

РЕШЕНИЕ

08.05.2009

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председателя комиссии:

Алиева Р.А. заместителя руководителя управления — начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

членов комиссии:

Ураевой Л.Р. заместителя начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Константинова В.А. главного специалиста отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Звонилова С.А. специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Рылова А.Д. специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

при участии представителя аукционной комиссии и заказчика ГОУ ВПО Томский государственный университет, Кузьмина С.В. (доверенность от 10.01.2008 № 4); представителя заявителя ООО «Капиталстрой», Г, Д, представителя ООО «Электромонтаж», Ф, представителя ООО «Строительная компания «Фасад», Ж

рассмотрев дело № 03-10/28-09, возбужденное по жалобе ООО «Капиталстрой» на действия аукционной комиссии ГОУ ВПО Томский государственный университет при проведении открытого аукциона «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России обратилось ООО «Капиталстрой» (вх. № 2141 от 04.05.2009) с жалобой, поданной в срок и соответствующей требованиям ст.58 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 № 94-ФЗ), на действия аукционной комиссии государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Томский государственный университет» (ТГУ) при проведении открытого аукциона «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36», нарушающие, по мнению заявителя, законодательство в сфере размещения заказов и антимонопольного законодательства.

В своей жалобе ООО «Капиталстрой» указывает, что при проведении открытого аукциона «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» аукционной комиссией ТГУ необоснованно отклонена заявка

ООО «Капиталстрой». В обоснование отказа ООО «Капиталстрой» в допуске на участие в открытом аукционе было указано: «Заявка не соответствует требованиям законодательства и документации об аукционе (отсутствует решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой – п.1, ч.1 ст.12, п.п. «д» п.1 ч.2 ст.35 ФЗ № 94-ФЗ)».

В п.6.1 Информационной карты аукциона документации об аукционе установлено требование: 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, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. В п.1 ст.46 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 №14-ФЗ установлен, что крупной сделкой является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет более двадцати пяти 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 участника размещения заказа ООО «Капиталстрой» участие в открытом аукционе «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» не является крупной сделкой и относится к сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. Выполнение общестроительных работ ООО «Капиталстрой» является обычной хозяйственной деятельностью общества не требуют одобрения в соответствии со ст.46 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью». Заявка ООО «Капиталстрой» на участие в открытом аукционе соответствовала требованиям документации об аукционе.

В заседании комиссии Томского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Капиталстрой» представители заявителя жалобу поддержали по изложенным основаниям, и просят решение аукционной комиссии ТГУ об отказе в допуске на участие в открытом аукционе «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» отменить.

Представитель аукционной комиссии ТГУ представил письменный отзыв на жалобу, а также устно пояснил:

На участие в открытом аукционе «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» поступило 5 заявок. 28 апреля 2009 года была проведена процедура рассмотрения заявок, по итогам которой единственным

участником аукциона было признано ООО «Строительная компания «Фасад».

ООО «Капиталстрой» было отказано в допуске к участию в аукционе на основании того, что заявка участника не соответствовала требованиям законодательства и документации об аукционе, а именно, в заявке ООО «Капиталстрой» отсутствовало решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой – п.1 ч.1 ст.12 и п.п.«д» п.1 ч.2 ст.35 Закона № 94-ФЗ.

Согласно п.п.«д» п.1 ч.2 ст.35 Закона № 94-ФЗ, заявка на участие в аукционе должна содержать решение об одобрении совершения крупной сделки либо копии 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. Положения указанной статьи относятся не только к случаям совершения крупной сделки в соответствии с действующим законодательством (к которым относится и обычная хозяйственная деятельность), но и к случаям внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе и обеспечения исполнения контракта.

Документацией об аукционе «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» было установлено требование внесения обеспечения в размере 5% от начальной цены контракта, а также требование о предоставлении обеспечения исполнения контракта (в том числе и уплатой денежных средств) в размере 10% от начальной цены контракта.

ООО «Капиталстрой» должно было предоставить в своей заявке решение об одобрении крупной сделки в случае внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, а также решение о предоставлении обеспечения исполнения контракта.

В заявке ООО «Капиталстрой» данные документы отсутствовали, поэтому комиссия отказала участнику в допуске к участию в аукционе.

Аукционная комиссия принимая решение об отказе в допуске к участию в аукционе ООО «Капиталстрой», провела проверку документов входящих в заявку на участие в аукционе. К заявке на участие в аукционе был приложен бухгалтерский баланс на 31 декабря 2008 год, в котором указан баланс в размере 3 194 тыс. руб. Обеспечение заявки составляет 550 тыс. руб., а обеспечения исполнения контракта в сумме 1 100 тыс. руб., что превышает 25% в соответствии с п.4 ст.46 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В связи с изложенным, представитель аукционной комиссии ТГУ считает жалобу ООО «Капиталстрой» необоснованной, а действия аукционной комиссии по отклонению заявки ООО «Капиталстрой» правомерными.

Комиссия Томского УФАС России, заслушав представителей заявителя,

представителя аукционной комиссии, представителей участников размещения заказа, изучив материалы дела и сведения, содержащиеся в жалобе, установила следующее.

2 апреля 2009 года на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» было размещено извещение № 090402/006793/530 о проведении открытого аукциона «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36».

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона от 02.04.2009, начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 11 000 000 (одиннадцать миллионов) рублей. Руководствуясь с ч.5 ст.32 Закона № 94-ФЗ Заказчик — ТГУ в п.4.5 документации об аукционе установил требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе. В соответствии с п.8 информационной карты аукциона обеспечение заявок на участие в аукционе составило 5% от начальной цены контракта, т.е. 550 000 (Пятьсот пятьдесят тысяч) рублей. Руководствуясь п.9 ч.4 ст.34 Закона № 94-ФЗ Заказчик, в п.7.3 документации об аукционе установил требование обеспечения исполнения государственного контракта. В соответствии с п.9.3 информационной карты аукциона требование об обеспечении исполнения контракта установлено в размере 10% от цены государственного контракта, что составляет 1100000 (Один миллион сто тысяч) рублей. Обеспечение исполнения контракта установлено в виде передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), безотзывной банковской гарантии в соответствии с требованиями ст. 368-379 ГК РФ или страхования ответственности по контракту. Заказчиком были установлены требования по обеспечению заявок на участие в открытом аукционе и обеспечение исполнения контракта.

В п.6.1 информационной карты аукциона, в соответствии с п.п.«д» п.1 ч.2 ст.35 Закона № 94-ФЗ, указаны документы, которые должны входить в состав заявки на участие в аукционе, к которым относится 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, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. Заказчик в документации об аукционе установил требование о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе и обеспечения исполнения контракта подтверждением решения об одобрении или о совершении крупной сделки либо, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации.

В соответствии с п.1 ст.46 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», крупной сделкой является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет более двадцати пяти 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. Заявка ООО «Капиталстрой» на участие в открытом аукционе не содержала решения об одобрении или о совершении крупной сделки либо копии такого решения. К заявке на участие в аукционе был приложен бухгалтерский баланс за отчетный период по состоянию на 31 декабря 2008 года. По данным бухгалтерского учета баланс составлял 3 194 000 рублей. Таким образом обеспечение заявки (550000 руб.) и обеспечение исполнения контракта (1100000 руб.) превышает 25% стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

В ч.6 ст.36 и ч.13 ст.37 Закона № 94-ФЗ установлено, что в случае уклонения участника аукциона от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются. Таким образом участник размещения заказа несет риск отчуждения денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе при отказе от заключения государственного контракта. В случае неисполнения государственного контракта (неисполнения своих обязательств перед заказчиком), подрядчик несет имущественную ответственность, в том числе с не возвратом денежных средств внесенных в качестве обеспечения исполнения государственного контракта. Хотя внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе и обеспечение исполнения государственного контракта прямо не направлено на отчуждение денежных средств, но создает условия, при которых в силу закона возможно отчуждение денежных средств.

28 апреля 2009 года аукционная комиссия ТГУ рассмотрела заявки на участие в открытом аукционе и приняла решение отказать в допуске к участию в конкурсе ООО «Капиталстрой». В обоснование отклонения заявки аукционная комиссия ТГУ указала, что заявка не соответствует требованиям законодательства и документации об аукционе (отсутствует решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копии такого решения в случае, если внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой – п.1 ч.1 ст.12, п.п. «д» п.1 ч.2 ст.35 Закона № 94-ФЗ).

Аукционная комиссия ТГУ, отклоняя заявку ООО «Капиталстрой», руководствовалась приложенными документами к заявке на участие в открытом аукционе, среди которых не было решения об одобрении или о совершении крупной сделки либо копии такого решения в случае, если внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. Основным предмет деятельности ООО «Капиталстрой» – это производство общестроительных работ, а обеспечительные меры по участию в открытом аукционе не относятся к сделками, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, поэтому комиссия оценивала обеспечительные меры по участию в аукционе, на основании приложенных документов, а именно на основании бухгалтерского баланса, приложенного к аукционной заявке. Аукционная комиссия ТГУ, руководствуясь действующим законодательством (ст.46 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»), пришла к выводу, что обеспечительные меры

являются крупной сделкой или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (денежных средств), стоимость которого составляет более двадцати пяти процентов стоимости имущества общества, и не могут относиться к сделкам, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. Также, к заявке на участие в открытом аукционе была приложенная копия устава ООО «Капиталстрой», в котором не предусмотрена возможность совершения крупных сделок без решения общего собрания участников общества и совета директоров (наблюдательного совета) общества (ч.6 ст.46 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Аукционная комиссия ТГУ, отклоняя заявку ООО «Капиталстрой» на участие в открытом аукционе «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36», руководствовалась требованиями п.5.2.1 документации об аукционе — отсутствует или не в надлежащем виде или неполно оформлен какой-либо документ (копия документа), предусмотренный Законом и п. 6.1 ИКА, либо выявлена недостоверность сведений, содержащихся в указанных документах.

В ходе проведения внеплановой проверки открытого аукциона «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» Комиссия Томского УФАС России установила нарушения составления протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе, в протоколе обоснования решения об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе некорректно сформулировано решение комиссии, из которого сложно определить причину отклонения заявки ООО «Капиталстрой» на участие в открытом аукционе.

На основании изложенного, руководствуясь п.4 ч.1, ст.12, ч.10 ст.17, п.п. «д» п.1 ч.2 ст.35, ч.6 ст.60 Закона 94-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Капиталстрой» на действия аукционной комиссии государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Выполнение ремонтно-восстановительных работ по наружной гидроизоляции подвала Главного корпуса ТГУ, расположенного по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 36» необоснованной.

1. Аукционной комиссии государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Томский государственный университет» выдать предписание об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов.

В соответствии с ч.9 ст.60 Закона № 94-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) 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

Алиев Р.А.

Члены комиссии

Ураева Л.Р.

Константинов В.А.

Звонилов С.А.

Рылов А.Д.