

Жалоба рассмотрена:
04 февраля 2011 года
г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Тверского УФАС России) в следующем составе:

председатель:

Демина И.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Петрова Е.И. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Бутылина Н.К. – специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Бровкин В.Ю. – специалист I разряда отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Департамента образования Тверской области – <...>,

- Департамента государственного заказа Тверской области: <...>,

- ООО «ПромЭлектро»: <...>,

в отсутствие надлежаще извещенных о времени и месте рассмотрения жалобы представителей Комитета по физической культуре и спорту Тверской области, Департамента социальной защиты населения Тверской области и Департамента здравоохранения Тверской области,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, п.п. 5.4-5.6. Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 15.12.2006 № 324, жалобу ООО «ПромЭлектро» (далее – Общество) и проведя 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) внеплановую проверку,

установила:

В Тверское УФАС России 28.01.2011 поступила жалоба Общества, оспаривающего решение аукционной комиссии департамента государственного заказа Тверской области (далее – комиссия) об отказе Обществу в допуске к участию в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на поставку спортивных площадок для государственных нужд Тверской области (далее – аукцион).

Заказчики, уполномоченный орган полагают решение комиссии обоснованным, поскольку заявка Общества на участие в аукционе не содержит конкретных характеристик предлагаемых к поставке товаров.

Общество, полагая решение комиссии необоснованным, утверждает, что в отсутствие в документации об аукционе конкретных характеристик, определяющих

соответствие поставляемых товаров потребностям заказчика, указание в заявке Общества на участие в аукционе сведений о характеристиках поставляемых товаров в соответствии с требованиями документации об аукционе, не может являться основанием для отказа Обществу в допуске к участию в торгах.

Иные участники размещения заказа не представили возражений по существу жалобы.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Из представленных на рассмотрение жалобы документов, а также устных доводов сторон следует:

Уполномоченным органом 21.12.2010 на официальном сайте Тверской области в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.gostorgi.tver.ru размещены извещение о проведении аукциона на поставку спортивных площадок для государственных нужд Тверской области совместно с документацией об аукционе; начальная (максимальная) цена государственного контракта - 163 000 000 руб.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом аукционе на поставку спортивных площадок для государственных нужд Тверской области от 19.01.2011 № 2010/208ОА-749/1 (далее – протокол) заявки на участие в аукционе подали Общество, ЗАО - СК «Тверьгражданстрой», ООО «Национальная компания строительства и проектирования спортсооружений», ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт» и ООО «Оптторг».

Согласно протоколу Обществу отказано в допуске к участию аукционе на основании пункта 4 части 1 статьи 12 Закона в связи с «несоответствием заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе и требованиям п. 9 инструкции участникам размещения заказа документации об открытом аукционе, а именно: в сведениях о характеристиках товара не указаны конкретные характеристики предлагаемого к поставке товара:

универсальная спортивная площадка размером 24х30 с наливным покрытием:
покрытие – толщина слоя указана 12-14 мм,

универсальная спортивная площадка размером 24х42 с наливным покрытием:
покрытие – толщина слоя указана 12-14 мм,

вагон-бытовка для переодевания:

толщина стен – расстояние между лагами указана не более 55 см».

Таким участникам размещения заказа, как: ЗАО - СК «Тверьгражданстрой», ООО «Национальная компания строительства и проектирования спортсооружений», ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт», - отказано в допуске к участию в аукционе по аналогичным основаниям.

Единственным допущенным участником аукциона было признано ООО «Оптторг», в связи с чем аукцион признан несостоявшимся, заказчиком предписано заключить контракт с указанным лицом по начальной (максимальной) цене контракта или по согласованной цене с данным участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта.

1. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к

качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Содержащиеся в приложениях №№ 1-4 раздела «Заказ на поставку» документации об аукционе требования к поставляемому товару в документации об аукционе изложены следующим образом (приводятся выдержки характеристик, положенные в основу решения комиссии об отказе в допуске к участию в аукционе, изложенные в протоколе):

- к универсальной спортивной площадке размером 24x30 с наливным покрытием - эластичное спортивное покрытие (состав: клей ПУ- 1-1,2 кг/кв.м, эластичный мат – 04-10 мм, ПУ шпаклевка – 0,48-0,50 кг/кв.м, ПУ заливка – 1,20-2,30 кг/кв.м, резиновый гранулят – 0,80-4,00 кг/кв.м) площадью 22x30 метров – заливное из полиуретанового связующего, УФ-стабилизатора (для предотвращения разрушения покрытия), SBR-гранулята. Толщина слоя не менее 12-14 мм;

- к универсальной спортивной площадке размером 24x42 с наливным покрытием - эластичное спортивное покрытие (состав: клей ПУ- 1-1,2 кг/кв.м, эластичный мат – 04-10 мм, ПУ шпаклевка – 0,48-0,50 кг/кв.м, ПУ заливка – 1,20-2,30 кг/кв.м, резиновый гранулят – 0,80-4,00 кг/кв.м) площадью 24x42 метров – заливное из полиуретанового связующего, УФ-стабилизатора (для предотвращения разрушения покрытия), SBR-гранулята. Толщина слоя не менее 12-14 мм;

- к вагону-бытовке для переодевания - расстояние между лагами не более 55см.

Вышеуказанные требования к характеристикам товара свидетельствуют о том, что любые характеристики в заданных интервалах соответствуют требованиям, установленным в документации об аукционе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 35 Закона участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Требования к содержанию заявки на участие в аукционе установлены частью 2 статьи 35 Закона. В частности, пунктом 2 части 2 статьи 35 Закона установлено, что заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

В соответствии с частью 3 статьи 35 Закона требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 статьи 35 Закона документов и сведений, не допускается.

Согласно пункту 10 «Инструкции участникам размещения заказа по подготовке заявок на участие в аукционе», содержащейся в документации об аукционе, участник размещения заказа должен представить сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара по форме № 1.2. «Сведения о характеристиках товара» документации об аукционе.

Согласно форме 1.2 «Сведения о характеристиках товара» документации об аукционе участник размещения заказа заполняет указанную форму с указанием наименования предлагаемого к поставке товара, характеристик и комплектации товара (производитель). При этом ни форма 1.2, ни иные положения документации об аукционе не содержат указание на недопустимость указания отдельных характеристик товара с использованием слов «не менее», «не более» или с

указанием допустимого документацией об аукционе интервала, и тем более, когда документация об аукционе устанавливает такую характеристику с использованием слов «не менее» или «не более» или с использованием интервала. Кроме того, согласно приложению 3 к проекту государственного контракта, поименованному как «Техническая характеристика (техническое задание) поставляемого товара» и являющемуся в соответствии с частью 5 статьи 34 Закона неотъемлемой частью документации об аукционе, технические характеристики товара вносятся в контракт не в соответствии с предложениями победителя, содержащимися в его заявке, а в соответствии с п. 2.2 Заказа на поставку документации об аукционе, т.е. в том виде, как их определил Заказчик с использованием слов «не менее» или «не более» или с использованием интервала. Согласно положениям части 12 статьи 35, части 6 статьи 36, части 13 статьи 37 и части 3 статьи 38 Закона контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения контракта с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, по цене, предложенной таким участником, либо по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с единственным участником аукциона (с единственным допущенным к участию в аукционе участником размещения заказа) цене контракта, не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Использование в заявке сравнительной степени «не более», «не менее» применительно к характеристикам товара не свидетельствует ни о несоответствии заявленного товара требованиям документации об аукционе, ни о том, что подобное оформление заявки на участие в аукционе не гарантирует поставку товара в соответствии с требованиями, указанными в документации об аукционе.

3. В соответствии с частями 1 и 3 статьи 36 Закона аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе. На основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 Закона.

Пунктами 1 - 4 части 1 статьи 12 Закона установлен перечень оснований для отказа в допуске к участию в торгах.

Пунктом 4 части 1 статьи 12 Закона установлено, что участник размещения заказа не допускается к участию в аукционе в случае несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 12 Закона отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 статьи 12 Закона случаев, не допускается.

При указанных выше обстоятельствах решение комиссии об отказе Обществу в допуске к участию в аукционе принято с нарушением требований пункта 4 части 1 статьи 12 Закона.

По аналогичным основаниям в допуске к участию в аукционе отказано также ЗАО - СК «Тверьгражданстрой», ООО «Национальная компания строительства и проектирования спортооружений» и ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт».

При указанных выше обстоятельствах решение комиссии об отказе ЗАО - СК «Тверьгражданстрой», ООО «Национальная компания строительства и проектирования спортсооружений» и ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт» в допуске к участию в аукционе также принято с нарушением требований пункта 4 части 1 статьи 12 Закона.

4. В соответствии с подпунктом 2 части 2 статьи 35 Закона заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

Таким образом, Законом установлено, что в зависимости от предмета контракта: поставка товара либо выполнение работ, оказание услуг, объем представляемых участником размещения заказа сведений отличается.

В этой связи, правильное определение предмета контракта имеет существенное значение.

В соответствии со статьей 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

В соответствии с пунктом 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 704 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами. Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за представление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц.

Как следует из технического задания документации об аукционе, предметом контракта является выполнение подрядных работ из материалов и оборудования подрядчика, а не поставка товара, о чем свидетельствуют, в частности требования к изготовлению и монтажу футбольных ворот, ограждения, подготовке основания для спортивной площадки, монтажу баскетбольных стоек и другие. В этой связи требование о представлении в составе заявок сведений о характеристиках и комплектации товара, заказчиком и уполномоченным органом установлено с нарушением требований части 4 статьи 34 Закона.

Кроме того, Законом не предусмотрено право устанавливать требование об указании сведений о производителе как в случае поставки товара, так и в случае выполнения подрядных работ.

На основании изложенного и 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 Тверского УФАС России

решила:

1. Признать жалобу ООО «ПромЭлектро» обоснованной.
2. Признать в действиях Департамента государственного заказа Тверской

области и государственных заказчиков: Комитета по физической культуре и спорту Тверской области, Департамента социальной защиты населения Тверской области, Департамента образования Тверской области и Департамента здравоохранения Тверской области нарушение требований части 4 статьи 34 Закона в части установления излишних требований к представлению участниками размещения заказа сведений о характеристиках товара и о производителе.

3. Признать аукционную комиссию Департамента государственного заказа Тверской области нарушившей требования пункта 4 части 1 и части 2 статьи 12 Закона в части отказа в допуске к участию в аукционе ООО «ПромЭлектро», ЗАО - СК «Тверьгражданстрой», ООО «Национальная компания строительства и проектирования спортсооружений», ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт».

4. Предписание не выдавать в связи с тем, что по данному аукциону было выдано предписание от 28.01.2011 № 05-6/1-11-2011.

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

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии Л.В. Посохова

Е.И. Петрова

Н.К. Бутылина

В.Ю. Бровкин