РЕШЕНИЕ по делу № 10-06/05-588

«24» ноября 2010 г. г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Погорелца Д.В. – председателя Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Булындиной Ю.В. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Кречковской Е.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Ефимова А.С. – представителя ООО «Навигатор-Т» (по доверенности)

доверенность №3-9/70 от 23.11.2010 г.,

Думы О.В. - представителя Волжский политехнический институт (филиал) ГОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» (по доверенности)

доверенность №б/н от 22.11.2010 г.,

рассмотрев материалы дела № 10-06/05-588, возбужденного по жалобе ООО «Навигатор-Т»,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 17.11.2010г. вх. № 995-ф поступила жалоба ООО «Навигатор-Т», на действия государственного заказчика при составлении извещения о проведении запроса котировок «На приобретение первичных средств защиты дыхания – защитных капюшонов».

Из жалобы ООО «Навигатор-Т» следует, что «заказчик не разместил на официальном сайте извещение о проведении запроса котировок, в нарушение порядка проведения запроса котировок, установленного ч. 1 ст. 45 Закона о размещении заказов.

Запрос котировок, который разместил Заказчик на официальном сайте, в нарушение требований п. 4, 10 ст. 43 Закона о размещении заказов не содержит:

1. Требования к характеристикам товара предусмотренные Федеральным законом от 22 июля 2008 г. № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности», ГОСТ Р 53261-2009, утвержденным Распоряжением Правительства Российской Федерации от 10 марта 2009 г. № 304-р, а именно требования:

- к надежности (п. 4.2. ГОСТ Р 53261-2009);

- к безопасности (п. 5.1.-5.3 ГОСТ Р 53261-2009);

- к упаковке и футляру (сумке) (п. 4.5. ГОСТ Р 53261-2009);

- к маркировке (п. 4.6. ГОСТ Р 53261-2009);

- и иные обязательные требования.

2.Срок оплаты поставляемого товара не позволяет предложить более низкую цену в котировочной заявке.

Заказчик, в нарушение ст. 44 Закона о размещении заказов, посредством включения требований к котировочной заявке, запрашивает у участников дополнительные сведения и документы, не предусмотренные ст. 44 Закона о размещении заказов, а именно: сертификат соответствия Госстандарта РФ (без указания какому госту должен соответствовать товар), сведения о наличии сертификата пожарной безопасности, о почтовом адресе, о документе, на

основании которого действует руководитель, сведения о контактном лице.

Требование о предоставлении в составе котировочной заявки указанных сведений и документов, нарушает порядок подачи котировочных заявок, установленный ч. 2 ст. 46 Закона о размещении заказов, где предусмотрена подача котировочной заявки без дополнительных документов и сведений.

Заказчик в техническом задании, размещенном на официальном сайте, установил не выполнимые требования о наличии сертификата безопасности на защитный капюшон «Феникс» или эквивалент, т.к. защитный капюшон «Феникс» не имеет сертификата пожарной безопасности. Эквивалента защитного капюшона «Феникс» на рынке не существует.

Тем самым, Заказчик установил требования, которые ограничивают количество участников, и разместил заказ на товар, который не имеет функционирующего рынка, нарушив ч. 5 ст. 42, ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов.

Кроме того, Заказчик, в нарушение ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов, в техническом задании установил требования, которые ограничивают количество участников размещения заказа, а именно:

1. П. 2 технического задания установлено требование к размеру коробки с герметичным манжетом в миллиметрах, с указанием требований к диаметру (80 мм) и высоте (30 мм). Требования к размерам товаров по общему правилу устанавливаются в виде требований к длине, ширине и высоте. Большинство товаров не имеет диаметра, и измерить диаметр не возможно.

2. П. 2 технического задания установлено требование к комплектности изделия, инструкция по эксплуатации и паспорт на изделие должны предоставляться в 1 экз. каждый. Заказчик не допускает к поставке согласно требованиям к комплектности изделия, которые имеют инструкцию и паспорт на изделие в одном документе. Установленное Заказчиком требование не позволяет объединить данные документы в один документ и не соответствует требованиям раздел 4.7 ГОСТ Р 53261-2009;

3. П. 5 технического задания установлено требование к массе в граммах (185 г.), что не позволяет предложить товар с меньшим или большим весом. Данное требование противоречит требованию п. 4.1.8 ГОСТ Р 53261-2009, где установлено требование к массе самоспасателя - не более 1 кг;

4. П.7 технического задания установлено требование к устойчивости воспламенения (сохранение работоспособности при температуре 800 градусов Цельсия и скорости движения над горелкой 6 см/с), что не соответствует требованию п.7.9.3.ГОСТ Р 53261-2009, где предусмотрено проведение испытаний работоспособности капюшона путем выдержки капюшона в зоне открытого пламени над огневой установкой не менее 0,5 секунд. Порядок проведения испытаний путем движения капюшона над горелкой со скоростью 6 см/с не предусмотрен ГОСТ Р 53261-2009 и не

предусмотрен иными нормативными документами;

5. Абзацем 2 п. 8 технического задания установлено требование к сроку хранения (5 лет), что не позволяет предложить товар с большим сроком, и противоречит сроку

службы, установленному п. 4.2.1 ГОСТ Р 53261-2009 - не менее 5 лет.

IV. Отсутствие сертификата на защитный капюшон «Феникс» делает невозможным исполнение п. 2.1.1 проекта государственного контракта, размещенного на официальном сайте, где предусмотрена обязанность передать товар с сертификатом пожарной безопасности и п. 3.3 проекта государственного контракта, где предусмотрена оплата товара после предоставления сертификата

пожарной безопасности на товар.

Кроме того, в п. 6.2 проекта государственного контракта предусмотрена возможность одностороннего расторжения государственного контракта, что нарушает ч. 8 ст. 9 Закона о размещении заказов.

В соответствии с п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Таким образом, в нарушение порядка проведения запроса котировок, не установление срока оплаты поставляемого товара, запрос дополнительных сведений и документов в составе котировочной заявке, установление требований, которые ограничивают количество участников, включение условия о незаконном одностороннем расторжении государственного контракта, повлекли нарушение прав ООО «Навигатор-Т» на участие в запросе котировок, который должен проводится в соответствии с Законом о размещении заказов, предложение более выгодных условий по цене при наличии информации о сроках оплаты поставляемого товара, право на исполнение государственного контракта в отсутствие незаконных условий об одностороннем расторжении Заказчиком государственного контракта.

На заседании комиссии представитель заказчика - Волжский политехнический институт (филиал) ГОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» по существу жалобы пояснил следующее:

На основании п. 3 ст. 10 Заказчиком было принято решение о проведении закупки путем запроса котировок. Извещение о запросе котировок было опубликовано на официальном сайте государственных закупок zakupki.gov.ru 3 ноября 2010 г., срок подачи заявок на участие в данной процедуре был не менее 4 рабочих дней-до 10 ноября 2010 г., так как начальная (максимальная) цена контракта (лота) не превышает 250 тысяч рублей.

1. Требования к характеристикам товара были указаны в соответствии с п. 4 ст. 43 федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно следующие требования, указанные в жалобе ООО «Навигатор -Т»: к надежности; к безопасности; к упаковке и футляру.

Маркировку Заказчик не имеет права указывать согласно ч. 2 ст. 45 Федерального закона 94-ФЗ от 21.07.2006 г.

2. Заказчиком не было предъявлено требование о наличии сертификата пожарной безопасности именно на защитный капюшон «Феникс». ООО «Навигатор-Т» указывает на то, что эквивалента защитного капюшона «Феникс» не существует, но тем не менее в запросе котировок предлагается эквивалентный товар, обладающий сертификатом пожарной безопасности.

Заказчик прописал примерные характеристики запрашиваемого товара и, в соответствии с Федеральным законом 94-ФЗ, было указано «или эквивалент».

Заказчик не конкретизирует, что инструкция по эксплуатации и паспорт должны быть предоставлены в одном экземпляре каждый. Заказчик предполагает наличие документов у Участника на товар и, тем более, не запрашивает их как приложение к котировочной заявке.

В извещении было обозначено, что участником должна быть предъявлена только котировочная заявка, образец которой представлен как приложение к извещению.

Вся эта информация отражена на официальном сайте zakupki.gov.ru. Часть 2 статьи 9 ФЗ-94 регламентирует, что данный закон опирается в первую очередь на Гражданский Кодекс РФ, поэтому ч. 8 ст. 9 ФЗ-94 не была нарушена.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ООО «Навигатор-Т» является частично обоснованной по следующим основаниям:

В соответствии с пунктом 10 статьи 43 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» запрос котировок должен содержать срок и условия оплаты поставок. Статьей 190 Гражданского Кодекса РФ предусмотрено, что установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Условия и срок оплаты товара, закупаемого по результатам запроса котировок цен «На приобретение первичных средств защиты дыхания – защитных капюшонов» предусмотрены в извещении о проведении данного запроса котировок цен. В соответствии с данными положениями извещения, оплата за товар осуществляется после поставки товара, подписания сторонами счетов-фактур, товарных накладных. По мере поступления средств на расчетный счет Заказчика. Также условия и срок оплаты установлены в проекте государственного контракта, являющегося приложением к указанному извещению и предусматривают, что оплата поставленного по данному контракту товара производится после предоставления Продавцом Товара и относящихся к нему документов: сертификата пожарной безопасности; товарной накладной; паспорта, безналичным расчетом по мере поступления средств на расчетный счет Заказчика, т.е. содержат указание на конкретное событие, которое должно наступить. Таким образом, извещение о проведении вышеозначенного запроса котировок цен разработано без нарушения положений ст. 190 ГК РФ и п. 10 ст. 43 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ. Следовательно, в данной части жалоба ООО «Навигатор-Т» является необоснованной.

В соответствии со ст. 44 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ котировочная заявка должна содержать следующие сведения:

- 1) наименование, место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, место жительства (для физического лица), банковские реквизиты участника размещения заказа;
 - 2) идентификационный номер налогоплательщика;
 - 3) наименование и характеристики поставляемых товаров в случае проведения запроса котировок цен товаров, на поставку которых размещается заказ;
 - 4) согласие участника размещения заказа исполнить условия контракта, указанные в извещении о проведении запроса котировок;
 - 5) цена товара, работы, услуги с указанием сведений о включенных или не включенных в нее расходах (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи).
- Таким образом, законодателем установлен исчерпывающий перечень сведений, которые должен предоставить участник размещения заказа в составе котировочной заявки. Требовать от участника размещения заказа дополнительных документов и сведений не допускается.

В нарушение указанных требований заказчиком - Волжский политехнический институт (филиал) ГОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» в извещении о проведении запроса котировок цен «На приобретение первичных средств защиты дыхания – защитных капюшонов» установлено требование к качеству товара, работ, услуг, техническим характеристикам товара, работ, услуг в соответствии с технической частью запроса котировок. В соответствии с техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью извещения о проведении запроса котировок цен «На приобретение первичных средств защиты дыхания – защитных капюшонов» заказчиком установлено требование, предъявляемое к котировочной заявке в соответствии с которым, участник размещения заказа должен представить в составе заявки: Сертификат соответствия Госстандарта РФ; Сертификат пожарной безопасности на товар. Таким образом, заказчиком нарушена ст. 44 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ, следовательно, жалоба ООО «Навигатор-Т» в данной части является обоснованной.

В соответствии с ч. 2 ст. 45 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки, они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными на основании пункта 4 статьи 43 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 4 ст. 43 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ запрос котировок должен содержать наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг. При этом должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В извещении о проведении запроса котировок цен «На приобретение первичных средств защиты дыхания – защитных капюшонов» заказчиком установлены требования к комплектности изделия:

- капюшон защитный в упаковке – 1 шт.,
- пакет для ношения – 1 шт.;
- шнур для ношения – 1 шт.;
- инструкция по эксплуатации – 1 шт.;
- паспорт на изделие – 1 шт.;

требования к упаковке:

- герметичная вакуумная упаковка из ламинированной алюминиевой фольги;
- пластиковый пакет для ношения с молнией

требование к массе изделия: 185 г. (в штатном пакете для ношения)

Сопротивление дыханию: 21 мм вод. ст. при 30 л/мин.

Устойчивость к воспламенению: материалы капюшона не воспламеняются и не горят после извлечения из пламени с температурой 800 градусов (скорость

движения над горелкой 6 см/с)

Защитные свойства изделия оп аэрозолям: коэффициент проницаемости по аэрозолям – менее 2%.

Таким образом, заказчиком в нарушение ч. 2 ст. 45 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ не установлены критерии эквивалентности, в соответствии с которыми заказчиком будет определяться соответствие предлагаемого участником размещения заказа товара потребностям заказчика. Следовательно, жалоба ООО «Навигатор-Т» в данной части является обоснованной.

В соответствии с ч. 3 ст. 47 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ котировочная комиссия не рассматривает и отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок.

В извещении о проведении запроса котировок «На приобретение первичных средств защиты дыхания – защитных капюшонов» установлено требование к массе изделия: 185 г. (в штатном пакете для ношения).

Участник размещения заказа ООО «Регион-С» в котировочной заявке указал, что масса предлагаемого им к поставке изделия будет равна 0,60 кг (без упаковки), а участник ООО «Навигатор-Юг» предложил к поставке товар, масса которого равна 800г. Таким образом, котировочные заявки данных участников размещения заказа не соответствуют требованиям, которые были установлены заказчиком в извещении о проведении запроса котировок, следовательно, должны были быть отклонены комиссией заказчика. Однако, в нарушение требований ч. 3 ст. 47 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ заявки данных организаций были допущены к участию в запросе котировок, а участник размещения заказа ООО «Регион-С» признан по результатам рассмотрения и оценки котировочных заявок победителем.

В соответствии с ч. 8 ст. 9 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Заказчиком в проекте государственного контракта в п. 6.2 установлено, что «настоящий гос. контракт, может быть расторгнут по соглашению сторон или одной из них в случае нарушения другой стороной условий гос. контракта.

Указанное положение государственного контракта нарушает требование ч. 8 ст. 9 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ, так как законодательством о размещении заказов не предусмотрено расторжение контракта в одностороннем порядке.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Навигатор-Т» частично обоснованной.
2. Признать заказчика - Волжский политехнический институт (филиал) ГОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет», нарушившим ч. 8 ст. 9; ст. 44; ч. 2 ст. 45 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.
3. Признать комиссию заказчика - Волжский политехнический институт (филиал)

ГОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет», нарушившей ч. 3 ст. 47 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

4. Выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.