РЕШЕНИЕ по делу № 06-14/12-186

18 июня 2012 года город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Председателя комиссии — Чечениной Светланы Адольфовны – заместителя руководителя Мурманского УФАС;

Членов комиссии:

Савенок Кристины Анатольевны - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа,

Коптева Алексея Сергеевича – ведущего специалиста-эксперта отдела сводно-аналитической работы, естественных монополий и рекламы,

при участии представителя Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области – <П…>,

генерального директора ООО «Альфа ЭнергоСтрой» - <Л…>,

рассмотрев жалобу ООО «Альфа ЭнергоСтрой» на действия государственного заказчика – Управление Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области при размещении заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме «на право заключения государственного контракта на выполнение работ по объекту: «Капитальной ремонт кровли здания ОМОН УМВД России по Мурманской области, расположенного по адресу: г. Мурманск, пр.Кольский д.51, б»», реестровый номер заказа 0149100003212000037 (далее — Открытый аукцион в электронной форме), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 08 июня 2012 года обратился участник размещения заказа ООО «Альфа ЭнергоСтрой» (далее по тексту – ООО «АЭСтрой»; Заявитель) с жалобой на действия Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области (далее по тексту УМВД по Мурманской области; Заказчик)

при размещении заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме «на право заключения государственного контракта на выполнение работ по объекту: «Капитальной ремонт кровли здания ОМОН УМВД России по Мурманской области, расположенного по адресу: г. Мурманск, пр.Кольский д.51, б»».

Заседание Комиссии Мурманского УФАС, назначенное на 15 июня 2012 года, перенесено на 11 часов 00 минут 18 июня 2012 года в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений.

Из содержания жалобы следует, что по результатам Открытого аукциона в электронной форме ООО «АЭСтрой» признано победителем торгов, с которым УМВД по Мурманской области должно заключить государственный контракт. Вместе с тем, отмечает Заявитель, 05 июня 2012 года Заказчиком составлен протокол об уклонении ООО «АЭСтрой» от заключения государственного контракта по результатам Открытого аукциона в электронной форме.

В названном протоколе, отмечает Заявитель, указано на то, что ООО «АЭСтрой» в качестве обеспечения государственного контракта представило договор поручительства № А-3719/дв-05-12 от 18 мая 2012 года, заключенный между ООО «АЭСтрой» и ООО «МТК-Сервис», копии 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 Закона о размещении заказов.

Договор поручительства, полученный Заказчиком от оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк – Автоматизированная система торгов», содержит подпись и печать ООО «МТК-Сервис» (поручителя), подпись и печать подрядчика ООО «Альфа ЭнергоСтрой» в договоре отсутствуют. Данные обстоятельства подтверждаются актом от 05.06.2012 года о не представлении победителем открытого аукциона в электронной форме документов об обеспечении исполнения контракта.

Заявитель с действиями Заказчика не согласен, настаивает на том, что ООО «Альфа ЭнергоСтрой» приложило надлежащий договор поручительства, который, вместе с иными документами, был направлен в электронной форме на электронную площадку sberbank-ast.ru.

ООО «АЭСтрой» просит проверить правомерность действий Заказчика и принять соответствующие меры по восстановлению его прав и законных интересов как участника размещения заказа, а также обязать УМВД по Мурманской области заключить с ООО «АЭСтрой» государственный контракт.

УМВД по Мурманской области с доводами ООО «АЭСтрой» не согласно по указанным в письменных возражениях основаниям. Заказчик указывает на то, что представленный Заявителем договор поручительства содержал лишь подпись руководителя и печать поручителя – ООО «МТК-Сервис», при этом, подпись руководителя и печать ООО «Альфа ЭнергоСтрой» на договоре поручительства отсутствовали. УМВД по Мурманской области считает, что Заявитель, направив государственному заказчику договор поручительства, достоверно подтвердил только наличие у него проекта договора поручительства. Заказчик находит жалобу ООО «АЭСтрой» необоснованной, просит в ее удовлетворении отказать.

Комиссия Мурманского УФАС, изучив доводы Заявителя, возражения Заказчика, исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Из существа дела следует, что Управлением Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области 13 апреля 2012 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по объекту: «Капитальной ремонт кровли здания ОМОН УМВД России по Мурманской области, расположенного по адресу: г. Мурманск, пр. Кольский д.51, б».

Заказчик: Управление Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области.

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 300 000 (два миллиона триста тысяч) рублей 00 копеек.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: «23» апреля 2012 года, 10 часов 00 минут (московское время).

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: «24» апреля 2012 года.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: «27» апреля 2012 года.

Дата окончания срока рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: «02» мая 2012 года.

Порядок заключения государственного контракта по результатам Открытого аукциона в электронной форме регламентирован статьей 41.12 Закона о

размещении заказов.

Согласно части 1 статьи 41.12 Закон о размещении заказов, по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт **заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме,** а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником открытого аукциона в электронной форме, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого в соответствии со статьей 41.11 Закона о размещении заказов признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что 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 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.

Согласно протоколу № 2/АЭ подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 16 мая 2012 года (далее – Протокол подведения итогов), победителем Открытого аукциона в электронной форме признано ООО «Альфа ЭнергоСтрой».

Протокол подведения итогов размещен Заказчиком на государственном сайте закупок и электронной торговой площадке 22 мая 2012 года.

Как следует из пояснений представителя Заказчика, 24 мая 2012 года УМВД по Мурманской области в адрес ООО «АЭСтрой» был направлен проект государственного контракта.

В силу части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, 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 настоящей статьи протокол разногласий.

Согласно части 20 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, в случае, если обеспечением исполнения контракта является договор поручительства, поручителем выступает юридическое лицо, государственная регистрация которого осуществлена в установленном порядке на территории Российской Федерации и которое соответствует следующим требованиям:

1) капитал и резервы поручителя, указанные в соответствующем разделе бухгалтерской отчетности, должны составлять не менее чем триста миллионов рублей и превышать размер поручительства не менее чем в десять раз;

2) чистая прибыль поручителя, указанная в соответствующем разделе бухгалтерской отчетности, должна превышать не менее чем в три раза размер поручительства или размер чистой прибыли поручителя должен составлять более чем сто миллионов рублей;

3) стоимость основных средств (в части зданий) поручителя, указанная в соответствующем разделе бухгалтерской отчетности, должна составлять не менее чем триста миллионов рублей и превышать не менее чем в десять раз размер поручительства или стоимость указанных основных средств должна составлять более чем один миллиард рублей.

Частью 21 статьи 41.12 Закона о размещении заказов определено, что соответствие поручителя требованиям, установленным частью 20 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, определяется по данным бухгалтерской отчетности за два последних отчетных года или, если договор поручительства заключен до истечения срока предоставления годовой отчетности, установленного законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете, по выбору поручителя по данным бухгалтерской отчетности за два отчетных года, предшествующих последнему отчетному году. При этом соответствие поручителя требованиям, установленным частью 20 настоящей статьи, определяется по данным бухгалтерской отчетности за каждый отчетный год.

В соответствии с частью 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 Закона о размещении заказов и подтверждающих его полномочия.

В ходе заседания Комиссии Мурманского УФАС установлено, что 28 мая 2012 года в адрес Заказчика поступил подписанный ООО «АЭСтрой» проект государственного контракта, договор поручительства № А3719/ДВ-05-12 от 18 мая 2012 года, копии бухгалтерских отчетностей поручителя, копии документов в отношении поручителя.

Направленный договор поручительства № А3719/ДВ-05-12 представлял собой отсканированный документ поручительства с подписью генерального директора поручителя – ООО «МТК-Сервис» и печатью данного юридического лица. Подпись генерального директора и печать ООО «АЭСтрой» на переданном договоре поручительства отсутствуют. Сам представленный договор поручительства заверен электронно-цифровой подписью ООО «АЭСтрой».

На заседании Комиссии Мурманского УФАС генеральный директор ООО «АЭСтрой» представил для обозрения один из экземпляров договора поручительства, **подписанный собственноручно** директором ООО «МТК-Сервис» (поручителем) <Я…> и генеральным директором ООО «Альфа ЭнергоСтрой» <Л…>, а также скрепленный печатью юридических лиц. В пункте 3.7 договора поручительства указано на то, что договор составлен в трех подлинных экземплярах: один экземпляр передается заказчику, один – поручителю, один – подрядчику. В случае обнаружения противоречий и разногласий в тексте договора поручительства, экземпляр заказчика имеет приоритет (большую юридическую силу) при установлении и толковании условий настоящего договора поручительства.

Согласно части 1 статьи 329 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), поручительство является одним из способов обеспечения исполнения обязательств.

Статьей 361 ГК РФ предусмотрено, что по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

В силу требования статьи 362 ГК РФ, договор поручительства должен быть

совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

В соответствии с часть 1 статьи 160 ГК РФ, сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами.

Согласно части 2 статьи 160 ГК РФ, использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Как было отмечено ранее, договор поручительства № А-3719/ДВ-05-12 совершен в простой письменной форме и представляет собой единый документ, подписанный собственноручно законными представителями ООО «МТК-Сервис» и ООО «Альфа ЭнергоСтрой», а также скрепленный печатями юридических лиц. При заключении сделки сторонами не использовалась электронно-цифровая подпись.

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.

Частью 20 статьи 41.12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что 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 Закона о размещении заказа и подтверждающих его полномочия.

Как следует из материалов дела, до дня истечения срока заключения государственного контракта по результатам Открытого аукциона в электронной форме, ООО «Альфа ЭнергоСтрой» не представило в адрес Заказчика договор поручительства № А-3719/ДВ-05-12 от 18 мая 2012 года, подписанный всеми сторонами договора, следовательно, государственный контракт правомерно не был заключен Заказчиком в силу требования части 19 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

В силу 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.

Указанный протокол составлен Заказчиком 05 июня 2012 года и размещен на официальном сайте.

На основании изложенного, Комиссия Мурманского УФАС находит жалобу ООО «Альфа ЭнергоСтрой» на действия УМВД по Мурманской области, выразившиеся в отказе от заключения государственного контракта необоснованной.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии Мурманского УФАС установлено, что ООО «Альфа ЭнергоСтрой» не имело возможности своевременно представить подписанный договор поручительства, в связи с нахождением поручителя в другом субъекте РФ и задержкой получения договора поручительства почтой.

ООО «Альфа ЭнергоСтрой» пояснило, что готово заключить государственный контракт с УМВД по Мурманской области, один экземпляр договора поручительства направлен им в адрес государственного заказчика. Представитель УМВД по Мурманской области пояснила, что Заказчик также не возражает заключить государственный контракт с победителем Открытого аукциона в электронной форме – ООО «Альфа ЭнергоСтрой», учитывая наличие у него надлежащего документа об обеспечении исполнении контракта, а также ненаправление проекта государственного контракта участнику, сделавшему второе после победителя предложение.

Принимая во внимание изложенное, исходя из целей Закона о размещении заказов, заключающихся в эффективном использовании средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, учитывая намерение ООО «АЭСтрой» и Заказчика заключить контракт, а также неподтверждение факта умышленного уклонения победителя от заключения контракта, Комиссия Мурманского УФАС принимает решение о выдаче заказчику предписания о возобновлении процедуры заключения контракта с ООО «АЭСтрой».

Руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альфа ЭнергоСтрой» необоснованной.

2. Выдать Управлению Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области предписание о возобновлении процедуры заключения государственного контракта с победителем Открытого аукциона в электронной форме.

Резолютивная часть решения оглашена 18 июня 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 21 июня 2012 года.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 06-14/12-186

18 июня 2012 года город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Председателя комиссии — Чечениной Светланы Адольфовны – заместителя руководителя Мурманского УФАС;

Членов комиссии:

Савенок Кристины Анатольевны - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа,

Коптева Алексея Сергеевича – ведущего специалиста-эксперта отдела сводно-аналитической работы, естественных монополий и рекламы,

на основании решения от 18 июня 2012 года по делу № 06-14/12-186 по итогам рассмотрения жалобы ООО «Альфа ЭнергоСтрой» на действия государственного заказчика – Управление Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области при размещении заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме «на право заключения государственного контракта на выполнение работ по объекту: «Капитальной ремонт кровли здания ОМОН УМВД России по Мурманской области, расположенного по адресу: г. Мурманск, пр.Кольский д.51, б»», реестровый номер заказа 0149100003212000037 (далее — Открытый аукцион в электронной форме), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 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), руководствуясь частями 9, 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Управлению Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области отменить протокол об уклонении от заключения государственного контракта по результатам открытого аукциона в электронной форме от 05 июня 2012 года.

2. Управлению Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области повторно провести процедуру заключения государственного контракта с победителем Открытого аукциона в электронной форме ООО «Альфа ЭнергоСтрой», осуществив действия, предусмотренные статьей 41.12 Закона о размещении заказов.

3. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» дать возможность Управлению Министерства внутренних дел Российской Федерации по Мурманской области исполнить пункты 1 и 2 настоящего предписания.

4. Предписание необходимо исполнить в срок по **13 июля 2012 года** и незамедлительно представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательства исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа (в соответствии с законом об электронной цифровой подписи) на электронный адрес: to51@fas.gov.ru

Резолютивная часть предписания оглашена 18 июня 2012 года.

В полном объёме предписание изготовлено 21 июня 2012 года.

Комиссия Мурманского УФАС России предупреждает, что в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок предписания влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц заказчика в размере пятидесяти тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.