РЕШЕНИЕ

по жалобе № 3-22/86-2012

5 октября 2012 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее также - Комиссия Управления) в составе:

при участии со стороны заказчика - ОАО «Научно-исследовательский институт физических измерений» (далее – ОАО «НИИФИ»):

- <...> - представителя по доверенности от 08.04.2010 г.

при участии со стороны подателя жалобы ЗАО «ЭлТех СПб»:

- <...> - представителя по доверенности от 03.10.2012 г.

- <...> – представителя по доверенности от 03.10.2012 г.;

от специализированной организации - ООО «ЦКТ «Звездный» поступило ходатайство от 04.10.2012 № 185 о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя специализированной организации,

рассмотрев жалобу ЗАО «ЭлТех СПб» на действия заказчика – ОАО «НИИФИ» при проведении открытого аукциона в электронной форме «на право заключить договор на поставку технологического комплекса для изготовления полупроводниковых чувствительных элементов ДПА по проекту «Реконструкция и техническое перевооружение производственно-технологической базы в обеспечение изготовления перспективных образцов датчиков-преобразующей аппаратуры для объектов ракетно-космической техники ОАО «НИИФИ» (извещение № 0455100000312000002 размещено на сайте www.zakupki.gov.ru 25.07.2012), руководствуясь Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498,

УСТАНОВИЛА:

25 июля 2012 года заказчиком - ОАО «НИИФИ» (далее - Заказчик) объявлено о проведении открытого аукциона в электронной форме «на право заключить договор на поставку технологического комплекса для изготовления полупроводниковых чувствительных элементов ДПА по проекту «Реконструкция и техническое перевооружение производственно-технологической базы в обеспечение изготовления перспективных образцов датчиков-преобразующей аппаратуры для объектов ракетно-космической техники ОАО «НИИФИ» (извещение

№ 0455100000312000002 размещено на сайте www.zakupki.gov.ru 25.07.2012), (далее – открытый аукцион в электронной форме) с начальной максимальной ценой контракта 49 850 000,00 руб.

28 сентября 2012 года в Пензенское УФАС России поступила жалоба ЗАО «ЭлТех СПб» на действия Заказчика при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме.

В жалобе ЗАО «ЭлТех СПб» указывает на то, что согласно Протоколу подведения итогов аукциона № 0455100000312000002-3 от 30.08.2012 ЗАО «ЭлТех СПб» признано победителем аукциона. После чего 04.09.2012 Заказчик направил через оператора электронной площадки в ЗАО «ЭлТех СПб» проект договора № 0455100000312000002-0275833-01, в Приложении 3, которого Заказчик предлагал для ЗАО «ЭлТех СПб» график поставки. График поставки не был установлен в Документации об аукционе и предполагал оказание Поставщиком услуг, не предусмотренных Документацией, таких как получение подтверждения завода-изготовителя о размещении заказа. Кроме того, в Документации не содержалось стоимости каждой единицы предполагаемого для поставки оборудования.

Податель жалобы указывает также на то, что Приложение 5 к протоколу договора должно было содержать первую часть заявки ЗАО «ЭлТех СПб», например: по Установке ультразвуковой отмывке/очистке пластин и фотошаблонов SWC-3000 не было указано размеров, а также не была указана половина характеристик, по Установке спреевого нанесения фоторезиста SAWATEC iSpray 300 не были указаны мощность, габаритные размеры, вес, характеристики сопла и пр. Данное обстоятельство, по мнению ЗАО «ЭлТех СПб», является нарушением части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов со стороны Заказчика.

ЗАО «ЭлТех СПб» в жалобе указывает также на то, что в качестве обеспечения исполнения договора ЗАО «ЭлТех СПб» была предоставлена банковская гарантия, выданная Коммерческим банком «Еврокапитал-Альянс». Но ввиду технической ошибки ЗАО «ЭлТех СПб» на ЭТП 18.09.2012 прикрепило файл, содержащий проект банковской гарантии. Учитывая данное обстоятельство, ЗАО «ЭлТех СПб» письмом от 19.09.2012 исх. № 48/60-12 уведомило Заказчика о том, что в его адрес был направлен оригинал банковской гарантии экспресс-почтой DHL. В ответ на указанное письмо ОАО «НИИФИ» 20.09.2012 г. уведомило ЗАО «ЭлТех СПб» об отказе от заключения договора с ним.

20.09.2012 опубликован Протокол № 3, в котором Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов признал ЗАО «ЭлТех СПб» уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением ненадлежащего обеспечения исполнения договора.

Ввиду сложившихся обстоятельств, ЗАО «ЭлТех СПб» не считает себя уклонившимся от заключения договора, поскольку имело намерение на заключение договора № 0455100000312000002-0275833-03 и намерение на выполнение обязательств по данному договору.

Заявитель просит провести проверку действий Заказчика при заключении договора № 0455100000312000002-0275833-03 между ЗАО «ЭлТех СПб» и ОАО «НИИФИ», а также просит обязать Заказчика заключить договор с ЗАО «ЭлТех СПб».

С доводами, изложенными в жалобе, представители Заказчика и Специализированной организация - ЦКТ «Звездный» не согласились, по основаниям, изложенным в отзывах от 04.10.2012 № 28/49 и от 04.10.2012 № 185 .

Изучив представленные материалы, заслушав представителей, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

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

В пункте 8.2.6 документации об открытом аукционе в электронной форме прописаны требования к обеспечению исполнения договора.

На заседании Комиссии представитель ЗАО «ЭлТехСПб» подтвердил, что из-за технической ошибки 18.09.2012 ЗАО «ЭлТехСПб» на ЭТП прикрепило файл, содержащий проект банковской гарантии, в котором не была указана дата выдачи банковской гарантии, не указан срок ее действия, отсутствовало указание на номер и дату договора, а также не содержало подписи уполномоченного лица и печати Коммерческого банка. Кроме того, представитель ЗАО «ЭлТехСПб» дополнил, что в целях исправления сложившейся ситуации ЗАО «ЭлТехСПб» 19.09.2012 направило письмо на официальный адрес электронной почты Заказчика с объяснением сложившейся ситуации и прикреплением верного файла банковской гарантии.

Согласно письма ФАС № АЦ/27696 от 15.07.2011 г. Положениями Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о размещении заказов) установлено, что при проведении электронных аукционов весь документооборот осуществляется исключительно в электронной форме через электронную площадку.

По результатам проведения электронного аукциона контракт должен заключаться в форме электронного документа. Иная форма заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона (в том числе письменная форма на бумажном носителе) статьей 41.12 Закона о размещении заказов не предусмотрена и, соответственно, не допускается.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 168 Гражданского кодекса

Российской Федерации контракт, заключенный по результатам электронного аукциона в письменной форме на бумажном носителе, является ничтожным.

Таким образом, Комиссией единогласно пришла к выводу о том, что представленный ЗАО «ЭлТехСПб» документ в качестве обеспечения исполнения договора, не является надлежащим обеспечением исполнения договора, которое предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Комиссией Управления установлено, что Заказчиком 01.10.2012 был заключен договор № 0455100000312000002-0275833-04 на поставку оборудования (далее – Договор) с ООО «ЭНЕРГОАВАНГАРД». Анализируя указанный Договор, Комиссия Управления единогласно пришла к выводу о том, что в пунктах Приложения № 2 к Договору указаны неконкретные показатели товара. Так например, в пункте 1.1 Приложения № 2 к Договору указаны такие функциональные и качественные характеристики к установке ультразвуковой отмывке/очистке пластин и фотошаблонов SWC -3000: потребление деионизованной воды не более 1,5 л/мин, азотная магистраль с давлением не более 60 psi, магистраль со сжатым воздухом и давлением не менее 60 psi. При этом в заявке ООО «ЭНЕРГОАВАНГАРД» на участие в открытом аукционе в электронной форме от 30.07.2012 исх. № 2071 в пункте 1.1 характеристик предлагаемого к поставке оборудования были указаны конкретные характеристики к установке ультразвуковой отмывке/очистке пластин и фотошаблонов SWC -3000: потребление деионизованной воды 1,5 л/мин, азотная магистраль с давлением 60 psi, магистраль со сжатым воздухом и давлением 60 psi.

Таким образом, учитывая данное обстоятельство, Комиссия пришла к выводу о том, что Заказчиком – ОАО «НИИФИ», нарушена часть 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

С учётом изложенного, а также, руководствуясь 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ЭлТех СПб» на действия заказчика - ОАО «НИИФИ» при проведении открытого аукциона в электронной форме «на право заключить договор поставки технологического комплекса для изготовления полупроводниковых чувствительных элементов ДПА по проекту «Реконструкция и техническое перевооружение производственно-технологической базы в обеспечение изготовления перспективных образцов датчико-преобразующей аппаратуры для объектов ракетно-космической техники ОАО «НИИФИ» частично обоснованной.

2. Признать заказчика – ОАО «НИИФИ» нарушившим часть 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

3. В связи с тем, что ОАО «НИИФИ» 01.10.2012 заключило договор на поставку оборудования с ООО «ЭНЕРГОАВАНГАРД», предписание ОАО «НИИФИ» не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.