

## РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-163-2012 о нарушении законодательства о размещении заказов

13 апреля 2012 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии – начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.,

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.

специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Неботовой И.Ю.

специалиста первого разряда отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Дацко Н.Г.

в присутствии представителей:

от Федерального государственного бюджетного учреждения санаторий «Горный воздух» Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации (далее – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России) – <\*\*\*> (доверенность №11 от 12 апреля 2012 года),

от ООО «ЮАР» (далее – заявитель) – <\*\*\*> (доверенность от 10 апреля 2012 года), <\*\*\*>.

Рассмотрев жалобу ООО «ЮАР» на действия государственного заказчика – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России, аукционной комиссии ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона электронной форме №0321100020012000032 на право заключения гражданско-правового договора на поставку продуктов питания (фрукты свежие),

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «ЮАР» на действия государственного заказчика – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России, аукционной комиссии ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона электронной форме

№0321100020012000032 на право заключения гражданско-правового договора на поставку продуктов питания (фрукты свежие).

Заявитель считает, что действия государственного заказчика по уклонению от заключения гражданско-правового договора с ООО «ЮАР» нарушают требования Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд» (Закон №94-ФЗ), а также его законные права и законные интересы.

Представитель государственного заказчика пояснил следующее:

12 марта 2012 года аукционной комиссией ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России осуществлено рассмотрение вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, результаты рассмотрения оформлены протоколом №28/2 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 12.03.2012 г., согласно которого комиссия заказчика приняла решение «признать победителем открытого аукциона в электронной форме, Общество с ограниченной ответственностью «ЮАР», с ценой гражданско-правового договора 1 174 935,00 рублей.

Победителем был предоставлен подписанный электронно-цифровой подписью контракт. Способом обеспечения исполнения контракта ООО «ЮАР» был выбран договор поручительства. При этом, одновременно с договором поручительства, ООО «ЮАР» были представлены копии бухгалтерской отчетности поручителя, которые, по мнению государственного заказчика не соответствуют требованиям Закона №94-ФЗ.

На данном основании 26 марта 2012 года аукционной комиссией ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России был составлен протокол №28/3 отказа от заключения контракта с ООО «ЮАР» по следующим основаниям «поручитель по предоставленному договору поручительства не соответствует требованиям к поручителям установленными частями 20, 21, 22 ст. 41.12 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов...», что подтверждается справкой №11-07/03582 от 21.03.2012 г., которая свидетельствует о недостоверности предоставленного обеспечения и не является надлежащим обеспечением исполнения контракта и не может приниматься в качестве обеспечения исполнения контракта».

Государственный заказчик – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России – считает жалобу необоснованной.

Комиссия Ставропольского УФАС, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя в соответствии со статьей 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку размещения заказа установила, что:

Согласно ч. 1 ст. 41.12. Закона №94-ФЗ по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме.

Протокол №28/2 от 12.03.2012 г. подведения итогов открытого аукциона в электронной форме был опубликован на электронной площадке 12 марта 2012 года.

В установленный частью 2 статьи 41.12 Закона №94-ФЗ срок, государственным заказчиком ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России был направлен оператору электронной площадки проект гражданско-правового договора.

В силу ч. 3 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ 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 соответствии с п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Заказчиком было установлено требование об обеспечении исполнения контракта в размере 354 251,76 рублей. Участником размещения заказа – ООО «ЮАР» – выбран вид обеспечения «Договор поручительства».

Согласно ч. 22 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ 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, а именно

П. 3 ч. 2 ст. 41.3 Закона №94-ФЗ – копия учредительных документов участника размещения заказа (для юридических лиц), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);

П. 5 ч. 2 ст. 41.3 Закона №94-ФЗ – копии документов, подтверждающих полномочия руководителя.

В ч. 5. ст. 41.12. Закона №94-ФЗ 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.

В соответствии с вышеперечисленными нормами Закона №94-ФЗ и в установленном законодательством о размещении заказов срок, в адрес заказчика от оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» был направлен проект гражданско-правового договора, подписанный ЭЦП участника размещения заказа – ООО «ЮАР», а также весь пакет документов, установленный ч. 22 ст. 41.12

Закона №94-ФЗ, а именно договор поручительства №0479/2012 от 13.03.2012 года, копия приказа о назначении на должность генерального директора ООО «Интер-Трейд», копия решения о создании Общества, копии бухгалтерской отчетности поручителя, устав Общества, также в составе документов имелась выписка из ЕГРЮЛ от 07.02.2012 года, свидетельство о государственной регистрации юридического лица, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе.

Ч. 11 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ установлено следующее – 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.

Таким образом, участником размещения заказа ООО «ЮАР» был направлен проект контракта, подписанный ЭЦП и соответствующие документы об обеспечении исполнения контракта в полном объеме. Поручитель, согласно данным бухгалтерской отчетности за два отчетных года, предшествующих последнему отчетному году, а именно за 2010 и 2011 г.г., соответствует требованиям, установленным частью 20 статьи 41.12 Закона №94-ФЗ, а именно

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.

При этом, государственным заказчиком на основании п. 3.1 ч. 3 ст. 9 Закона №94-ФЗ был составлен протокол об отказе от заключения контракта №28/3 от 26.03.2012 г.

Согласно вышеуказанного протокола ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России было принято решение отказать в заключении договора с ООО «ЮАР», в связи с тем, что «поручитель по предоставленному договору поручительства не соответствует требованиям к поручителям установленными частями 20, 21, 22 ст. 41.12 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов...», что подтверждается справкой №11-07/03582 от 21.03.2012г., которая свидетельствует о недостоверности предоставленного обеспечения и не является надлежащим обеспечением исполнения контракта и не может приниматься в качестве обеспечения исполнения контракта».

ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России была проведена проверка достоверности представленных в отношении поручителя документов, в связи с чем был сделан запрос в Инспекцию федеральной налоговой службы №6 по г. Москве, где зарегистрирован поручитель, с просьбой о подтверждении «соответствия данных бухгалтерской отчетности ООО «Интер-Трейд», представленными в налоговый орган и Заказчику». На что был получен ответ от ИФНС №6 по г. Москве следующего содержания «Организация: имеет неисполненную обязанность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций; несвоевременно представляет налоговую и бухгалтерскую отчетность», также ИФНС №6 по г. Москве сделан вывод о том, что «представленная в инспекцию бухгалтерская отчетность за 2010-2011 г.г. не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ».

При этом, каких-либо доказательств, подтверждающих, что бухгалтерская отчетность и иные документы и сведения в отношении поручителя, являются недостоверными ни заказчиком, ни налоговой инспекцией представлено не было. Из письма ИФНС №6 по г. Москве также не следует, что данные бухгалтерской отчетности ООО «Интер-Трейд», представленные в налоговый орган, не соответствуют данным бухгалтерской отчетности, представленной в адрес Заказчика вместе с договором поручительства.

Кроме того, ИФНС №6 по г. Москве не является органом, уполномоченным проводить оценку бухгалтерской отчетности или иных документов и сведений на соответствие требованиям Закона №94-ФЗ.

Комиссией Ставропольского УФАС России была проведена оценка бухгалтерской отчетности ООО «Интер-Трейд» и был сделан вывод о соответствии данных бухгалтерской отчетности требованиям, установленным ч. 20 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ.

Согласно требованиям ч. 22 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ участник размещения заказа должен представить в адрес заказчика копии бухгалтерских отчетностей поручителя, копии учредительных документов, копии документов, подтверждающих полномочия руководителя в отношении поручителя, что было сделано ООО «ЮАР».

В данном случае, аукционная комиссия ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России должна была провести оценку представленной с договором поручительства бухгалтерской отчетности на соответствие требованиям, установленным ч. 20 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ.

Таким образом, участником размещения заказа ООО «ЮАР» был направлен проект контракта, подписанный ЭЦП участника, а также документы об обеспечении

исполнения контракта, в том числе бухгалтерскую отчетность, соответствующую требованиям ч. 20 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ, то есть весь пакет документов и сведений, предусмотренных положениями Закона №94-ФЗ.

На основании вышеизложенного, довод участника размещения заказа о том, что им было представлено надлежащее обеспечение гражданско-правового договора, является обоснованным, подтверждается материалами дела и не противоречит требованиям Закона №94-ФЗ. ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России признал ООО «ЮАР» уклонившимся от заключения гражданско-правового договора на поставку продуктов питания (фрукты свежие) в нарушении требований ч. 11 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ.

Комиссией Ставропольского УФАС России в действиях государственного заказчика – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России установлены нарушения положений норм и требований Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно ч. 11 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ, выразившиеся в отказе государственного заказчика от заключения гражданско-правового договора по основаниям не предусмотренным Законом №94-ФЗ.

Комиссия, руководствуясь ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЮАР» на действия государственного заказчика – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России, аукционной комиссии ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона электронной форме №0321100020012000032 на право заключения гражданско-правового договора на поставку продуктов питания (фрукты свежие) – обоснованной;

2. По результатам внеплановой проверки проведенной в соответствии со статьей 17 Закона №94-ФЗ, признать действия государственного заказчика – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России, аукционной комиссии ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России не соответствующими требованиям Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно ч. 11 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ, данное нарушение выразилось в отказе государственного заказчика от заключения гражданско-правового договора по основаниям не предусмотренным Законом №94-ФЗ;

3. В связи с тем, что сроки, установленные в соответствии с требованиями Гражданского кодекса РФ и Закона №94-ФЗ для заключения (подписания) гражданско-правового договора истекли и ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России размещен новый заказ на поставку продуктов питания (фрукты свежие) (находится на стадии подписания контракта) Комиссией Ставропольского УФАС России принято решение предписание государственному

заказчику – ФГБУ санаторий «Горный воздух» Минздравсоцразвития России не выдавать.

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