

## РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-877-2012 о нарушении законодательства о размещении заказов

09 ноября 2012 года

г. Ставрополь

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

В присутствии представителей:

- от МБУЗ "Кировская центральная районная больница" – <\*\*\*>, <\*\*\*>.

- от ИП <\*\*\*> и ООО «Домострой» представители не прибыли, каких либо ходатайств не заявляли;

Рассмотрев жалобу ИП <\*\*\*>, ООО «Домострой» на действия муниципального заказчика - МБУЗ "Кировская центральная районная больница" по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321300014412000142 на право заключения гражданско-правового договора на проведение капитального ремонта акушерского отделения МБУЗ "Кировская ЦРБ в 4 квартале 2012 года в рамках краевой программы "Программа модернизации здравоохранения Ставропольского края на 2011-2012 годы",

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступили жалобы ИП <\*\*\*>, ООО «Домострой» на действия муниципального заказчика - МБУЗ "Кировская центральная районная больница" по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321300014412000142 на право заключения гражданско-правового договора на проведение капитального ремонта акушерского отделения МБУЗ "Кировская ЦРБ в 4 квартале 2012 года в рамках краевой программы "Программа модернизации здравоохранения Ставропольского края на 2011-2012 годы".

По мнению заявителей жалоб, аукционная документация сформирована с нарушением требований Закона о размещении заказов.

В ходе заседания Комиссии Ставропольского УФАС России, представители заказчика представил письменные объяснения, из которых следует, что сформированная и утверждённая аукционная документация соответствует требованиям Закона о размещении заказов, в связи, с чем считают жалобы необоснованными.

1. Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя внеплановую проверку открытого аукциона в электронной форме №0321300014412000142 на право заключения гражданско-правового договора на проведение капитального ремонта акушерского отделения МБУЗ "Кировская ЦРБ в 4 квартале 2012 года в рамках краевой программы "Программа модернизации здравоохранения Ставропольского края на 2011-2012

годы" установила следующее:

Информация о размещаемом заказе была размещена на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов установлено, что любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

В соответствии с частью 2.1 статьи 57 Закона о размещении заказов обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии в случае, если такие действия (бездействие) совершены при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме в соответствии с положениями главы 3.1 настоящего Федерального закона, в порядке, установленном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа и в период аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, а также протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или протокола проведения открытого аукциона в электронной форме в случае признания такого открытого аукциона несостоявшимся. Жалоба на положение документации об открытом аукционе в электронной форме может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о размещении заказов под участником размещения заказа понимается лицо, претендующее на заключение государственного или муниципального контракта. Однако положения Закона о размещении заказов не указывают на формы такого интереса лица к заключению контракта.

На основании всего вышеизложенного системный анализ вышеуказанных норм позволяет установить общие и специальные требования для возникновения права подачи лицом жалобы на действия заказчика при проведении им торгов.

Часть 1 статьи 57 Закона о размещении заказов определяет общее правило подачи жалобы, рассмотрению которой предусмотрено главой 8 Закона о размещении заказов – наличие нарушения любыми действиями (бездействием) заказчика прав и законных интересов участника размещения заказа.

Часть 2 статьи 57 Закона о размещении заказов устанавливает специальное правило для подачи в порядке главы 8 Закона о размещении заказов жалобы на действия (бездействие) заказчика совершенные после начала рассмотрения заявок на участие в торгах – наличие поданной заявки на участия в торгах лицом, обжалующим действия (бездействие) заказчика.

Таким образом, положения документации о торгах, информация о размещаемом заказе, размещенная на официальном сайте в сети Интернет, порядок направления участнику размещения заказа разъяснений положений документации, порядок представления документации, нарушающие нормы Закона о размещении заказов могут быть обжалованы в установленном законом порядке любым лицом.

Обжалование действий заказчика, уполномоченного органа согласно части 2 статьи 57 Закона о размещении заказов, не связано со временем подачи жалобы, а определяется исходя из времени совершения действий, являющихся предметом обжалования.

Общее правило части 1 статьи 57 Закона о размещении заказов обусловлено так же нормами Гражданского кодекса РФ. В соответствии с частью 1 статьи 23, части 7 статьи 34, части 1 статьи 41.7 Закона о размещении заказов при проведении торгов заказчик обеспечивает размещение документации о торгах в открытом доступе для любого субъекта.

В соответствии с положениями статьи 22, 34, 41.6 Закона о размещении заказов документация, о торгах должна содержать все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещённая заказчиком на официальном сайте в сети Интернет информация о размещаемом заказе является публичной офертой, т.е. предложением, содержащим все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта, из которого усматривается воля лица делающего предложение заключить договор на указанных в нём условиях с любым кто отзовётся.

Вместе с тем документация о торгах, составленная с нарушением требований Закона о размещении заказов, может содержать условия, ограничивающие количество участников размещения заказа, путем установления непредусмотренных Законом о размещении заказов требований, как к участнику размещения заказа, так и к составу подаваемой им заявки на участие в аукционе. Установление вышеуказанных требований нарушает права и законные интересы лиц, претендующих на заключение контракта, но не имеющих возможности подать заявку на участие в торгах с целью заключения такого контракта.

В соответствии со статьей 9 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав (в данном случае права на подачу заявки) не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом. Из вышеизложенных норм следует, что статус участника размещения заказа, т.е. претендующего на заключение контракта, имеет юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель и данный статус ни как не зависит от того факта подана или нет этим лицом заявка на участие в размещении заказа.

Учитывая вышеизложенное, воспользовавшись своим правом ИП <\*\*\*> и ООО

«Домострой» обжаловали действия МБУЗ "Кировская центральная районная больница", по формированию и утверждению аукционной документации в Ставропольское УФАС России.

После исследования предоставленных на рассмотрение дела заказчиком документов, Ставропольским УФАС России принято решение признать жалобу ИП <\*\*\*> необоснованной, жалобу ООО «Домострой» частично обоснованной по следующему основанию.

Согласно, требованиям части 1 статьи 41.6 Закона размещения заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего закона.

Частью 6 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

В нарушение вышеуказанной нормы, заказчик в Извещении указывает - дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (по местному времени) - 05.11.2012 09:00.

В пункте 12 Информационной карты, аукционной документации указано, что Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 05.11.2012 г. 16 ч.00 мин (время московское).

В остальной части доводы заявителей являются необоснованными

2. В соответствии с проведенной в порядке статьи 17 Закона о размещении заказов проверкой, Комиссией Ставропольского УФАС России установлено, что МБУЗ "Кировская ЦРБ при размещении вышеуказанного заказа допустила нарушение статьи 41.12, часть 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о размещении заказов к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Согласно подпункту 19.4 пункта 19 проекта контракта являющегося неотъемлемой частью аукционной документации - настоящий Контракт составлен в 2-х экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу.

Из данного условия следует, что контракт подписывается на бумажном носителе, что противоречит письму ФАС России от 15 июля 2011 года №АЦ/27696 в котором сказано, что по результатам проведения электронного аукциона контракт должен заключаться в форме электронного документа. Иная форма заключения контракта по результатам проведения открытого аукциона (в том числе письменная форма на бумажном носителе) ст. 41.12 Закона о размещении заказов не предусмотрена и,

соответственно, не допускается. На основании изложенного, в соответствии со ст. 168 Гражданского кодекса РФ контракт, заключенный по результатам электронного аукциона в письменной форме на бумажном носителе, является ничтожным

В силу части 1 статьи 41.2 Закона о размещении заказов все связанные с получением аккредитации на электронной площадке и проведением открытых аукционов в электронной форме документы и сведения направляются участником размещения заказа, направляются заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией, оператором электронной площадки, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти либо размещаются ими на официальном сайте или электронной площадке в форме электронных документов. То есть из вышеизложенного следует, что контракт (договор) заключается в электронной форме согласно порядку определенному статьёй 41.12 Закона о размещении заказов.

3. Заказчик в пункте 1.4.3. предусмотрел требования к содержанию и составу заявки, изложенные в редакции Закона о размещении заказов, действовавшей до 21.04.2011 г. а именно:

Первая часть заявки должна содержать следующие сведения:

а) согласие участника на поставку товара в случае, если участник предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации, или указание на товарный знак предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией, если участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации (при условии содержания в документации указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак);

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара (при условии отсутствия в документации указания на товарный знак);

В редакции Закона о размещении заказов действовавшей с 21.04.2011 г. и по настоящее время пункт 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов изложен следующим образом

Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

1) при размещении заказа на поставку товара:

а) согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание, на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа

предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак;

2) согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, при условии размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг;

3) при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание, на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

При таких обстоятельствах, МБУЗ "Кировская центральная районная больница" при формировании и утверждении аукционной документации на право заключения гражданско-правового договора на проведение капитального ремонта акушерского отделения МБУЗ "Кировская ЦРБ в 4 квартале 2012 года в рамках краевой программы "Программа модернизации здравоохранения Ставропольского края на 2011-2012 годы" допустила нарушения статьи 41.12, часть 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов определено, что по результатам рассмотрения жалобы органы, указанные в части 1 настоящей статьи, принимают решение о выдаче предписаний, предусмотренных частью 9 статьи 17 настоящего

Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных статьей 17 настоящего Федерального закона, или о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной. Контракт не может быть заключен до момента исполнения выданных в соответствии с частью 9 статьи 17 настоящего Федерального закона предписаний об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

В части 6 статьи 17 Закона о размещении заказов сказано, при выявлении в результате проведения плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии нарушений указанными в части 1 настоящей статьи лицами законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или орган местного самоуправления вправе - выдать заказчику, аукционной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании торгов.

Комиссия, руководствуясь статьёй 17, частью 6 статьи 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:

1. Признать жалобу ИП <\*\*\*>, на действия муниципального заказчика - МБУЗ "Кировская центральная районная больница" по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321300014412000142 на право заключения гражданско-правового договора на проведение капитального ремонта акушерского отделения МБУЗ "Кировская ЦРБ в 4 квартале 2012 года в рамках краевой программы "Программа модернизации здравоохранения Ставропольского края на 2011-2012 годы" необоснованной.

2. ООО «Домострой» - частично обоснованной.

3. По результатам внеплановой проверки проведённой в порядке статьи 17 Закона о размещении заказов, признать действия заказчика – МБУЗ "Кировская центральная районная больница" при формировании аукционной документации на право заключения гражданско-правового договора на проведение капитального ремонта акушерского отделения МБУЗ "Кировская ЦРБ в 4 квартале 2012 года в рамках краевой программы "Программа модернизации здравоохранения Ставропольского края на 2011-2012 годы" нарушившим требования статьи 41.12, части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

4. Муниципальному заказчику - МБУЗ "Кировская центральная районная больница", аукционной комиссии МБУЗ "Кировская центральная районная больница" по результатам проведённой в соответствии со статьёй 17 Закона о размещении заказов проверки выдать обязательное для исполнения предписание.

5. Передать уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о привлечении должностного лица МБУЗ "Кировская центральная районная больница" допустившего нарушение требований статьи 41.12, часть 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов к административной ответственности.

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