

РЕШЕНИЕ

по делу № 6-С/2012

о проведении внеплановой проверки

27 марта 2012 года

г. Благовещенск

Решение изготовлено в полном объеме 30.03.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов <...>,

в присутствии представителя государственного заказчика – государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» <...>, представителя участника размещения заказа – ООО «Теплосервис-Комплект» <...>, разъяснив участникам заседания их права, порядок проведения внеплановой проверки, сообщив о ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

провела внеплановую проверку по обращению ГАУ Амурской области «Областной центр развития спорта» о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по реконструкции наружного фасада западной трибуны спорткомплекса «Амур», объявленного извещением № 0123200000311002493 от 21.09.2011, а именно: ошибочного признания заказчиком победителя торгов ООО «Теплосервис-Комплект» уклонившимся от заключения контракта, в связи с чем оператором электронной площадки удерживаются средства ООО «Теплосервис-Комплект» в сумме обеспечения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

На заседании Комиссии Амурского УФАС России представитель государственного заказчика пояснил, что за время подготовки и проведения аукциона заказчик – государственное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» было переименовано (переведено) в государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта». Соответственно, автономное учреждение не является государственным или муниципальным заказчиком в соответствии с частью 1 ст. 4 федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ и ст. 6 Бюджетного кодекса, определяющей понятие «получатель бюджетных средств» (автономное учреждение не является таким получателем). Таким образом, ГАУ АО «ОЦРС» не обязано заключать контракт на электронных площадках. При отказе от заключения контракта с победителем, ГАУ АО «ОЦРС» Обществу с ограниченной ответственностью «Теплосервис-Комплект» был ошибочно присвоен статус уклонившегося от заключения контракта, в связи с этим до сегодняшнего дня оператором электронной площадки удерживаются денежные средства этого участника в размере обеспечения заявки на участие в аукционе.

На основании вышеизложенного, ГАУ АО «ОЦРС» просит выдать предписание о разблокировании денежных средств ООО «Теплосервис-Комплект» в сумме

обеспечения заявки на участие в аукционе.

Представитель участника размещения заказа ООО «Теплосервис-Комплект» пояснил, что 11.10.2011 заказчиком для подписания был направлен проект контракта. Срок отправления подписанного участником проекта контракта с подтверждением его обеспечения 13.10.2011. ООО «Теплосервис-Комплект» подписало и направило заказчику через электронную площадку контракт в установленные законодательством сроки. Контракт не был подписан заказчиком 24.10.2011. На электронной площадке появилось сообщение «Отказ участника размещения заказа от заключения контракта». Таким образом, нарушений со стороны ООО «Теплосервис-Комплект» допущено не было.

Заслушав представителя уполномоченного органа, изучив представленные материалы, проведя в соответствии с ч. 4 и ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

21.09.2011 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов и на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0123200000311002493 на выполнение работ по реконструкции наружного фасада западной трибуны спорткомплекса «Амур». Заказчик - Государственное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта».

Размещение заказа осуществлялось заказчиком на основании Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 733 215,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе: 29.09.2011 в 09:00 часов.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 30.09.2011.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 03.10.2011.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 29.09.2011 № 0123200000311002493 до окончания указанного в извещении о проведении аукциона срока подачи заявок было представлено четыре заявки на участие в аукционе. Аукционная комиссия рассмотрела поступившие от оператора электронной площадки первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе и единогласно приняла решение допустить к участию в аукционе и признать участниками аукциона участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе с порядковыми номерами № 1, №2, №3, № 4.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 0123200000311002493-3 от 03.10.2011 в аукционе приняли участие три участника размещения заказа. Победителем аукциона является ООО «Теплосервис-Комплект» с номером заявки №3 (предложение о цене контракта 2 445 580,48 рублей); следующее после победителя предложение о цене контракта сделано ООО «Хоум Мастер» с номером заявки №4 (2 459 246,56 рублей);

следующее предложение о цене контракта поступило от ООО «Строй-Индустрия» с номером заявки №2 (2 472 912, 64 рублей).

Государственный контракт с победителем и иными участниками размещения заказа на электронной площадке не заключен. Причина – отказ заказчика от заключения контракта последовательно с победителем аукциона, а затем с другими участниками размещения заказа. Все отказы протоколом не оформлены.

11.10.2011 заказчиком оператору электронной площадки направлен проект государственного контракта.

Оператором электронной площадки регламентированный срок отправления подписанного победителем проекта контракта установлен до 17.10.2011. Участник размещения заказа ООО «Теплосервис-Комплект» в рамках установленного срока 13.10.2011 направил оператору электронной площадки подписанный электронно-цифровой подписью проект контракта. В соответствии с информацией, размещенной на электронной площадке от 24.10.2011 заказчик отказался заключать контракт №0123200000311002493-0250219-01 с победителем аукциона – ООО «Теплосервис-Комплект». При этом, указано: «Настоящим сообщаем об отказе от заключения контракта с текущим участником в связи с инициацией процесса включения Участника в РНП/отказом от исполнения контракта, а также прошу направить Шаблон карточки со следующим претендентом», с пояснением: «Автономное учреждение не является государственным или муниципальным заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ и статьёй 6 Бюджетного кодекса, определяющей понятие «получатель бюджетных средств» (автономное учреждение не является таким получателем)».

Обращение от государственного заказчика о включении участника размещения заказа ООО «Теплосервис-Комплект» в реестр недобросовестных поставщиков в Амурское УФАС России не поступало.

30.11.2011 заказчик отказался заключать контракт №0123200000311002493-0250219-02 с ООО «Хоум Мастер», а 01.12.2011 - с ООО «Строй-Индустрия», ссылаясь на ч. 3 ст. 9 Закона о размещении заказов. В скобках указано «отказ заказчика».

В соответствии с ч. 3 ст. 9 Закона о размещении заказов после определения победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок в срок, предусмотренный для заключения контракта, заказчик обязан отказаться от заключения контракта с победителем конкурса, аукциона или победителем в проведении запроса котировок либо при уклонении победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта с участником размещения заказа, с которым заключается такой контракт, в случае установления факта:

1) проведения ликвидации участников конкурса, участников аукциона, участников размещения заказа путем запроса котировок - юридических лиц или принятия арбитражным судом решения о признании участников конкурса, участников аукциона, участников размещения заказа путем запроса котировок - юридических лиц, индивидуальных предпринимателей банкротами и об открытии конкурсного производства;

- 2) приостановления деятельности указанных лиц в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;
- 3) предоставления указанными лицами заведомо ложных сведений, содержащихся в документах, предусмотренных частью 3 статьи 25 или частью 2 статьи 35 настоящего Федерального закона;
- 4) нахождения имущества указанных лиц под арестом, наложенным по решению суда, если на момент истечения срока заключения контракта балансовая стоимость арестованного имущества превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов указанных лиц по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период;
- 5) наличия у указанных лиц 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 указанных лиц по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, при условии, что указанные лица не обжалуют наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 3.1 ст. 9 Закона о размещении заказов в случае отказа от заключения контракта с победителем конкурса, аукциона или победителем в проведении запроса котировок либо при уклонении победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта с участником размещения заказа, с которым заключается такой контракт, заказчиком не позднее одного рабочего дня, следующего после дня установления фактов, предусмотренных частью 3 настоящей статьи и являющихся основанием для отказа от заключения контракта, составляется протокол об отказе от заключения контракта, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, с которым заказчик отказывается заключить контракт, сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения контракта, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Протокол подписывается заказчиком в день составления такого протокола.

Таким образом, отказ заказчика от заключения контракта с ООО «Строй-Индустрия», ООО «Хоум Мастер» со ссылкой на ч. 3 ст. 9 Закона о размещении заказов является необоснованным, поскольку причины, на которые указывает заказчик в протоколах об отказе от заключения контракта (отказ заказчика), не подпадают под действие данной нормы.

Ссылка заказчика на то, что в период размещения заказа государственный заказчик – государственное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» было переименовано (переведено) в государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» является несостоятельной по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 Распоряжения Правительства Амурской области от 28.06.2011 № 75-р государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» создано путем изменения типа государственного учреждения Амурской области «Областной центр развития спорта». Согласно Свидетельства о внесении записи в Единый государственный

реестр юридических лиц от 04.08.2011 подтверждается, что в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц» в единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о внесении в государственный реестр изменений в сведения о юридическом лице, не связанных с внесением изменений в учредительные документы – Государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта».

Устав Государственного автономного учреждения Амурской области «Областной центр развития спорта» утвержден приказом министерства по физической культуре и спорту Амурской области от 18.07.2011 № 25.

Таким образом, на момент размещения заказа государственный заказчик уже являлся автономным учреждением.

Согласно п. 2 ст. 120 Гражданского кодекса Российской Федерации государственное или муниципальное учреждение может существовать в одном из трех типов: автономного, бюджетного или казенного учреждения.

Согласно части 5 ст. 18 Федерального закона от 03.11.2006 N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" бюджетное или казенное учреждение может быть создано по решению учредителя автономного учреждения путем изменения его типа. Как следует из ст. 18 Закона N 174-ФЗ, а также п. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях", изменение типа муниципального учреждения не является его реорганизацией. В уставе отражается новое наименование учреждения (п. 3 ст. 14 Закона N 7-ФЗ).

В соответствии с гражданским законодательством при реорганизации формально происходит прекращение существования, по крайней мере, одного юридического лица и возникновение нового (п. 4 ст. 57 ГК РФ). Права и обязанности реорганизуемого юридического лица переходят к существующим или вновь возникающим (в зависимости от вида реорганизации) юридическим лицам в порядке универсального правопреемства (ст. 58, п. 1 ст. 129 ГК РФ). Но при смене типа муниципального учреждения этого не происходит.

Пунктом 1 ст. 382 ГК РФ допускается перемена лиц в обязательстве на основании закона.

В соответствии с ч. 6.6 ст. 9 Закона о размещении заказов в случае перемены заказчика по контракту права и обязанности заказчика по такому контракту переходят к новому заказчику в том же объеме и на тех же условиях.

Статья 9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не допускает возможности заказчику приостановить размещение объявленного заказа либо отменить по истечении установленного для этого федеральным законом срока (на этапе заключения контракта), т.е. заказчик обязан завершить объявленную процедуру размещения заказа посредством заключения контракта.

Как видно из материалов дела, отказ от заключения контракта последовательно со всеми участниками аукциона произошел в период с 24.10.2011 по 01.12.2011. Таким образом, в течение этого периода Государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» имело возможность

совершать действия на электронной площадке, соответственно, могло беспрепятственно подписать контракт на электронной площадке.

Между Государственным автономным учреждением Амурской области «Областной центр развития спорта» и ООО «Теплосервис-Комплект» в письменной форме на бумажном носителе заключен договор от 17.10.2011 № 0123200000311002493 на выполнение работ по реконструкции наружного фасада западной трибуны спорткомплекса «Амур» по цене 2 445 580,48 рублей. Условия договора полностью соответствуют условиям аукционной документации. Цена договора идентична цене, предложенной победителем ООО «Теплосервис-Комплект» в ходе аукциона.

В соответствии с ч. 11 ст. 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.

ООО «Теплосервис-Комплект» не может быть признано уклонившимся от заключения государственного контракта, поскольку в установленный законом срок исполнило обязанность по подписанию государственного контракта на электронной площадке.

Таким образом, признание заказчиком победителя аукциона ООО «Теплосервис-Комплект» уклонившимся от заключения контракта является необоснованным и нарушает ч. 11 ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

В связи с тем, что сведения об ООО «Теплосервис-Комплект» в реестр недобросовестных поставщиков по решению Комиссии Амурского УФАС России не включались, удержание денежных средств участника размещения заказа за уклонение от заключения контракта на электронной площадке является незаконным.

Проведя внеплановую проверку действий государственного заказчика – Государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по реконструкции наружного фасада западной трибуны спорткомплекса «Амур», объявленного извещением № 0123200000311002493 от 21.09.2011, руководствуясь ст. 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать государственного заказчика – государственное автономное учреждение Амурской области «Областной центр развития спорта» нарушившим ст. 9, ч. 11 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в части отказа от заключения контракта на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ», а также признания победителя торгов – ООО «Теплосервис-Комплект» уклонившимся от заключения контракта.

2. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

Решение, принятое Комиссией по результатам внеплановой проверки, может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

>

<...>