

10 декабря 2013 года
Тверь

Г.

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

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Виноградова Ю. Д. – специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Государственного комплекса «Завидово» Федеральной службы охраны Российской Федерации: ***,

в отсутствие надлежаще извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы представителя ООО «ОГНЕЗАЩИТА М» (далее – Общество),

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, 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, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу Общества, 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 03.12.2013 поступила жалоба Общества, согласно которой аукционной комиссией при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение [работ по огнезащитной обработке деревянных конструкций](#) (извещение от 14.11.2013 № [0336100009713000063](#)) (далее – аукцион) нарушены требования Закона в части необоснованного признания второй части заявки Общества несоответствующей требованиям документации об аукционе в связи с непредоставлением им в составе второй части заявки копии свидетельства саморегулируемой организации о допуске к работам по организации строительства (далее – свидетельство СРО), поскольку для работ, являющихся предметом контракта, не требуется свидетельство СРО, так как в соответствии с пунктом 12 Перечня 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, утвержденного Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624 (далее – Перечень), работы на огнезащитную обработку деревянных конструкций не требуют допуска СРО, в случае, если в отношении объекта не требуется предоставления разрешения на строительство.

Представитель Заказчика согласился с доводами Общества в части неправомерности установления требования о предоставлении во второй части заявки свидетельства СРО, вместе с тем пояснил, что в составе второй части заявки Обществом были представлены копии документов на применяемые при выполнении работ товары, из которых следует, что Общество намерено использовать при выполнении работ товары, по своим характеристикам не соответствующие требованиям документации об аукционе.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

19.07.2013 заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение № [0336100009713000063](#) о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение [работ по огнезащитной обработке деревянных конструкций](#) и документация об аукционе, начальная (максимальная) цена контракта составляет **399 082,00 рублей**.

Согласно извещению открытый аукцион в электронной форме проводится на сайте оператора электронной площадки <http://roseltorg.ru>.

Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 29.11.2013 № [0336100009713000063](#)-3 заявка Общества на основании пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона признана несоответствующей требованиям документации об аукционе, а именно:

«отсутствует свидетельство СРО – пункт «а» статьи XV документации об аукционе в

электронной форме».

1. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным, частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона.

Согласно части 1 статьи 34 Закона документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе, требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 статьи 41.6 Закона сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 Закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается обязательное 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.

В соответствии с частью 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.

Приказом Минрегиона России 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).

В соответствии с частью 3 статьи 52 ГрК РФ лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства,

обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 статьи 52 ГрК РФ, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в части 4 статьи 55.8 ГрК РФ перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

В соответствии с частью 4 статьи 55.8 Закона Перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (вышеуказанный Перечень).

Анализ приведенных норм позволяет сделать вывод о том, что обязательным и в то же время достаточным в установленных действующим градостроительным законодательством случаях требованием должно являться требование к представлению копии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, с правом выполнения работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Вместе с тем, с учетом положений части 2 статьи 52 ГрК РФ, право (и обязанность) установления требования о наличии у участника размещения заказа допуска к работам по организации строительства возникает только в том случае, если предметом контракта является выполнение работ по капитальному ремонту (в данном конкретном случае) объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, и которые включены в группу видов работ №№ 1 – 31 раздела 3. «Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному строительству» Перечня.

Заказчиком в пункте «а» статьи XV документации об аукционе в электронной форме установлено требование о наличии у участника размещения заказа выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов строительства, при этом в состав деятельности, разрешенный участнику в соответствии с этим свидетельством, должен в обязательном порядке включать исчерпывающий перечень видов работ, являющихся предметом контракта.

Согласно документации об аукционе (прилагаемой к ней локальной смете) предметом контракта не являются работы, включенные в группу видов работ №№ 1

– 31 раздела 3. «Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному строительству» Перечня, что само по себе исключает право требовать от участников размещения заказа свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

В соответствии с частью 6 статьи 41.8 Закона вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна, в том числе, содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 7 статьи 41.8 Закона требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона документов и сведений, не допускается.

В соответствии с частью 6 статьи 41.11 Закона заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае: 1) непредставления документов, определенных [частью 6 статьи 41.8](#) Закона; 2) несоответствия участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со [статьей 11](#) Закона.

В соответствии с частью 7 статьи 41.11 Закона принятие решения о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, по основаниям, не предусмотренным частью 6 статьи 41.11 Закона, не допускается.

В связи с тем, что заказчиком требование о предоставлении во второй части заявки участниками размещения заказа копии свидетельства о допуске СРО было установлено незаконно, аукционная комиссия не вправе была признавать заявку на участие в аукционе не соответствующей требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Закона.

Таким образом, заказчик, установив в документации об аукционе требование о предоставлении во второй части заявки свидетельства о допуске СРО, нарушил требование части 5 статьи 41.6 и пункта 1 части 1 статьи 11 Закона; аукционная комиссия, признав заявку Общества не соответствующей требованиям документации об аукционе по основаниям, указанным в протоколе подведения итогов аукциона, нарушила требования пункта 1 части 6 и части 7 статьи 41.11 Закона.

2. Согласно части 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.

В соответствии пунктом 1 части 3 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона и инструкцию по ее заполнению;

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 статьи 41.6 Закона сведениями должна содержать, в том числе, следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта - требования 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. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Требования к показателям товаров, используемых при выполнении работ, изложены в Приложении № 2 к документации об открытом аукционе в электронной форме «Техническое задание на проведение работ по огнезащитной обработке деревянных конструкций в Государственном комплексе «Завидово» Федеральной службы охраны Российской Федерации» (далее - Техническое задание).

В соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Закона первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме при условии размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг должна содержать согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме.

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

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Закона, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Закона, 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 части 4 статьи 41.8 Закона, 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.

Согласно разделу 1 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе» документации об аукционе первая часть заявки должна содержать согласие участника размещения заказа на выполнение работ, соответствующих требованиям документации об аукционе в электронной форме, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

Таким образом, в данном случае заказчик, несмотря на необходимость использования при выполнении предусмотренных контрактом работ товаров, посчитал – в нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 41.6 и пункта 3 части 4 статьи 41.8 Закона, достаточным установить требование о выражении участником размещения заказа в первой части заявки исключительно согласия на выполнение работ.

Общество в первой части своей заявки выразило такое согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе. Вместе с тем, ко второй части своей заявки Общество приложило документы, из которых следует, что оно намерено при выполнении работ использовать товары, которые по своим характеристикам не соответствуют требованиям, установленным в документации об аукционе.

Так, техническим заданием установлено требование к показателю «морозостойкость» для водного раствора комплексного неорганического антипирина – «-20° С», в то время как Общество предполагает использовать для обработки товар с морозостойкостью от «-3 °С до +50 °С».

Комиссия считает, что под «согласием», упоминание на которое содержится в пункте 2 части 4 статьи 41.8 Закона, понимается полное и безоговорочное согласие на выполнение работ, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, применительно к спорному случаю – в том числе, предусматривающее использование товара с характеристиками, соответствующими установленным в документации об аукционе (или акцепт – статья 438 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)). Выражение в заявке согласия без намерения выполнить условия контракта, в том числе в части использования товара с соответствующими характеристиками, является акцептом на иных условиях и не является акцептом (статья 443 ГК РФ).

При изложенных обстоятельствах Комиссия считает, что, несмотря на допущенные аукционной комиссией нарушения при рассмотрении второй части заявки Общества, отсутствуют основания для выдачи предписания, поскольку Общество при подаче заявки фактически выразило акцепт на иных условиях, что не могло быть выявлено аукционной комиссией при рассмотрении первой части заявки

Общества.

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 «ОГНЕЗАЩИТА М» обоснованной.
2. Признать Заказчика - Государственный комплекс «Завидово» Федеральной службы охраны Российской Федерации нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 11, пункт 1 части 3 и части 5 статьи 41.6, пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»; аукционную комиссию – нарушившей требования пункта 1 части 6 и части 7 статьи 41.11 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Требование о приостановлении размещения заказа от 05.11.2013 № 05-6/1-186-4104ВФ отменить.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.К. Красюкова, Я.А. Шибанов, Ю.Д. Виноградова