РЕШЕНИЕ

по делу № 14-06/07-40

07 февраля 2014 г. **г. Волгоград**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управления) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Р.А. Литвинова – председателя Комиссии, начальника отдела контроля размещения заказа,

А.П. Великанова - члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля размещения заказа,

А.А. Тынянкиной - члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения заказа,

в присутствии:

- представителя общества с ограниченной ответственностью «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5» (далее также – ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5», заявителя) Юровой О.В. (законного представителя – директора, действующего на основании решения учредителя № 2 от 01.03.2012),

- представителей муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения детский сад №9 "Светлячок" г. Котельниково Волгоградской области (далее также - заказчика) Андрияш Н.В. (действующей на основании доверенности № 13-01-08/73 от 24.01.2014), Головой Н.А. (действующей на основании доверенности № 13-01-08/72 от 24.01.2014),

рассмотрев материалы дела № 14-06/07-40, возбужденного на основании жалобы ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5» на действия заказчика - муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения детский сад №9 "Светлячок" г. Котельниково Волгоградской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на благоустройство территории, устройство беседок МБДОУ детский сад №9 «Светлячок» г. Котельниково Волгоградской области (реестровый номер заказа 0329300302013000009),

УСТАНОВИЛА:

В Управление 03.02.2014 поступила жалоба ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5» на действия заказчика - муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения детский сад №9 "Светлячок" г. Котельниково Волгоградской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на благоустройство территории, устройство беседок МБДОУ детский сад №9 «Светлячок» г. Котельниково Волгоградской области (реестровый номер заказа 0329300302013000009).

Согласно доводам жалобы, заявителем оспариваются положения документации об открытом аукционе в электронной форме в части несоответствия сведений, содержащихся в документации, сведениям, указанным в извещении. Заявитель полагает соответствующие действия заказчика по формированию документации неправомерными, нарушающими положения Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в связи с чем просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

При рассмотрении жалобы представитель заявителя поддержала заявленные требования и доводы жалобы. Представители заказчика возражали против удовлетворения заявленных требований.

Изучив доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия пришла к следующим выводам по существу жалобы.

В силу ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закона о контрактной системе) указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся:

1) планирования закупок товаров, работ, услуг;

2) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт);

4) особенностей исполнения контрактов;

5) мониторинга закупок товаров, работ, услуг;

6) аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг;

7) контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

На основании ст. 6 Федерального закона от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу.

В соответствии с ч. 1 ст. 114 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный закон вступает в силу с 1 января 2014 года, за исключением положений, для которых настоящей статьей установлены иные сроки вступления их в силу.

Согласно п. 1 ст. 113 Закона о контрактной системе с 1 января 2014 года признается утратившим силу Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закона о размещении заказов) (Собрание законодательства Российской Федерации, 2005, № 30, ст. 3105).

На основании ч. 1 ст. 112 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный закон применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе или на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу настоящего Федерального закона. К отношениям, возникшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, он применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после дня его вступления в силу, если иное не предусмотрено настоящей статьей. Государственные и муниципальные контракты, гражданско-правовые договоры бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, заключенные до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, сохраняют свою силу.

В силу ч. 1 ст. 64 Закона о размещении заказов настоящий Федеральный закон применяется к отношениям, связанным с размещением заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и возникшим после его вступления в силу.

Поскольку извещение о размещении спорного заказа размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, к отношениям, связанных с проведением спорного заказа и возникшим до вступления в силу Закона о контрактной системе, Закон о контрактной системе не применяется.

Следовательно, при квалификации спорных правоотношений следует руководствоваться положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В силу части 1 статьи 1 Закона о размещении заказов указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться: 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Главой 3.1 Закона о размещении заказов установлены требования и порядок размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме.

Под аукционом на право заключить контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта (ч. 1 ст. 32 Закона о размещении заказов). 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» (ч. 1 ст. 41.1 Закона о размещении заказов).

Комиссией установлено, что 04 декабря 2013 года заказчиком – муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением детский сад №9 "Светлячок" г. Котельниково Волгоградской области публично объявлено о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на благоустройство территории, устройство беседок МБДОУ детский сад №9 «Светлячок» г. Котельниково Волгоградской области

(реестровый номер заказа 0329300302013000009) с начальной (максимальной) ценой контракта 2 540 810,00 рублей посредством размещения извещения о проведении указанного открытого аукциона в электронной форме, аукционной документации на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

Как следует из протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 17.12.2013, победителем открытого аукциона в электронной форме признан участник размещения заказа ООО «Новый век» с предложением о цене контракта 1 105 252,35 рублей, второй номер присвоен заявке ООО «Строительно-монтажное управление 2000» с предложением о цене контракта 1 232 292,85 рублей, третий номер присвоен заявке заявителя - ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5» с предложением о цене контракта 2 502 697,85 рублей, четвертый номер присвоен заявке ООО «Котельниковоспецстрой» с предложением о цене контракта 2 515 401,90 рублей.

В силу частей 1-4 статьи 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 усиленной электронной подписи в соответствии с условиями функционирования электронных площадок 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 усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок 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.

На основании ч. 13 ст. 41.12 Закона о размещении заказов в случае, если

победитель открытого аукциона в электронной форме признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении победителя открытого аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, либо заключить контракт с участником открытого аукциона в электронной форме, который предложил такую же, как и победитель открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий.

Согласно ч. 14 ст. 41.12 Закона о размещении заказов в случае, если участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт при уклонении победителя открытого аукциона в электронной форме от заключения контракта, признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении указанного участника открытого аукциона заключить контракт и о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, либо заключить контракт с участником открытого аукциона, который предложил такую же, как и указанный участник открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных указанным участником открытого аукциона условий. В случае, если все участники открытого аукциона, которые обязаны заключить контракт при уклонении победителя открытого аукциона или иного участника открытого аукциона, с которым заключается контракт, признаны уклонившимися от заключения контракта, заказчик принимает решение о признании открытого аукциона в электронной форме несостоявшимся. В этом случае заказчик вправе заключить контракт с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в соответствии с частью 1 статьи 40 настоящего Федерального закона. При этом такой контракт должен быть заключен на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, и цена такого контракта не должна превышать предложенную при проведении открытого аукциона наиболее низкую цену контракта.

Заказчиком в предусмотренные законом сроки был направлен победителю через оператора электронной площадки проект контракта.

В соответствии с протоколом отказа от заключения контракта открытого аукциона в электронной форме от 10.01.2014 победитель открытого аукциона в электронной форме ООО «Новый век» признан уклонившимся от заключения контракта.

Протоколом отказа от заключения контракта открытого аукциона в электронной форме от 24.01.2014 участник открытого аукциона, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий - ООО «Строительно-монтажное управление 2000» также признан уклонившимся от заключения контракта.

Ввиду уклонения указанных участников размещения заказа от заключения контракта, проект контракта был направлен через оператора электронной площадки в адрес ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5».

При этом в проекте контракта, направленном указанному лицу, заказчиком указана

цена контракта в размере 1 105 252,35 рублей, которая предложена победителем аукциона, уклонившимся от заключения контракта, а не ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5».

В соответствии с ч. 4.1 ст. 41.12 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, направленному в соответствии с положениями настоящей статьи, направляет протокол указанных разногласий, подписанный усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, оператору электронной площадки.

Не согласившись с условиями проекта муниципального контракта, заявитель 29 января 2014 года направил протокол разногласий на проект контракта с предложением об изложении п. 21. контракта в следующей редакции: «Цена настоящего контракта составляет 2 502 697,85 рублей 85 копеек. Без НДС», тем самым указывая на необходимость заключения контракта по цене, предложенной самим заявителем, а не победителем аукциона.

В ответ на указанный протокол разногласий, заказчиком 29 января 2014 года направлен отказ от принятия условий, предложенных протоколом разногласий с указанием, что на основании ч. 13 ст. 41.12 Закона о размещении заказов контракт заключается по цене победителя.

Между тем, согласно ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов 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.

Ч. 13 ст. 41.12 Закона о размещении заказов не устанавливает каких-либо исключений из указанного общего правила.

Тем самым, действия заказчика, выраженные в отказе от принятия условий протокола разногласий и навязывании заявителю заключения контракта по цене, отличной от цены, предложенной самим заявителем, образуют нарушение ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

Таким образом, жалобу ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5» следует признать обоснованной.

Характер нарушений законодательства о размещении заказов, допущенных заказчиком при заключении контракта, свидетельствует о необходимости выдачи заказчику предписания об устранении допущенных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», ст. 57, 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Волгоградское Строительное Монтажно-Наладочное Управление 5» обоснованной.

2. Признать заказчика - муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение детский сад №9 "Светлячок" г. Котельниково Волгоградской области нарушившим ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Решение и предписание Комиссии могут быть обжалованы в Арбитражный Суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня их принятия.