

РЕШЕНИЕ

№755-ФАС52-КТ-41.12-09/07-12(336-ДР)

19 июля 2012 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

- Кирьякова С.Е. - заместитель председателя комиссии, начальник отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Рыжов Д.В. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Журавлёва О.Ю. - член комиссии, специалист-эксперт информационно-аналитического отдела,

с участием:

- Аксёновой С.Г. - представителя ФГБУЗ КБ №50 ФМБА России (доверенность №3967 от 19.07.2012), члена единой комиссии,
- Бородина В.Н. - представителя ФГБУЗ КБ №50 ФМБА России (доверенность №3699 от 04.07.2012), представителя единой комиссии,
- Хитрикова П.О. - представителя ООО «Техстрой» (доверенность №071901 от 19.07.2012),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Техстрой» (далее также – ООО «Техстрой», заявитель) на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Клиническая больница №50 Федерального медико-биологического агентства» (далее также – ФГБУЗ КБ №50 ФМБА России) при размещении заказа на поставку товаров для государственных нужд,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Техстрой» о нарушении Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Клиническая больница № 50 Федерального медико-биологического агентства» требований 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 о размещении заказов) при проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на приобретение лабораторной мебели (Лот №2), №0332100025112000360 (далее также – аукцион в электронной форме).

По мнению заявителя, ФГБУЗ КБ № 50 ФМБА России нарушен порядок заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения по итогам названного открытого аукциона в электронной форме, что противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

Представитель заявителя на заседании Комиссии Нижегородского УФАС России поддержал позицию и требования, изложенные в жалобе, в полном объеме.

Представители ФГБУЗ КБ №50 ФМБА России, одновременно являющиеся членами единой комиссии, на заседании Комиссии Нижегородского УФАС России с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, факт нарушения Закона о размещении заказов не признали, считают жалобу ООО «Техстрой» необоснованной, а требования, изложенные в ней, - не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами и осуществив внеплановую проверку рассматриваемого размещения заказа в соответствии с требованиями 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, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 №379, пришла к следующим выводам.

1) 15.06.2012 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке www.roseltorg.ru размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на

приобретение лабораторной мебели (Лот №2) и документация об открытом аукционе в электронной форме.

Заказчиком данного размещения заказа выступает Федеральное государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Клиническая больница № 50 Федерального медико-биологического агентства».

Оператором электронной площадки является открытое акционерное общество «Единая электронная торговая площадка» (далее также - ОАО «Единая электронная торговая площадка»).

Предметом гражданско-правового договора бюджетного учреждения является приобретение лабораторной мебели (Лот №2) с начальной (максимальной) ценой договора - 1 213 545,00 рублей.

2) В соответствии с пунктом 22 Информационной карты аукциона в электронной форме участник размещения заказа представляет в составе первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме сведения о функциональных, качественных характеристиках поставляемого товара в соответствии с рекомендуемой *формой*. Согласно указанной *форме* участник размещения заказа должен указать: Наименование товара, товарный знак (**обязательно**), **страну происхождения**; Комплектацию, характеристики, **срок гарантии**; Единицы измерения; **Количество**. Перечень сведений, которые должна содержать первая часть заявки, является исчерпывающим и определён частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

В силу части 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 названной статьи документов и сведений, не допускается.

Между тем **необходимо указание товарного знака только в случае его наличия (при отсутствии в документации указания на товарные знаки)**.

Сведения **о стране происхождения, сроке гарантии и количестве** в указанный перечень также не входят.

Изложенное указывает на нарушение заказчиком, разработавшим документацию об открытом аукционе подобным образом, положений части 3 статьи 41.6 и части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

3) 26.06.2012 единой комиссией ФГБУЗ КБ № 50 ФМБА России рассмотрены первые части заявок на участие в названном открытом аукционе в электронной форме. Результаты данной процедуры зафиксированы в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в названном открытом аукционе в электронной форме № А-075-2012-А2-1 от 26.06.2012 (далее также – протокол от 26.06.2012).

Согласно названному протоколу на участие в открытом аукционе в электронной

форме подано 3 заявки, которым оператором электронной площадки присвоены порядковые номера с 1 по 3 соответственно (по мере поступления).

В соответствии с протоколом № А-075-2012-А2-1 от 26.06.2012 единая комиссия допустила к участию в данном открытом аукционе в электронной форме участников размещения заказа, подавших заявки под порядковыми номерами 2 (ООО «Техстрой») и 3. Участнику размещения заказа, подавшему заявку под порядковым номером 1, отказано в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме.

Нарушений Закона о размещении заказов при проведении указанной процедуры не установлено.

4) 29.06.2012 состоялась процедура проведения открытого аукциона в электронной форме. Результаты данной процедуры зафиксированы в протоколе проведения открытого аукциона в электронной форме от 29.06.2012.

Рассмотрение вторых частей заявок на участие в данном открытом аукционе в электронной форме состоялось 02.07.2012. Результаты указанной процедуры зафиксированы в протоколе подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №А-075-2012-А2-2 от 02.07.2012 (далее также – протокол №А-075-2012-А2-2 от 02.07.2012).

В соответствии с пунктом 5.2 указанного протокола победителем открытого аукциона в электронной форме признано ООО «Техстрой», предложившее наиболее низкую цену договора, и заявка которого соответствовала требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

На основании части 1 статьи 41.11 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, а также документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 20 статьи 41.10](#) названного Федерального закона, на соответствие их требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 2 статьи 41.11 Закона о размещении заказов аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия также рассматривает содержащиеся в реестре участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке, сведения об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку на участие в открытом аукционе.

В силу части 3 статьи 41.11 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, направленных в соответствии с [частью 20 статьи 41.10](#)

названного Федерального закона, до принятия решения о соответствии пяти заявок на участие в открытом аукционе требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 41.11 заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случаях непредставления документов, определенных [частью 6 статьи 41.8](#) названного Федерального закона, с учетом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в открытом аукционе, отсутствия документов, предусмотренных [пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4](#) названного Федерального закона, или их несоответствия требованиям документации об открытом аукционе, а также наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов в реестре участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке, в отношении каждого участника размещения заказа должны содержаться копии документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа – юридического лица по участию в открытых аукционах в электронной форме (в том числе на регистрацию на открытых аукционах в электронной форме) в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 41.3 названного Федерального закона.

Согласно пункту 11.2 Устава ООО «Техстрой» срок полномочий Директора 3(три) года. Директор может переизбираться неограниченное число раз.

Между тем в аккредитационных сведениях ООО «Техстрой» представлен Протокол №8 собрания учредителей ООО «Техстрой» от 14.05.2009, согласно которому Директором Общества назначен Кабакин Андрей Николаевич, то есть срок полномочий Кабакина А.Н. истёк 14.05.2012.

Вместе с тем извещение о проведении рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме размещено 15.06.2012 со сроком окончания подачи заявок 25.06.2012 08:00.

Таким образом, у ООО «Техстрой» отсутствуют документы, подтверждающие полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа – юридического лица по участию в открытых аукционах в электронной форме, что является безусловным основанием для признания заявки ООО «Техстрой» несоответствующей требованиям Закона о размещении заказов.

Из изложенного следует, что в рассматриваемом случае единая комиссия ФГУЗ КБ №50 ФМБА России, признав заявку ООО «Техстрой» соответствующей положениям действующего законодательства, нарушила требования частей 3 и 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов.

5) Порядок заключения контракта по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме установлен статьёй 41.12 Закона о размещении заказов.

Согласно части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заказчик,

уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путём включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона в электронной форме, 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.

Частью 3 статьи 41.12 названного закона установлено, что в течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт.

06.07.2012 Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Клиническая больница № 50 Федерального медико-биологического агентства» направлен оператору электронной площадки проект гражданско-правового договора бюджетного учреждения без ЭЦП лица, имеющего право действовать от имени заказчика, который оператором электронной площадки отправлен ООО «Техстрой» в установленный законодательством о размещении заказов срок.

Частью 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов предусмотрено, 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 статьи 41.12 Закона о размещении заказов протокол разногласий.

В рассматриваемом случае требование обеспечения исполнения контракта установлено в документации об открытом аукционе в электронной форме.

06.07.2012 ООО «Техстрой» оператору электронной площадки направлен подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени названного общества, протокол разногласий с предложением изменить пункты 3.2 и 3.3 гражданско-правового договора бюджетного учреждения. В соответствии с частью 4.2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов в течение трёх дней со дня получения от оператора электронной площадки протокола разногласий участника открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракта, заказчик, уполномоченный орган рассматривают данный протокол разногласий и без подписи заказчика направляют доработанный проект контракта оператору электронной площадки либо повторно направляют оператору электронной площадки проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания участника открытого аукциона в электронной форме.

09.07.2012 заказчик повторно направил оператору электронной площадки проект гражданско-правового договора бюджетного учреждения, в котором пункт 3.3 договора исправлен в соответствии с протоколом разногласий, при этом пункт 3.2 договора оставлен без изменения, что не противоречит действующему законодательству.

09.07.2012 ООО «Техстрой» повторно направило протокол разногласий с предложением изменить пункт 3.2 договора. ФГУЗ КБ №50 ФМБА России в своём ответе отказалось вносить изменения в проект договора, объяснив причины отказа и направив повторно проект договора (09.07.2012).

11.07.2012 ООО «Техстрой» направило вновь протокол разногласий в соответствии с частью 4.4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, замечания которого не были впоследствии учтены заказчиком. ФГУЗ КБ №50 ФМБА России опять отказалось вносить изменения в проект договора, объяснив причины отказа и направив вновь проект договора (12.07.2012), что не противоречит действующему законодательству.

16.07.2012 ООО «Техстрой» направлен протокол разногласий, а ФГУЗ КБ №50 ФМБА России вновь направлен проект договора (17.07.2012).

Вместе с тем как установлено Комиссией Нижегородского УФАС России возможность подобных действий Законом о размещении заказов не предусмотрена. Вместе с тем не подписание заказчиком проекта договора с учётом направленных протоколов разногласий, учитывая, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме (часть 10 статьи 41.12) не противоречит Закону о размещении заказов.

Таким образом жалоба ООО «Техстрой» признаётся необоснованной.

б) В соответствии с частью 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признаётся 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.

В установленный законодательством срок (16.07.2012) ООО «Техстрой» не подписало ЭЦП проект гражданско-правового договора бюджетного учреждения,

что свидетельствует об уклонении названного общества от заключения указанного договора.

Согласно части 3.1 статьи 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.

Однако данный протокол ФГУЗ КБ №50 ФМБА России не составлен.

Следовательно, заказчик нарушил требования части 3.1 статьи 9 Закона о размещении заказов, в рассматриваемой части.

7) В соответствии с частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении нарушения требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти вправе выдать заказчику, единой комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Установлено, что нарушения, допущенные заказчиком, не повлияли на результаты открытого аукциона в электронной форме, в связи с чем необходимость выдачи ему предписания отсутствует, что соответствует требованиям 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.

Вместе с тем, по мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, нарушения, допущенные единой комиссией, могут быть устранены только путём отмены протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме и проведения повторного рассмотрения вторых частей заявок на участие в данном открытом аукционе в электронной форме.

Также имеются правовые основания и необходимость выдачи соответствующего предписания оператору электронной площадки (ОАО «Единая электронная торговая площадка») в целях обеспечения единой комиссии возможности устранения нарушений законодательства о размещении заказов.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов

решила:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Техстрой» на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Клиническая больница №50 Федерального медико-биологического агентства» при проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на приобретение лабораторной мебели (Лот №2) необоснованной.
2. Признать заказчика - ФГБУЗ КБ № 50 ФМБА России - нарушившим положения части 3.1 статьи 9, части 3 статьи 41.6 и части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Признать единую комиссию ФГБУЗ КБ № 50 ФМБА России нарушившей требования частей 3 и 6 статьи 41.11 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
4. Заказчику предписание не выдавать в связи с отсутствием влияния допущенных нарушений на результаты размещения заказа.
5. Выдать единой комиссии заказчика об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
6. Передать уполномоченному должностному лицу материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по признакам совершения административных правонарушений, предусмотренных частями 2 и 4 статьи 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с частью 9 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель

председателя комиссии

С.Е. Кирьякова

Члены комиссии

Д.В. Рыжов

О.Ю. Журавлёва