

РЕШЕНИЕ по результатам проверки факта уклонения участника размещения заказа от заключения государственного контракта и осуществления внеплановой проверки соблюдения законодательства Российской Федерации о размещении заказов

«19» мая 2011 года

Великий Новгород

Исходящий № 1758/03 от 24.05.2011

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов путем проведения конкурса, аукциона, а также запроса котировок цен на товары, работы, услуги Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) в составе:

<....> – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

<....> – член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля размещения заказов и рекламы Управления;

<....> – член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля размещения заказов и рекламы Управления,

в присутствии представителей:

муниципального заказчика – муниципального медицинского учреждения «Старорусская центральная районная больница» (далее - Заказчик) – <....> (доверенность № бн от 17.05.2011), <....> (доверенность № бн от 17.05.2011);

участника размещения заказа (победителя аукциона) – Закрытого акционерного общества «Адепт» (далее – ЗАО «Адепт») – <....> (доверенность № бн от 01.02.2011), <....> (доверенность № бн от 29.04.2011),

рассмотрев сведения, поступившие от Заказчика, об уклонении участника размещения заказа (победителя аукциона) – ЗАО «Адепт» - от заключения муниципального контракта по результатам размещения муниципального заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку мяса и продукции мясоперерабатывающей отрасли, дата признания открытого аукциона в электронной форме несостоявшимся – 28 апреля 2011 года (заказ № 0350300028811000026),

УСТАНОВИЛА:

12 мая 2011 года в Новгородское УФАС России поступили сведения от Заказчика об уклонении участника размещения заказа (победителя аукциона) – ЗАО «Адепт» - от заключения муниципального контракта по результатам размещения муниципального заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку мяса и продукции мясоперерабатывающей отрасли, дата признания открытого аукциона в электронной форме несостоявшимся – 28 апреля 2011 года (заказ № 0350300028811000026) (далее - Сведения о недобросовестном поставщике).

Сведения о недобросовестном поставщике поданы в соответствии с Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов) и с соблюдением требований, предусмотренных статьей 19 данного закона.

Из Сведений о недобросовестном поставщике следует, что согласно Протоколу № 0350300028811000026-1 от 28.04.2011 рассмотрения первых частей заявок на участие в вышеуказанном открытом аукционе в электронной форме и Протоколу № 0350300028811000026-2 от 28.04.2011 подведения итогов аукциона, проведённого на электронной торговой площадке «Госзакупки» ЭТП ММВБ (адрес в сети Интернет www.etp-micex.ru), на участие в рассматриваемом аукционе была подана одна заявка, зарегистрированная под № 1. Данный участник размещения заказа был признан участником аукциона. В соответствии с частью 21 статьи 41.8 и частью 11 статьи 41.9 Закона о размещении заказов данный аукцион был признан несостоявшимся.

28.04.2011 проект контракта в электронной форме был отправлен участнику аукциона – ЗАО «Адепт» - на подпись.

В соответствии с частью 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью 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.

Контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона (часть 2 статьи 9 Закона о размещении заказов).

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события (размещение на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе), которыми определено его начало.

Следовательно, последним днём подписания контракта участником аукциона – ЗАО «Адепт» - по результатам проведения вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме являлось 03.05.2011.

Согласно части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов 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.

Из текста данной нормы не следует, что для признания участника уклонившимся от заключения контракта необходимо иметь отказ участника от заключения в той или иной форме.

04.05.2011 участник аукциона – ЗАО «Адепт» - был признан уклонившимся от подписания контракта. Руководствуясь пунктом 12 Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации № 292 от 15.05.2007 (далее – Положение), в связи с отсутствием в представленных Сведениях о недобросовестном поставщике иных необходимых документов, свидетельствующих об отказе единственного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе от заключения контракта, Новгородским УФАС России была проведена проверка факта уклонения от заключения контракта такого участника размещения заказа, а также, на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, внеплановая проверка размещения Заказчиком вышеуказанного муниципального заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме.

О месте и времени заседания Комиссии по рассмотрению Сведений о недобросовестном поставщике Заказчик и ЗАО «Адепт» были надлежащим образом уведомлены (исх. от 12.05.2011 № 1621 Новгородского УФАС России). ЗАО «Адепт» были представлены письменные объяснения по факту уклонения от заключения контракта, из которых следует, что своевременному подписанию контракта помешали положения документации об аукционе в электронной форме, противоречащие Закону о размещении заказов, а также Регламенту работы электронной торговой площадке «Госзакупки» ЭТП ММВБ. ЗАО «Адепт» пыталось подписать контракт 04.05.2011, однако электронная торговая площадка закрыла доступ. Данные организационные проблемы возникли в период «майских праздников». По мнению ЗАО «Адепт», факт того, что оно готово заключить контракта по результатам проведения вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме подтверждается перечислением им денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта (платёжное поручение № 31029 от 05.05.2011). На заседании Комиссии по рассмотрению Сведений о недобросовестном поставщике представители ЗАО «Адепт» поддержали письменные объяснения, представленные ранее, в полном объёме.

В результате проведения проверки Сведений о недобросовестном поставщике, а также проведения внеплановой проверки размещения вышеуказанного муниципального заказа установлено следующее.

1. Доводы уклонившегося от заключения контракта участника (победителя аукциона) – ЗАО «Адепт» - являются необоснованным по следующим основаниям.

Часть 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов гласит, что в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный

электронной цифровой подписью 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.

В данном случае участник аукциона – ЗАО «Адепт» - не направил оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, а также не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта по причинам, которые находились под его контролем, и был признан уклонившемся от подписания контракта. Данный факт подтверждается материалами дела, и не отрицается ЗАО «Адепт».

Принимая решение об участии в процедуре размещения государственного или муниципального заказа, и подавая соответствующую заявку, участник несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о размещении заказов, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним как лицом, признанным победителем аукциона в электронной форме (его единственным участником).

В соответствии с действующим законодательством в процессе осуществления своей хозяйственной деятельности юридические лица несут предпринимательские риски. Согласно абзацу 3 части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Уклонение ЗАО «Адепт» (победителя аукциона) от заключения муниципального контракта по результатам проведения вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме произошло в связи с ненадлежащим исполнением возложенных на него Законом о размещении заказов обязательств подписать и направить контракт в установленный законом срок, в то время как ЗАО «Адепт» имело возможность и должно было не допускать пропуска срока, предусмотренного частью 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, знать и оценить последствия своего бездействия, предусмотренные действующим законодательством, и предпринять все зависящие от него меры по предотвращению указанного нарушения.

Однако, ЗАО «Адепт» не проявило должной степени ответственности и осмотрительности, бездействовало, что привело к пропуску предусмотренного законодательством о размещении заказов срока для подписания и отправки оператору электронной площадки подписанного контракта.

Нарушения в документации об аукционе в электронной форме, на которые ссылается ЗАО «Адепт», а также организационные проблемы, вызванные «майскими праздниками», не могут быть признаны уважительными причинами, так как они не помешали ЗАО «Адепт» принять участие в рассматриваемом аукционе, и стать фактически победителем в нём (единственным участником).

Попытки ЗАО «Адепт» подписать контракт за пределами срока, установленного частью 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, а также перечисление ЗАО «Адепт» денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта, не имеют правового значения, так как были совершены уже после получения ЗАО «Адепт» уведомления от оператора электронной площадки об уклонении от заключения контракта.

Учитывая вышеизложенное, основания для не включения Сведений о недобросовестном поставщике, представленных Заказчиком в отношении ЗАО «Адепт» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

2. В силу пункта 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе, размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью 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 (часть 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

Как следует из 4 абзаца пункта 16 Информационной карты документации к вышеуказанному открытому аукциону в электронной форме срок предоставления обеспечения исполнения муниципального контракта устанавливается в течение 10 дней после дня размещения последнего

протокола аукциона на официальном сайте.

Следовательно, абзац 4 пункта 16 Информационной карты противоречит пункту 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Помимо этого, как следует из пункта 16.3 документации к вышеуказанному открытому аукциону в электронной форме в течении шести дней со дня получения проекта контракта участник направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта.

Следовательно, пункт 16.3 документации об аукционе противоречит части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

Учитывая вышеизложенное, в действиях Заказчика имеются нарушения пункта 11 части 3 статьи 41 и части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, выразившиеся в утверждении им документации к рассматриваемому аукциону в электронной форме, не соответствующей требованиям, установленным законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 8 статьи 19, статьёй 41.6, частью 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения, предоставленные муниципальным заказчиком – муниципальным медицинским учреждением «Старорусская центральная районная больница» - в отношении Закрытого акционерного общества «Адепт» включить в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением ЗАО «Адепт» от заключения муниципального контракта по результатам размещения муниципального заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку мяса и продукции мясоперерабатывающей отрасли, дата признания открытого аукциона в электронной форме несостоявшимся – 28 апреля 2011 года (заказ № 0350300028811000026) сроком на два года.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – муниципального медицинского учреждения «Старорусская центральная районная больница» - нарушение пункта 11 части 3 статьи 41.6 и части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений законодательства о размещении заказов не выдавать в связи с тем, что доказательств того, что данные нарушения повлияли или могли повлиять на ход размещения заказа, не установлено.

4. Передать материалы внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица муниципального заказчика – муниципального медицинского учреждения «Старорусская центральная районная больница».

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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