс», банковская гарантия, подписанная электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Альтернатива плюс».

Оператором электронной площадки в адрес Администрации СП «Объячево» в течение 1 часа с момента получения проекта контракта, подписанного электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Альтернатива плюс», банковской гарантии, подписанной электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Альтернатива плюс», направлены проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Альтернатива плюс», банковская гарантия, подписанная электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени ООО «Альтернатива плюс».

Контракт мог быть заключен в срок до 04.10.2012.

Однако, контракт не заключен.

3.2. В силу ч. 15 ст. 41.11 Закона о размещении заказов в случае, если открытый аукцион в электронной форме признан несостоявшимся и только одна заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме, поданная участником открытого аукциона, принявшим участие в открытом аукционе, признана соответствующей требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме, заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация направляют оператору электронной площадки проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе, без подписи контракта заказчиком в течение четырех дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 11](#) настоящей статьи протокола. Заключение контракта с участником открытого аукциона, подавшим такую заявку на участие в открытом аукционе, осуществляется в соответствии с [частями 3 - 8, 11, 12, 17 - 19 статьи 41.12](#) настоящего Федерального закона. При этом контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по минимальной цене контракта, предложенной указанным участником открытого аукциона при проведении открытого аукциона. Указанный участник размещения заказа не вправе отказаться от заключения контракта.

Ч. 1 ст. 41.12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что 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.

Ч. 2 ст. 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что 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.

Ч. 3 ст. 41.12 Закона о размещении заказов определено, что 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.

Ч. 4 ст. 41.12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что 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.

Ч. 5 ст. 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что в течение одного часа с момента получения проекта контракта, подписанного электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона в электронной форме, а также документа об обеспечении исполнения контракта, подписанного электронной цифровой подписью указанного лица, но не ранее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола, указанного в [части 8 статьи 41.11](#) настоящего Федерального закона, оператор электронной площадки направляет заказчику подписанный проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта.

Ч. 11 ст. 41.12 Закона о размещении заказов определено, что 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.

Согласно ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов в случае отказа от заключения контракта с победителем конкурса, аукциона или победителем в проведении запроса котировок либо при уклонении победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта с участником размещения заказа, с которым заключается такой контракт, заказчиком не позднее одного рабочего дня, следующего после дня установления

фактов, предусмотренных [частью 3](#) настоящей статьи и являющихся основанием для отказа от заключения контракта, составляется протокол об отказе от заключения контракта, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, с которым заказчик отказывается заключить контракт, сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения контракта, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Протокол подписывается заказчиком в день составления такого протокола. Протокол составляется в двух экземплярах, один из которых хранится у заказчика. Указанный протокол размещается заказчиком на официальном сайте, определяемом в порядке, установленном [статьей 16](#) настоящего Федерального закона, в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола. Заказчик в течение двух рабочих дней со дня подписания протокола передает один экземпляр протокола лицу, с которым заказчик отказывается заключить контракт.

Ч. 4 ст. 29 Закона о размещении заказов предусмотрено, что в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, предусмотренном конкурсной документацией. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником конкурса самостоятельно. Если победителем конкурса или участником конкурса, с которыми заключается контракт, является бюджетное учреждение и заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, предоставление обеспечения исполнения контракта не требуется.

В соответствии со статьей 368 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Согласно ответу ОАО КБ «МАСТ -Банк» от 04.10.2012 № 1668 на запрос Администрации СП «Объячево» от 02.10.2012 № 1082 в адрес ООО «Альтернатива плюс» банковская гарантия не предоставлялась.

Следовательно, ООО «Альтернатива плюс» предоставлено ненадлежащее исполнение контракта.

По информации ООО «Альтернатива плюс», банковская гарантия для данного лица получена у ОАО КБ «МАСТ-Банк» ООО «Оазис».

Между ООО «Альтернатива плюс» (заказчиком) и ООО «Оазис» (исполнителем) заключен договор № БГ 1426-МБ/2012-038 от 27.09.2012 на оказание возмездных услуг (далее - договор на оказание возмездных услуг).

По данному договору заказчик поручает, а исполнитель обязуется предоставить услуги по содействию в получении банковской гарантии, в том числе юридические, маркетинговые и иные консультационные услуги, связанные с предоставлением ОАО КБ «МАСТ-Банк» банковской гарантии, а именно:

консультационные услуги по вопросам правового регулирования института банковских гарантий и иных способов обеспечения обязательств;

консультационные услуги по порядку заключения соглашения о предоставлении банковской гарантии;

юридическое консультирование по вопросам заключения соглашения о предоставлении банковской гарантии;

услуги по оформлению документов, относящихся к банковской гарантии;

услуги по предоставлению обеспечения банковской гарантии, в том числе по предоставлению поручительства или залога по требованию банка.

Доказательства получения ООО «Альтернатива плюс» банковской гарантии именно от ООО «Оазис» не представлены.

В акте приема-передачи № БГ 1426-МБ/2012-038 от 27.09.2012 к договору на оказание возмездных услуг отражено, что исполнитель оказал заказчику консультационные услуги.

По ст. 2 Гражданского кодекса предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [ЗАКОНОМ](#) порядке.

Довод ООО «Альтернатива плюс» об отсутствии у данного лица оснований для проверки достоверности банковской гарантии несостоятелен исходя из того, что ООО «Альтернатива плюс» должно было оценить свои риски, связанные с получением банковской гарантии, и именно ООО «Альтернатива плюс» обязано гарантировать достоверность предоставленного им обеспечения исполнения контракта.

Предусмотренный ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов протокол об отказе от заключения контракта составляется в случаях, когда заказчик отказывается от заключения контракта с участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт (далее - участник), при установлении фактов несоответствия такого участника установленным Законом о размещении заказов требованиям.

Если отказ от заключения контракта инициирован участником в отсутствие выявленных фактов его несоответствия, установленных ч. 3 ст. 9 Закона о размещении заказов, заказчик не оформляет протокол, определенный ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов.

Вместе с тем, в зависимости от обстоятельств, при которых участник признается уклонившимся от заключения контракта, может предусматриваться разное документарное оформление такого факта.

Если в срок, определенный для подписания контракта, участником не представлен подписанный контракт, данный факт может быть зафиксирован отдельным протоколом, в котором указываются соответствующие обстоятельства.

Такой протокол может составляться по аналогии с протоколом, предусмотренным ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов, но при этом для заказчика или комиссии не возникает обязанности соблюдения всех сопутствующих такому протоколу формальных условий (сроки подписания, количество экземпляров, размещение протокола на сайте и другие).

Указанная позиция содержится в письме Министерства экономического развития Российской Федерации от 29.04.2008 № Д05-1581.

В действиях Администрации СП «Объячево» по составлению протокола об отказе от заключения контракта нарушения Закона о размещении заказов отсутствуют.

РЕШИЛА:

Признать жалобу необоснованной.

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

