

РЕШЕНИЕ № 155

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов в составе в присутствии представителей от КГУ "Служба заказчика ТЭК м ЖКХ Хабаровского края", рассмотрев жалобу ООО «ВЕЛЕС» на государственного заказчика – КГУ «Служба заказчика ТЭК и ЖКХ Хабаровского края» при проведении открытого аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Напорный водопровод в п. Солнечный»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО "ВЕЛЕС" на действия государственного заказчика – КГУ «Служба заказчика ТЭК и ЖКХ Хабаровского края» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Напорный водопровод в п. Солнечный».

Суть жалобы сводится к доводам, согласно которым заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении копий документов выполненных работ за последние пять лет соответствующих группе работ, на выполнение которых размещается заказ коду ОКДП 4527000 (Здания и сооружения предприятий торговли, общественного питания, жилищно-коммунального хозяйства, охраны окружающей среды и рационального природопользования), подгруппе работ коду ОКДП 4527351 (Водопровод). Также заявителем указано, что заказчиком исключена возможность подачи аукционной заявки в форме электронного документа.

На рассмотрении настоящего дела представители заказчика с доводами жалобы не согласились, по основаниям, изложенным в мотивированном отзыве, в котором пояснили, что требование о предоставлении копий документов выполненных работ за последние пять лет относящихся к группе работ соответствующих коду ОКДП 4527000 (Здания и сооружения предприятий торговли, общественного питания, жилищно-коммунального хозяйства, охраны окружающей среды и рационального природопользования), подгруппе работ коду ОКДП 4527351 (Водопровод) установлено в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона № 94-ФЗ.

Исключение возможности подачи участниками размещения заказа аукционной заявки в электронной форме обусловлена тем, что КГУ «Служба заказчика ТЭК и ЖКХ Хабаровского края» не имеет технической возможности принимать заявки в электронном виде. В организации в настоящий момент, не установлена лицензионная программа, позволяющая распознавать электронно-цифровые подписи. Чтобы не вводить в заблуждение участников размещения заказа о возможности направления заявки в электронном виде, заказчиком не предусмотрена подача заявок на участие в аукционе в форме электронного документа. В силу положений законодательства о размещении заказа участник размещения заказа должен предоставить оригинал или нотариально заверенную копию выписки из ЕГРЮЛ. В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» электронным документом, равнозначным документу, подписанному

собственноручной подписью, признается электронное сообщение, подписанное электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи. Следовательно, направленные в форме электронного документа оригинал или нотариально заверенная копия выписки из ЕГРЮЛ является нарушением норм законодательства.

В рамках рассмотрения поступившей жалобы на основании статьи 17 Федерального закона от 21.05.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94-ФЗ) Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее. Извещение о проведении открытого аукциона № 43 размещено на официальном сайте www.gzk.khv.ru в сети Интернет 07.09.2010 года, в сроки, предусмотренные статьей 33 Закона № 94-ФЗ. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 94 330 000 рублей. Источник финансирования: бюджет Хабаровского края, бюджет Солнечного муниципального района.

Комиссия Хабаровского УФАС России, проанализировав материалы дела и заслушав доводы сторон, пришла к следующим выводам. Частью 2.1 статьи 11 Закона № 94-ФЗ установлено, что 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.

Руководствуясь вышеуказанной нормой права заказчиком установлено требование к участникам размещения заказа о выполнении 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, при этом группа работ, на выполнение которых размещается заказ, определена кодом ОКДП 4527000 (Здания и сооружения предприятий торговли, общественного питания, жилищно-коммунального хозяйства, охраны окружающей среды и рационального природопользования) и конкретным видом работ кодом ОКДП 4527351 (Водопровод).

Согласно письму Минэкономразвития России от 25.12.2007 №20320-АП/Д04, Федеральной антимонопольной службы России №АЦ/25728, Росавтодора №01-24/11859, Росстроя №ВБ-4731/01 «О применении части 2.1 статьи 11 Закона № 94-

ФЗ» до утверждения номенклатуры товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд заказчики, уполномоченные органы самостоятельно принимают решения при определении требований к участникам размещения заказа, устанавливаемых в соответствии с вышеуказанной статьей.

Таким образом, заказчик вправе установить требование о выполнении участниками размещения заказа работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к группе работ ОКДП 4527000 (Здания и сооружения предприятий торговли, общественного питания, жилищно-коммунального хозяйства, охраны окружающей среды и рационального природопользования) и конкретному виду работ коду ОКДП 4527351 (Водопровод), поскольку ч 2.1 ст. 11 Закона № 94-ФЗ не содержит запрета на установление вышеуказанных требований. Аукционной документацией (требования к оформлению заявок на участие в аукционе) установлено, что участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в письменной форме. Подача аукционной заявки в форме электронного документа документацией об аукционе не предусмотрена.

В силу положений п. 1 ч. 4 ст. 34 Закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению. Согласно п. б) ч. 2 ст. 35 Закона № 94-ФЗ заявка на участие в аукционе должна содержать полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридического лица), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуального предпринимателя).

Пунктом 1 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ установлено, что при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в торгах в случае непредоставления документов, определенных частью 2 статьи 35 Закона № 94-ФЗ. В соответствии с ч. 3 ст. 11 Федерального закона от 27 июля 2006г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» электронное сообщение, подписанное электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи, признается электронным документом, равнозначным документу, подписанному собственноручной подписью, в случаях, если федеральными законами или иными нормативными правовыми актами не устанавливается или не подразумевается требование о составлении такого документа на бумажном носителе.

Подача заявки на участие в аукционе в форме электронного документа осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 10.01.2002 № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» (далее - Закон № 1-ФЗ). Целью Закона № 1-ФЗ является обеспечение правовых условий использования электронной цифровой подписи в электронных документах, при соблюдении которых электронная цифровая подпись в электронном документе признается равнозначной

собственноручной подписи в документе на бумажном носителе.

Статьей 3 Закона № 1-ФЗ установлено, что электронная цифровая подпись - реквизит электронного документа, предназначенный для защиты данного электронного документа от подделки, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа электронной цифровой подписи и позволяющий идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также установить отсутствие искажения информации в электронном документе. Владелец сертификата ключа подписи - физическое лицо, на имя которого удостоверяющим центром выдан сертификат ключа подписи и которое владеет соответствующим закрытым ключом электронной цифровой подписи, позволяющим с помощью средств электронной цифровой подписи создавать свою электронную цифровую подпись в электронных документах (подписывать электронные документы).

На основании постановления Правительства Российской Федерации от 19.06.2002 № 438 «О едином государственном реестре юридических лиц» государственный реестр ведется Федеральной налоговой службой и ее территориальными органами (далее - регистрирующие органы) в соответствии с Правилами, утвержденными данным постановлением. Кроме того, данным постановлением установлен порядок предоставления содержащихся в государственном реестре сведений регистрирующим органом.

Из смысла указанных норм действующего законодательства следует, что из перечисленных в Законе о размещении заказов документов в составе заявки на участие в аукционе участник должен подать подписанную регистрирующим органом выписку из ЕГРЮЛ или ее нотариально заверенную копию. Для подтверждения подписи регистрирующего органа нотариуса в форме электронного документа выписка из ЕГРЮЛ должна быть подписана электронной цифровой подписью регистрирующего органа или нотариуса. Таким образом, законодательство о размещении заказов предусматривает подачу аукционной заявки в форме электронного документа, если такая заявка содержит электронную цифровую подпись участника размещения заказа и в ее состав входит выписка из ЕГРЮЛ подписанная электронной цифровой подписью регистрирующего органа или нотариуса. Следовательно, обеспечение возможности подачи аукционной заявки в форме электронного документа является обязанностью заказчика, а исключение такой возможности является нарушением п. 1 ч. 4 ст. 34 Закона № 94-ФЗ.

На вопрос комиссии Хабаровского УФАС России о наличии поданной аукционной заявки ООО «ВЕЛЕС» в письменной форме или форме электронного документа, представителями заказчика пояснено, что до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе аукционной заявки от ООО «ВЕЛЕС» не поступало. Частью 4 статьи 35 Закона № 94-ФЗ задекларировано право участника размещения заказа подать заявку на участие в открытом аукционе в письменной форме или в форме электронного документа. При получении заявки на участие в открытом аукционе, поданной в форме электронного документа, заказчик, уполномоченный орган обязаны подтвердить в письменной форме или в форме электронного документа ее получение в течении одного рабочего дня со дня получения такой заявки.

В аукционной документации (Наименование заказчика, адрес, телефон) указан адрес электронной почты E-mail kalita@szgkh.khv.ru. Таким образом, ООО «ВЕЛЕС» имело возможность фактической подачи аукционной заявки в форме электронного документа, поскольку такое право прямо предусмотрено действующим законодательством о размещении заказов.

Согласно п. 3.35 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссией при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 14.11.2007 № 379 (далее – Административный регламент) комиссия по контролю в сфере размещения заказа вправе не выдавать предписание при установлении нарушений законодательства о размещении заказов, которые не повлияли и не могли повлиять на результаты размещения заказа. Поскольку заявитель жалобы не подал заявку на участие в открытом аукционе, допущенные государственным заказчиком нарушения не повлияли на результаты открытого аукциона.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 33, 34, 35, 60, 62 Закона № 94-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВЕЛЕС» на действия государственного заказчика КГУ «Служба заказчика топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Хабаровского края», обоснованной частично.
2. Признать в действиях государственного заказчика КГУ «Служба заказчика топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Хабаровского края» нарушение п. 1 ч. 4 ст. 34 Закона № 94-ФЗ.
3. Предписание об устранении нарушений не выдавать, так как допущенное нарушение не повлияло на результаты открытого аукциона.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его оглашения в Арбитражный суд Хабаровского края.