

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 31.05.2012 г.
Мансийск

г.Ханты-

Изготовлено в полном объеме 01.06.2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Управления) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя комиссии:

-XXXX– заместитель руководителя Управления;

Членов комиссии:

- XXXX– начальник отдела Управления;

- XXXX– заместитель начальника отдела Управления;

- XXXX– государственный инспектор отдела Управления;

От Заявителя – не явились, уведомлены надлежащим образом;

От Заказчика – не явились, уведомлены надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ООО «ЭСКО» от 24.05.2012 г. № 772-ж на действия Заказчика – КУ ХМАО-Югры «Управление капитального ремонта» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение дополнительных работ по объекту: «Капитальный ремонт здания Нижневартовской специальной (коррекционной) общеобразовательной школы VIII вида», расположенного по адресу: г. Нижневартовск, ул. Мусы Джалиля, 20 (для субъектов малого предпринимательства) (извещение №0187200001712000252),

установила:

В Ханты-Мансийское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭСКО» от 24.05.2012 г.

№ 772-ж на действия Заказчика – КУ ХМАО-Югры «Управление капитального ремонта» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение дополнительных работы по объекту: «Капитальный ремонт здания Нижневартовской специальной (коррекционной) общеобразовательной школы VIII вида», расположенного по адресу: г. Нижневартовск, ул. Мусы Джалиля, 20 (для субъектов малого предпринимательства) (извещение №0187200001712000252).

В ходе предварительного рассмотрения материалов по жалобе Заявителя на действия Заказчика, установлено следующее.

Жалоба Заявителя соответствует положениям статьи 57, 58 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Заказчиком является КУ ХМАО-Югры «Управление капитального ремонта».

Предмет контракта – выполнение дополнительных работы по объекту: «Капитальный ремонт здания Нижневартовской специальной (коррекционной) общеобразовательной школы VIII вида», расположенного по адресу: г. Нижневартовск, ул. Мусы Джалиля, 20 (извещение №0187200001712000252).

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 984 710 рублей.

Заявитель ссылается на нарушение его прав, в части не подписания контракта с победителем открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, Заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 8 статьи 41.11](#) настоящего Федерального закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с частью 6 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, заказчик, уполномоченный орган в течение трех дней со дня получения от оператора электронной площадки проекта контракта и, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, документа об обеспечении исполнения контракта, подписанных электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона в электронной форме, обязаны направить оператору электронной площадки контракт, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, за исключением случая, предусмотренного [частью 6.1](#) настоящей статьи.

Таким образом, в действиях Заказчика усматриваются признаки нарушения положений **частей 2 и 6 статьи 41.12 Закона о размещении заказов**, в части уклонения от подписания контракта с победителем открытого аукциона в

электронной форме.

В целях рассмотрения жалобы Заявителя, на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре и Приказа ФАС от 14.11.2007г. № 379 «Об административном регламенте» была проведена внеплановая камеральная проверка размещения муниципального заказа, и запрошена информация, материалы, документы (заверенные копии) необходимые для проведения проверки размещения муниципального заказа.

В результате проведения внеплановой камеральной проверки установлено следующее.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме 14.03.2012 г. размещено на Официальном сайте РФ www.zakupki.gov.ru.

Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена и.о. директора Департамента государственного заказа ХМАО-Югры С.В. Славянским.

Процедура проведения аукциона в электронной форме состоялась 12.04.2012 г., по результатам которой составлен протокол проведения открытого аукциона в электронной форме №0187200001712000252-2 от 12.04.2012 г.

Процедура подведения итогов открытого аукциона в электронной форме состоялась 13.04.2012 г., по результатам которой составлен протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №0187200001712000252-3 (№735) от 13.04.2012 г.

06.05.2012 г. составлен протокол об отказе от заключения контракта с ООО «ЭСКО».

В ходе проверки доводов Заявителя Комиссией Управления установлено следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, Заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 8 статьи 41.11](#) настоящего Федерального закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с частью 6 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, заказчик, уполномоченный орган в течение трех дней со дня получения от оператора электронной площадки проекта контракта и, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, документа об обеспечении исполнения контракта, подписанных электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона в электронной форме, обязаны направить оператору электронной площадки контракт, подписанный электронной цифровой подписью

лица, имеющего право действовать от имени заказчика, за исключением случая, предусмотренного [частью 6.1](#) настоящей статьи.

Согласно протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №735 от 13.04.2012 г. победителем аукциона признано ООО «ЭСКО».

После размещения протокола на электронной площадке, заказчик 20.04.2012 г., то есть в установленный законом пятидневный срок, направил оператору электронной площадки проект контракта для его подписания.

ООО «ЭСКО», получив проект контракта, 25.04.2012 г. направило заказчику через оператора электронной площадки протокол разногласий.

26.04.2012 г., Заказчик внес изменения в проект контракта и вновь направил его для подписания ООО «ЭСКО» через оператора электронной площадки.

Дополнительно заказчик направил ООО «ЭСКО» запрос о предоставлении лицензии МЧС по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», [деятельность](#) по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

В соответствии с частью 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, контракт заключается на условиях, указанных в документации об открытом аукционе в электронной форме.

Документацией об открытом аукционе в электронной форме установлено требование о наличии у участников размещения заказа лицензии МЧС на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

В части 4 статьи 9 Закона о размещении заказов, конкретизировано понятие размещения заказа, а именно: заказ признается размещенным со дня заключения государственного или муниципального контракта. Данная правовая норма подкреплена также Письмом Минэкономразвития РФ от 18.01.2008 г. №Д04-106.

Следовательно, участник размещения заказа на момент заключения контракта обязан соответствовать требованиям документации об аукционе, а значит обладать лицензией на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Постановлением Правительства РФ от 11.04.2006 г. №208 утверждена форма документа, подтверждающего наличие лицензии. Данным Постановлением предписано с 01.06.2012 г. обеспечить оформление предоставляемых лицензий по утвержденной настоящим постановлением форме.

Учитывая, что у ООО «ЭСКО» 25.04.2012 г. срок действия лицензии МЧС на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений закончился, следует

вывод об отсутствии у ООО «ЭСКО» данной лицензии на день подписания контракта.

Уведомление о переоформлении лицензии не является документом, подтверждающим наличие лицензии и не дает право выполнения работ, оказывающих влияние на обеспечение пожарной безопасности зданий и сооружений. Таким документом является исключительно документ, соответствующий форме утвержденной Правительством РФ.

Кроме того, аукционной документацией не предусмотрена возможность заключения контракта при наличии только уведомления о переоформлении лицензии и отсутствии самой лицензии.

ООО «ЭСКО» при подаче заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, выразило свое согласие на заключение контракта на условиях, предусмотренных аукционной документацией, в том числе на условиях наличия у данного участника размещения заказа лицензии МЧС на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Таким образом, в нарушение требований части 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, требований пункта 18.1 раздела I аукционной документации, а также требований пункта 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», ООО «ЭСКО» не предоставило заказчику лицензию МЧС на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Согласно части 19 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, договора поручительства или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 22 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, в случае, если обеспечением исполнения контракта является договор поручительства, контракт может быть заключен только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, одновременно с договором поручительства соответствующих копий бухгалтерских отчетностей поручителя, представленных в налоговый орган в установленном порядке, а также документов в отношении поручителя, указанных в [пунктах 3 и 5 части 2 статьи 41.3](#) настоящего Федерального закона и подтверждающих его полномочия.

В соответствии с частью 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 документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

27.04.2012 г. ООО «ЭСКО» направило заказчику в качестве обеспечения исполнения контракта договор поручительства и уведомление о переоформлении лицензии.

Однако требуемые в соответствии с частью 22 статьи 41.12 Закона о размещении заказов документы об обеспечении исполнения контракта предоставлены ООО «ЭСКО» заказчику не в надлежащем виде и являются нечитаемыми.

Так разделом III аукционной документации, а именно – пунктом 12.3.7 проекта договора, установлены требования к оформлению предоставляемых документов об обеспечении исполнения контракта, согласно которым все листы предоставляемых документов должны быть прошиты, скреплены печатью поручителя и подписаны уполномоченным лицом поручителя. Данное требование установлено заказчиком в целях соблюдения подлинности и достоверности предоставленных документов, сведений поручителя.

ООО «ЭСКО» при подаче заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, выразило свое согласие на заключение контракта на условиях, предусмотренных аукционной документацией, в том числе на условиях предоставления документов об обеспечении исполнения контракта в виде документов, прошитых, скрепленных печатью поручителя и подписанных уполномоченным лицом поручителя.

Между тем, документы об обеспечении исполнения контракта, в нарушение требований пункта 12.3.7 проекта договора, предоставлены заказчику по электронной почте, часть из которых являются нечитаемыми.

Кроме того, ООО «ЭСКО» в качестве поручителя предоставило фиктивное обеспечение исполнения контракта от ООО «Корпорация Омега», в отношении которого правоохранительными органами установлены факты мошенничества.

Так, согласно письмам №ИА/49407 от 30.12.2011 г. ФАС России и №412/2360 от 17.01.2012 г. Управления экономической безопасности и противодействия коррупции ГУ МВД России по г.Москве, в результате проведенной проверки не обеспечения поручительств и подделки банковских гарантий установлены мошеннические организации, которые предоставляют фиктивное обеспечение контрактов и не осуществляют какую-либо финансово-хозяйственную деятельность.

ООО «Корпорация Омега» состоит в списке вышеуказанных организаций.

Таким образом, в установленный законом срок ООО «ЭСКО» не предоставило заказчику надлежащее обеспечение исполнения контракта.

02.05.2012 г. ООО «ЭСКО» направило заказчику подписанный проект контракта без обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 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 документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Согласно части 3.1. статьи 9 Закона о размещении заказов, при уклонении победителя аукциона от заключения контракта заказчиком не позднее одного рабочего дня, следующего после дня установления фактов, 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.

03.05.2012 г. заказчиком в соответствии с требованиями части 3.1. статьи 9 Закона о размещении заказов, составлен протокол об отказе от заключения контракта с ООО «ЭСКО».

Учитывая, что в установленный законом срок, на момент заключения контракта, ООО «ЭСКО» не предоставило заказчику в надлежащем виде документы об обеспечении исполнения контракта и лицензию МЧС на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, протокол об отказе от заключения контракта с ООО «ЭСКО» заказчиком составлен правомерно.

В результате, Заказчику от оператора электронной площадки поступило уведомление об уклонении ООО «ЭСКО» от заключения контракта. В дальнейшем для Заказчика и ООО «ЭСКО» техническая возможность дальнейшего подписания контракта была утеряна.

В соответствии с частью 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Между тем, в силу прямого указания в части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, Законом о размещении заказов установлены не предусмотренные частью 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ «иные основания ответственности» для лица, уклонившегося от заключения контракта.

Так, в силу прямого указания в части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта, если такой участник открытого аукциона в установленный законом срок, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью документ

об обеспечении исполнения контракта.

Кроме того, результаты проверки факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта свидетельствуют о наличии в действиях ООО «ЭСКО» вины в уклонении от заключения контракта, которая подтверждается договором поручительства с ООО «Корпорация Омега», в отношении которого правоохранительными органами установлены факты мошенничества при предоставлении обеспечения исполнения контракта.

О наличии вины в действиях ООО «ЭСКО» свидетельствует также факт не предоставления заказчику в надлежащем виде на момент заключения контракта предусмотренных законом документов об обеспечении исполнения контракта.

Кроме того, наличие вины в действиях ООО «ЭСКО» подтверждается также и отсутствием должной заботы об интересах заказчика в предоставлении заказчику на момент заключения контракта вышеуказанной лицензии МЧС.

Так, несмотря на отсутствие у ООО «ЭСКО» на дату подачи заявки на участие в аукционе переоформленной лицензии МЧС, ООО «ЭСКО», не проявив должной осмотрительности и заботы о заказчике, приняло решение участвовать в данном аукционе при наличии лицензии с истекающим сроком действия, выразив свое согласие на заключение контракта на условиях, предусмотренных аукционной документацией, в том числе на условиях наличия лицензии МЧС.

Между тем, заключение контракта на условиях, отличных от условий, установленных аукционной документацией, в том числе без лицензии МЧС, противоречит требованиям части 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов и влечет для заказчика административную ответственность.

Таким образом, ООО «ЭСКО» не приняло мер для надлежащего исполнения обязательства, не проявив должной осмотрительности и заботы об интересах заказчика.

Учитывая, что ООО «ЭСКО» признано уклонившимся от заключения контракта, в связи с неисполнением обязанности предоставить заказчику документы об обеспечении исполнения контракта, у заказчика, в силу положений части 19 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, отсутствует право заключить контракт с ООО «ЭСКО».

Кроме того, после установления факта уклонения ООО «ЭСКО» от заключения контракта, в связи с блокированием оператором электронной площадки операций по подписанию контракта, для Заказчика и ООО «ЭСКО» техническая возможность дальнейшего подписания контракта была утрачена.

Учитывая, вышеизложенное, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения положений **частей 2 и 6 статьи 41.12 Закона о размещении заказов**, в части уклонения от подписания контракта с победителем открытого аукциона в электронной форме.

Рассмотрев материалы дела, изучив представленные документы представителей сторон, руководствуясь статьей 17, пунктом 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ и Приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по

исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд ", Комиссия Управления,

решила:

Признать жалобу ООО «ЭСКО» от 24.05.2012 г. № 772-ж на действия Заказчика – КУ ХМАО-Югры «Управление капитального ремонта» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение дополнительных работ по объекту: «Капитальный ремонт здания Нижневартовской специальной (коррекционной) общеобразовательной школы VIII вида», расположенного по адресу: г. Нижневартовск, ул. Мусы Джалиля, 20 (для субъектов малого предпринимательства) (извещение №0187200001712000252) **необоснованной.**

Примечание: Решение может быть обжаловано в судебном порядке.