

РЕШЕНИЕ

по рассмотрению жалоб № 151,152,153 о нарушении законодательства при размещении заказа

17 августа 2009 года

г. Чита, ул. Костюшко-Григоровича, 7

Комиссия Забайкальского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: Председатель комиссии: заместитель руководителя Забайкальского УФАС России советник государственной гражданской службы Российской Федерации 1 класса.

Члены комиссии: главный государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Забайкальского УФАС России; главный специалист этого же отдела; ведущий специалист-эксперт этого же отдела; специалист-эксперт этого же отдела, рассмотрев жалобы, поступившие от ООО «ОСТОВ и К», ООО «Звезда», ООО «Атан», на нарушение требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» государственным заказчиком – Отделом капитального строительства в Забайкальском регионе УКС 7 Службы ФСБ России (далее - заказчик) при проведении открытого аукциона на строительство 120 квартирного жилого дома в г. Кызыл, в присутствии представителей заказчика; представителя ООО «Атан», представителей ООО «Звезда»; директора ООО «ОСТОВ и К»,

УСТАНОВИЛА:

10, 11 августа 2009 года в Забайкальское УФАС России поступили жалобы от ООО «ОСТОВ и К», ООО «Звезда», ООО «Атан» на действия членов аукционной комиссии при рассмотрении заявок на участие в указанном аукционе.

Из жалобы ООО «ОСТОВ и К» следует, что причиной отказа явилось отсутствие решения учредителя общества о совершении крупной сделки в составе заявки. Заявитель считает действия аукционной комиссии незаконными, поскольку представленный в составе заявки протокол общего собрания общества от 10 июля 2009 года подтверждает согласие участника размещения заказа о совершении крупной сделки.

Из жалобы ООО «Звезда» следует, что основанием отказа в допуске является не подтверждение требований установленных частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов. В составе заявки был представлен перечень объектов, построенных и сданных в эксплуатацию. Данным перечнем подтверждено выполнение работ на общую сумму 231636 300 рублей. В аукционной документации не указана определенная группа работ, поэтому заявитель полагает, что заявка соответствует установленным требованиям. На заседании комиссии представитель заявителя пояснил, что в протоколе рассмотрения заявок не совсем четко указана причина отказа.

ООО «Атан» считает, что к участию в аукционе допущено ООО «Сельстрой», заявка которого не содержит сведений, предусмотренных пунктом 2.1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов. Представленные ООО «Сельстрой» в составе заявки справки из Арбитражного суда, налоговой инспекции, в данном случае не могут рассматриваться как декларирование соответствия требованиям, указанным в пунктах 2-4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов по следующим основаниям:

- согласно письму Высшего Арбитражного суда РФ от 19 июля 2006 года № С1- 7/ОКУ-788 « О применении пункта 3 статьи 12...» справки о непроведении процедур ликвидации и банкротства вправе заказывать только государственный заказчик, но не участник размещения заказа. Соответственно вызывает сомнение достоверность представленной справки. Кроме того, информация о приостановлении деятельности выдается службой судебных приставов, а от этой службы информации ООО «Сельстрой» не представило;
- согласно пункту 3 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов неприостановление деятельности участника размещения заказа указывается на день подачи заявки. Поэтому нормами закона предусмотрено декларирование, а не представление справки, поскольку ее получение требует длительного времени.

Кроме того, заявитель считает решение аукционной комиссии необоснованным, так как при голосовании «за» допуск проголосовало всего 50% членов аукционной комиссии, а не большинство.

Заявители просят отменить протокол рассмотрения заявок и провести процедуру рассмотрения аукциона повторно.

Из представленного заказчиком объяснения следует.

В соответствии с требованиями части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов участник должен представить объект капитального строительства, стоимость которого составляет не менее 20% начальной цены контракта. Поскольку цена контракта составляет 345123450 рублей, то стоимость объекта должна составлять не менее 69 млн. рублей. В представленном ООО «Звезда» перечне выполненных объектов ни один объект не отвечает данному требованию. В связи с этим заявка ООО «Звезда» была отклонена аукционной комиссией.

В составе заявки ООО «ОСТОВ и К» не представлено решение об одобрении крупной сделки. В представленном протоколе не указано, что участник размещения заказа одобряет совершение крупной сделки.

В отношении заявки ООО «Сельстрой» мнения разделились: трое членов комиссии, включая председателя, проголосовали за допуск, а трое проголосовали против. В силу того, что голос председателя и заместителя председателя аукционной комиссии засчитывается за два голоса, ООО «Сельстрой» было допущено к процедуре аукциона.

Таким образом считаем, что жалобы ООО «Звезда» и ООО «Остов и К» обоснованно не допущены к участию в аукционе и их жалобы не подлежат удовлетворению.

В ходе рассмотрения жалобы комиссией на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов проведена внеплановая проверка размещения указанного заказа.

На заседание комиссии представлены и рассмотрены: документация об аукционе; протоколы, составленные в ходе проведения аукциона; оригиналы заявок поступивших на участие в аукционе.

В ходе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки установлено.

07 июня 2009 года на официальном сайте размещено извещение о проведении открытого аукциона на строительство 120 квартирного жилого дома в г. Кызыл». Одновременно с извещением размещена документация об аукционе. Начальная цена контракта составляет 345123450 рублей. 20 июля 2009 года в документацию об аукционе внесены изменения в части декларации сведений предусмотренных пунктами 2-4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, подтверждения объемов работ в соответствии с требованиями части 2.1 статьи 11 Закона о размещении Заказов.

07 августа комиссия в составе: заместителя председателя, членов комиссии: рассмотрела поступившие заявки. Согласно протокола рассмотрения заявок от 07 августа №1 на участие в аукционе поступило 7 заявок: ООО «Звезда», ОАО «Черногорскпромстрой», ООО «Сельстрой», ООО «УК Саянстрой», ООО «Атан», ООО «Доступное жилье». Отказано в допуске на участие в аукционе: ООО «Звезда» и ООО «Остов и К». Аукцион состоялся 10 августа 2009 года, победителем аукциона признан ООО «Сельстрой» предложившее наименьшую цену контракта - х рубля.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт с победителем аукциона не заключен.

Рассмотрев представленные документы, заслушав объяснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов, в случае, если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения аукциона начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет пятьдесят миллионов рублей и более, заказчик, уполномоченный орган вправе установить также участникам размещения заказа требование выполнения ими за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).

При начальной цене контракта х рублей, стоимость одного из объектов, должна быть не менее х млн. рублей.

Пункт д) пункта 3 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов обязывает участника размещения заказа представить в составе заявки копию разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копию акта приемки объекта капитального строительства, за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство.

Исходя из указанных норм, учитывается стоимость выполненных работ одного из объектов капитального строительства.

В соответствии с требованиями установленными заказчиком в пункте 11.2.1. аукционной документации участник размещения заказа обязан представить в составе заявки перечень объектов, построенных и сданных в эксплуатацию предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Согласно внесенным изменениям в аукционную документацию, подтверждение объёмов указывается в форме Приложения № 2 документации об аукционе с обязательным приложением документов, подтверждающих выполненные работы.

В составе заявки ООО «Звезда» представило перечень объектов построенных и сданных в эксплуатацию за последние 5 лет. Ни один из представленных объектов не соответствует установленным требованиям, поскольку стоимость выполненных работ меньше 1 млн. рублей. Таким образом, Комиссии считает, что заявка представленная ООО «Звезда» не соответствует требованиям установленным в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов, что согласно пункту 2 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов является основанием для отклонения заявки к участию в аукционе.

2. В пунктах 2-4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов установлены обязательные требования к участнику размещения заказа:

- непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

- отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

Согласно части 2.1. статьи 35 Закона о размещении заказов в заявке на участие в аукционе декларируется соответствие участника размещения заказа требованиям, предусмотренным в пунктах 2 - 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов. Нормами Закона о размещении заказов, аукционной документацией не предусмотрена форма подтверждения указанного требования.

Таким образом, участнику размещения заказа дано право заявить об отсутствии перечисленных обстоятельств, без представления подтверждающих документов в произвольной форме. В тоже время, нормами Закона не запрещено подтвердить соответствие требованиям, предусмотренным в пунктах 2 - 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов путем представления соответствующих документов.

В соответствии с письмом Высшего Арбитражного суда РФ от 19 июля 2006 года № С1- 7/ОКУ-788 « О применении пункта 3 статьи 12...» сведениями о наличии или отсутствии процедуры банкротства или ликвидации в отношении конкретного участника размещения заказа располагает арбитражный суд, сведения о наличии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам - налоговый орган, сведения о приостановлении деятельности участника размещения заказа - в службе судебных приставов.

В составе заявки ООО «Сельстрой» представило:

- справку от 27.07.2009 № 6849 об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций. В соответствии которой, ООО «Сельстрой» не имеет неисполненную обязанность по уплате налогов, сборов, пеней и налоговых санкций, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации;

- справку, выданную арбитражным судом Республики Тыва от 28.07.2009 № 629, что в отношении ООО «Сельстрой» заявлений о несостоятельности (банкротстве), ликвидации (реорганизации) не поступало, определений и решений о наложении ареста на имущество, приостановлении деятельности не выносилось.

В соответствии с частями 3,4 статьи 12 Закона о размещении заказов Заказчику дано право

проверить представленные участником размещения заказа сведения и в случае установления факта недостоверности сведений содержащихся в документах, обязан отстранить такого участника от участия в аукционе на любом этапе их проведения.

Таким образом, комиссия полагает, что представленные документы подтверждают соответствие ООО «Сельстрой» требованиям, предусмотренным в пунктах 2 - 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов и не усматривает в действиях аукционной комиссии нарушение условий допуска к участию в торгах при рассмотрении заявки ООО «Сельстрой».

3. В соответствии с подпунктом д) пункта 1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в конкурсе должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

В аукционной документации заказчиком установлено требование об обеспечении заявки в размере 17256172 рубля.

Согласно статьи 46 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» Крупной сделкой является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки. Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Для целей настоящей статьи стоимость отчуждаемого обществом в результате крупной сделки имущества определяется на основании данных его бухгалтерского учета, а стоимость приобретаемого обществом имущества - на основании цены предложения.

Решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием участников общества.

Указанные нормы Закона направлены на защиту интересов собственников имущества с целью исключения возможности неправомерного отчуждения имущества.

Как следует из устава ООО «Сельстрой», единственным участником общества является Акберов В.С., следовательно, единственным собственником имущества и денежных средств.

В соответствии с пунктом 8.4 Устава ООО «Сельстрой» решение о совершении крупной сделки, связанной с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения Обществом прямо или косвенно имущества, стоимость которого составляет свыше х тысяч рублей, принимается Общим собранием участников общества.

В ходе проверки установлено, что в составе заявки ООО «Сельстрой» представило протокол единственного учредителя от 10 июля 2009 года № 6 в соответствии с которым одобрено участие в открытом аукционе на выполнение работ по строительству 120 квартирного жилого дома в г. Кызыле расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы, 1.

Поскольку требования к оформлению решения о совершении крупной сделки законом не предусмотрено, комиссия считает, что представленный документ равнозначен решению об одобрении сделки, поскольку выражает волю единственного учредителя на совершение указанной сделки.

Таким образом, отклонение заявки ООО «Сельстрой» на участие в аукционе в связи с непредставлением документа предусмотренного подпунктом д) пункта 1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов является неправомерным.

Исходя из изложенного, руководствуясь Постановлением Правительства от 20 февраля 2006 года № 94 «О федеральном органе исполнительной власти...», пунктом 1 части 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОСТОВ и К» обоснованной.
2. Признать жалобы ООО «Звезда» и ООО «Атан» необоснованными.

3. Признать в действиях заказчика – Отдела капитального строительства в Забайкальском регионе УКС 7 Службы ФСБ России нарушения требований части 2 статьи 12 Закона о размещении заказов.
4. Выдать заказчику предписание об устранении выявленных нарушений в срок до 28 августа 2009 года.
5. Передать материалы дела должностному лицу Забайкальского УФАС России для привлечения к административной ответственности членов аукционной комиссии по части 2 статьи 7.30 КоАП РФ. В соответствии с частью 9 статьи 60 Закона о размещении заказов решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

по рассмотрению жалоб № 151, 152, 153 о нарушении законодательства при размещении заказа

17 августа 2009 года

г. Чита

Комиссия Забайкальского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель: заместитель руководителя Забайкальского УФАС России;

Члены комиссии: главный государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти; главный специалист этого же отдела; специалист-эксперт этого же отдела,

на основании своего решения от 17 августа 2009 года по рассмотрению жалоб 151, 152, 153 поступившие от ООО «ОСТОВ и К», ООО «Звезда», ООО «Атан», на нарушение требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» государственным заказчиком – Отделом капитального строительства в Забайкальском регионе УКС 7 Службы ФСБ России (далее - заказчик) при проведении открытого аукциона на строительство 120 квартирного жилого дома в г. Кызыл,

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т :

1. Заказчику - Отделу капитального строительства в Забайкальском регионе УКС 7 Службы ФСБ России:

- отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 07 августа 2009 года № 1;

- отменить протокол проведения аукциона от 10 августа 2009 года №2;

- провести повторное рассмотрение заявок поступивших от участников размещения заказа и процедуру аукциона в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов в срок до 28 августа 2009 года;

- при дальнейшем размещении заказов не допускать нарушений Закона о размещении заказов, выявленных в результате проведения проверки и рассмотрения жалобы.

2. В срок до 1 сентября 2009 года в Забайкальское УФАС России представить копии документов, подтверждающих выполнение данного предписания.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Читинской области в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ответственность за неисполнение предписания предусмотрена частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: