Решение № 03-10.1/135-2013

о признании жалобы обоснованной

22 мая 2013 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Правовой центр независимой экспертизы, оценки и строительства «Контроль ДИЕЗ» (далее – заявитель, Общество) на действия аукционной комиссии казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» (далее – КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области», заказчик, аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту 3-его подъезда многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул. 2-я Учхозная, 4/1 (извещение № 0352200019913000037) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителя заказчика – <…> (доверенность № 8 от 25.12.2012),

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 4504 от 15.05.2013), из содержания которой следует, что Общество считает необоснованным отказ в допуске к участию в аукционе по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 1 от 08.05.2013 (далее – протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе).

В своей жалобе заявитель, в частности, указывает: *«ООО «ПЦНЭОиС «Контроль ДИЕЗ» подавая заявку на участие в аукционе, выразило свое согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, а также предоставило конкретные показатели используемого товара согласно Приложения № 1/1 к документации об открытом аукционе в электронной форме, уточнив показатели, представленные в данной документации».*

На основании изложенного, Общество просит признать действия аукционной комиссии заказчика незаконными и необоснованными, а заявку Общества соответствующей требованиям документации об открытом аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-3057 от 16.05.2013) заказчиком были представлены материалы отрытого аукциона (вх. № 4682 от 20.05.2013), из которых следует, что 12.04.2013 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещены извещение № 0352200019913000037 и документация об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 5558715 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе поступило двадцать пять заявок, двадцати одному участнику, в т.ч. заявителю (заявка № 7, защищенный номер заявки 4849541), отказано в допуске к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом аукциона от 13.05.2013 в открытом аукционе приняли участие два участника размещения заказа с порядковыми номерами заявок № 16 и № 25, наименьшую цену контракта – 5475334,26 руб. предложил участник с заявкой № 16.

Из протокола подведения итогов открытого аукциона от 14.05.2013 следует, что заявки обоих участников размещения заказа признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, победителем признано ООО «Инкомстрой» (заявка № 16).

В соответствии с требованием Омского УФАС России (исх. № 03-3057 от 16.05.2013) размещение заказа приостановлено в части заключения государственного контракта до рассмотрения жалобы по существу (письмо заказчика исх. № 606 от 20.05.2013).

20.05.2013 в адрес Омского УФАС России также поступили письменные возражения заказчика на жалобу заявителя, согласно которым: *«Из буквального толкования пункта 2 части 4 статьи 41.8 Федерального закона следует, что при выполнении работ с использованием товара, сведения о качестве, технических характеристиках, товарном знаке и иных характеристиках которого содержатся в документации, не требуется указание названных сведений в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме. Следовательно, в случае отсутствия названных сведений в документации участник размещения заказа обязан указать в первой части заявки сведения о качестве, технических характеристиках, товарном знаке и иных характеристиках, содержащихся в документации. Указанная позиция отражена в Письме ФАС «О разъяснении законодательства» от «14» июля 2011 года № АЦ/27406 и подтверждена многочисленной судебной практикой…*

Документация об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ… содержала сведения о технических характеристиках товара, используемого при выполнении работ без указания товарного знака (пункт 12 и Приложение № 1/1).

В связи с чем, участники размещения заказа должны были представить в составе первой части сведения о технических характеристиках, соответствующих документации и товарном знаке (подпункт 1) пункт 1.1».

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителя заказчика, в результате осуществления 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 – Федеральный закон «О размещении заказов») внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В силу части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна

соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 34 и пункту 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе, в частности, должна содержать требования, установленные заказчиком, к качеству, техническим характеристикам работ, требования к их безопасности, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика.

Указанные требования в соответствии с извещением № 0352200019913000037 и пунктом 12 документации об аукционе заказчик установил в Приложении № 1/1 документации об открытом аукционе.

Исходя из требований пункта 1 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе должна содержать также требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

Частью 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» императивно установлены требования к содержанию первой части заявки в зависимости от предмета контракта.

Как следует из извещения № 0352200019913000037 предметом данного контракта является выполнение работ по капитальному ремонту 3-его подъезда многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул. 2-я Учхозная, 4/1, при размещении заказа на который используются товары.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также **конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе** в электронной форме, **и указание на**

товарный знак (его словесное обозначение) (**при его наличии**) предлагаемого для использования товара **при условии отсутствия в документации об открытом аукционе** в электронной форме **указания на товарный знак** используемого товара.

Требования к содержанию первой части заявки на участие в открытом аукционе заказчик установил в пункте 1.1 документации об аукционе, согласно которому первая часть заявки должна содержать следующие сведения: *«согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара».*

Проанализировав положения документации об аукционе, Комиссия установила, что Приложение № 1/1 документации об аукционе не содержит указания на товарные знаки товаров, используемых при выполнении работ, данное приложение содержит исключительно наименование и технические характеристики товаров по трем позициям: «Линолеум», «Напольное покрытие» и «Гидроизоляция».

Следовательно, по смыслу подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» и требования к содержанию первой части заявки, установленным заказчиком в документации об аукционе, в данном случае участники размещения заказа должны были указать в первой части заявки **исключительно согласие** на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, **а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе.**

В силу части 1 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Пунктом 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений.

Изучив содержание первой части заявки заявителя, Комиссия установила, что в данной заявке содержится согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, а также конкретные показатели используемых товаров, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе, с указанием товарного знака по позиции «Линолеум» - «Tarkett», но без указания на товарный знак используемого товара по позициям «Напольное покрытие» и «Гидроизоляция».

Вместе с тем, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе

заявителю отказано в допуске к участию в аукционе с указанием следующего основания: *«Отказать в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме, в соответствии с п.1 ч. 4 ст. 41.9 Федерального закона и пп. 1), п.1.1 Документации об открытом аукционе в электронной форме, а именно: предложение участника размещения заказа* ***не содержит сведения о товарном знаке*** *напольного покрытия».*

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что в данном случае участник размещения заказа должен был указать сведения о товарном знаке напольного покрытия, поскольку данный товар в обязательном порядке должен иметь зарегистрированный товарный знак, в то же время представитель заказчика считает, что позиция товара «Гидроизоляция» может не содержать указание на товарный знак.

Комиссия не может согласиться с указанной позицией заказчика, в связи с тем, что содержание первой части заявки заявителя без указания на товарный знак предлагаемого для использования товара не противоречит положениям подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», а может свидетельствовать об отсутствии товарного знака на соответствующий товар.

Следует также учесть, что в случае даже если в действительности предлагаемый участником аукциона для использования товар имеет товарный знак, а организация не указала в первой части заявки на него, у аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме отсутствует реальная возможность проверить сведения о наличии/отсутствии товарного знака у предлагаемого для использования товара.

Данная позиция в целом соответствует сложившейся арбитражной практике, например Постановлению Федерального Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 11 января 2012 года по делу № А32-8864/2011.

Учитывая вышеприведенные положения Федерального закона «О размещении заказов» и документации об аукционе, Комиссия считает необоснованным отказ заявителю в допуске к участию в открытом аукционе в связи с неуказанием Обществом товарного знака товара (напольного покрытия), который будет использоваться при выполнении работ **в тех случаях, когда заказчиком изначально в документации об открытом аукционе не были указаны товарные знаки,** что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 41.6, подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 и пункта 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов». С учетом изложенного жалоба заявителя является **обоснованной**.

При этом Комиссия отмечает, что по указанному основанию единая комиссия также неправомерно отказала участникам с заявками №№ 3,5,6,8,9,10,11,12,14,15,18,19,21,22.

Указанные действия аукционной комиссии заказчика содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3.2. В силу пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона «О размещении

заказов» при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается обязательные требование о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При этом на основании части 5 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» **документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.**

Данные требования заказчик установил в пункте 2 документации об аукционе.

Пунктом 2 части 6 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» предусмотрено требование о наличии во второй части заявки на участие в открытом аукционе копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Федерального закона «О размещении заказов».

Указанное требование заказчик установил в пункте 1.2 документации об аукционе, согласно которому вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать *«копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона – Свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулирующей организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (далее - Свидетельство) в порядке, установленном Градостроительным кодексом РФ.*

В приложении к Свидетельству должен быть указан перечень работ:

- монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок».

Комиссия признала неправомерными данные требования в связи с нижеизложенным.

В силу части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) **виды работ** по строительству, реконструкции**, капитальному ремонту** объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства **должны** выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, **имеющими** выданные саморегулируемой организацией **свидетельства о допуске к таким видам работ**. **Иные виды работ** по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства **могут выполняться любыми** физическими или **юридическими лицами**.

В соответствии с частью 3.1 указанной статьи в случае, если работы по организации строительства, реконструкции**, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в указанный в части 4 статьи 55.8 настоящего Кодекса перечень**, лицо, осуществляющее строительство такого

объекта капитального строительства, **должно иметь** выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства (далее - свидетельство о допуске к работам).

В соответствии с частью 4 статьи 55.8 ГрК РФ приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее - Перечень).

Согласно извещению о проведении открытого аукциона № 0352200019913000037 объем выполняемых работ определен в Техническом задании и в Ведомости объемов работ и материалов (Приложение № 1) (далее – Техническое задание).

В документации об аукционе заказчик установил требование о допуске к работам по пункту 7.2 Перечня «Монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок».

Изучив документацию об аукционе, Комиссия пришла к выводу о том, что предусмотренные Техническим заданием работы, **не подпадают под работы**, включенные в пункт 7.2 Перечня.

В силу указанного Комиссия считает, что требование к участнику размещения заказа о наличии у него свидетельства о допуске к работам (монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок) и о предоставлении копии данного документа во второй части заявки на участие в открытом аукционе неправомерно и приводит к нарушению пункта 1 части 1 статьи 11 и части 5 статьи 41.6 «Федерального закона о размещении заказов».

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «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 поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Правовой центр независимой экспертизы, оценки и строительства «Контроль ДИЕЗ» на действия аукционной комиссии КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту 3-его подъезда многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул.

2-я Учхозная, 4/1 (извещение № 0352200019913000037).

2. Признать в действиях КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» и его аукционной комиссии нарушение пункта 1 части 1 статьи 11 и части 5 статьи 41.6, пункта 1 части 3 статьи 41.6, подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 и пункта 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».

3 . В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» и его аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы проведенного открытого аукциона (извещение № 0352200019913000037) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении председателя аукционной комиссии КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области».

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/135-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

22 мая 2013 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Правовой центр независимой экспертизы, оценки и строительства «Контроль ДИЕЗ» на действия аукционной комиссии казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту 3-его подъезда многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул. 2-я Учхозная, 4/1 (извещение № 0352200019913000037),

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 – Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в действиях казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» и его аукционной комиссии нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 11 и части 5 статьи 41.6, пункта 1 части 3 статьи 41.6, подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 и пункта 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 22.05.2013 № 03-10.1/135-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 указанного Федерального закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Казенному учреждению Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» и его аукционной комиссии **в срок до 04.06.2013:**

- отменить все протоколы, составленные в ходе размещения заказа в форме открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту 3-его подъезда многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул. 2-я Учхозная, 4/1 (извещение № 0352200019913000037);

-аннулировать открытый аукцион в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту 3-его подъезда многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул. 2-я Учхозная, 4/1 (извещение № 0352200019913000037).

2. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ»:

- обеспечить возможность Казенному учреждению Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» и его аукционной комиссии исполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;

- разблокировать денежные средства участников размещения заказа внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе.

3. Казенному учреждению Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» и оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России **в срок до 05.06.2013** с приложением подтверждающих документов**.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <…>.

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

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа **влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.