

## РЕШЕНИЕ

по делу № 10-06/02-194

«14» мая 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:

- председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления,
- члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
- члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

- представитель ООО «Фасадремстрой»,
  - представителя ООО «Фасадремстрой»,
  - представителя ООО «Сенар»,
  - представителя ООО «СП «Советник»,
  - представитель судебного департамента,
  - представитель судебного департамента,
- рассмотрев материалы дела № 10-06/02-194, возбужденного по жалобам ООО «Фасадремстрой», ООО «Сенар»,

### УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 06.05.2010г. и 07.05.2010 поступили жалобы ООО «Фасадремстрой» и ООО «Сенар» в которых обжалуются на действия заказчика - управления судебного департамента в Волгоградской области при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания Городищенского районного суда Волгоградской области».

Из жалобы ООО «Сенар» следует, что 14.04.2010г. на сайте электронной торговой площадки [www.zakazrf.ru](http://www.zakazrf.ru) Управление Судебного департамента в Волгоградской области (далее Заказчик) разместило извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 14.04.10-1909-ОАЭФ на выполнение работ по капитальному ремонту здания Городищенского районного суда Волгоградской области.

22.04.10г. ООО «Сенар» в соответствии со ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг» и в соответствии с документацией об аукционе была подана заявка на участие в аукционе и получено подтверждение от оператора электронной площадки [www.zakazrf.ru](http://www.zakazrf.ru) ГУП «Агентство по госзаказу РТ» с присвоением порядкового номера заявки 6175.

28.04.10г. на сайте был опубликован протокол № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, согласно которого аукционная комиссия единогласно проголосовала за отказ ООО «Сенар» в допуске к участию в открытом аукционе, обосновывая свое решение с указанием на положения документации об открытом аукционе, которым, по мнению комиссии, не соответствует заявка общества, а именно:

«В составе первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа не указывает следующие сведения о товар

(материале, изделиях), применяемых в ходе выполнения работ, его упаковке, области применения, а данные о торговой марке товара (материала, изделия), модели, размере товара (материала, изделий) указывает не полностью, в соответствии требованиями Заказчика, установленными в разделе 12 документации об открытом аукционе в электронной форме». Далее, ссылаясь на п.1 ч.4 ст. 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ, который гласит: «Непредоставление сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений» Заказчик принимает решение об отклонение нашей заявки. Однако, согласно п.2 ч.4 ст. 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ, в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме не требуется указывать сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, если участник размещения заказа будет использовать этот товара при выполнении работ, оказании услуг. Кроме того, ООО «Сенар» считает, что его заявка полностью соответствовала требованиям Заказчика к применяемому материалу, изделиям и комплектующим, сформулированным в разделе 12 документации об аукционе, которые содержат наименования основных изделий и материалов, их технические характеристики и свойства, а не конкретные торговые марки. В своей заявке ООО «Сенар» описывает качественные характеристики применяемых материалов и комплектующих словами:

-применяемый материал и комплектующие должны отвечать требованиям соответствующих ГОСТов;

-качество используемых материалов должно соответствовать требованиям действующих строительных норм и правил и другим нормативным документам, действующим на территории РФ;

-материалы должны быть разрешены к применению на территории РФ, иметь необходимые разрешительные документы, сертификаты соответствия;

-материал должен быть новым, ранее не использованным и соответствовать Федеральному Закону от 21.12.94г. № 69-ФЗ «О пожарной безопасности», «Перечню продукции, подлежащей обязательной сертификации в области пожарной безопасности», утвержденному приказом МЧС России от 08.07.02г. № 320, постановлению Госстандарта России от 30.07.02г. № 64 «Номенклатура продукции, в отношении которой законодательными актами РФ предусмотрена обязательная сертификация», Федеральному закону РФ от 22.07.08г. № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности»

Неправомерное требование качественных характеристик определенных торговых марок общество считает нарушением действующего законодательства.

Из жалобы ООО «Фасадремстрой» следует, что при проведении процедуры рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в допуске к участию ООО «Фасадремстрой» - было отказано, в связи с тем, что:

- не указаны сведения о товаре применяемых в ходе выполнения работ: его упаковке, торговой марке товара, модели, области применения.

ООО «Фасадремстрой» считает причину отказа в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме неправомерной по следующим основаниям.

Статья 41.6 Федерального закона от. 21.07.2005 г. № 94-ФЗ устанавливает требования, которые должны быть указаны в документации об аукционе в электронной форме, в том числе требования предъявляются к качественным и функциональным характеристикам.

Исходя из смысла части 4 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

Согласно пункту 2 части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме. Указание таких сведений не требуется в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или для использования этого товара при выполнении работ, оказании услуг.

В связи с тем, что предметом контракта является выполнение работ по капитальному ремонту, заказчиком в документации об аукционе указаны характеристики товара, который будет использован при выполнении работ по капитальному ремонту.

Исходя из изложенного, участникам размещения заказа не требуется в своих заявках на участие в аукционе указывать сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре.

Между тем, ООО «Фасадремстрой» в заявке на участие в аукционе представил сведения о качестве, технических характеристиках материалов, оборудования и функциональных характеристиках, которые соответствуют техническому заданию документации об открытом аукционе в электронной форме.

Более того, в разделе 12 «Техническое задание» в требованиях к выполняемым работам и применяемому материалу указано следующее: «При выполнении работ применяемый материал и комплектующие должны отвечать требованиям проектно-сметной документации.

Материалы, применяемые при выполнении работ, должны быть разрешены к применению на территории Российской Федерации, иметь необходимые разрешительные документы, сертификаты соответствия.

В заявке, представленной участником размещения заказа ООО «Фасадремстрой», в форме «Сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве, работ, услуг» указаны подробные требования к качеству выполняемых работ и используемых материалов в соответствии с требованиями строительных норм и правил.

На заседании комиссии УФАС представитель заказчика и специализированной организации с доводами жалоб не согласились, пояснив следующее.

Заявки заявителей были обоснованно отклонены, поскольку в нарушение требований, установленных в документации об открытом аукционе в электронной форме, в составе первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа не указывает следующие сведения о товаре (материале, изделиях) применяемых в ходе выполнения работ: его упаковке, торговой марке товара (материала, изделия), модели, области применения, о стране происхождения; а данные о размере товара (материала, изделий) указывает не полностью, в соответствии с требованиями Заказчика. Требования об указании вышеперечисленных сведений о товаре установлены п.3.2. документации об аукционе, исходя из следующего.

Согласно п. 1 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ товаром являются объекты гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенные для продажи, обмена или иного введения в оборот, что позволяет сделать вывод о том, что предмет настоящего аукциона - выполнение работ по капитальному ремонту здания Городищенского районного суда Волгоградской области, является товаром. Таким образом, требования об указании сведений о товаре, предусмотренные документацией об открытом аукционе в электронной форме указаны правомерно, в соответствии с нормами действующего законодательства РФ.

Учитывая, что работы по капитальному ремонту здания Городищенского районного суда Волгоградской области выполняются иждивением подрядчика к возникшим правоотношениям будут применяться положения ст. 704 ГК РФ согласно которым подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов, а также положения ч. 5 ст. 723 ГК РФ, руководствуясь которыми подрядчик, предоставивший материал для выполнения работы, отвечает за его качество по правилам об ответственности продавца за товары ненадлежащего качества, при этом применяются нормы, содержащиеся в ст. 475 ГК РФ, регламентирующие правоотношения, возникающие при поставке товара.

Кроме того, во исполнение требований п. ч. 3 ст. 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме содержит инструкцию по заполнению заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме составленной с учетом положений ч. 4 ст. 41.8 Закона, исходя из смысла которых, первая часть заявки должна содержать сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Учитывая вышеизложенное, документация об открытом аукционе в электронной форме составлена с учетом требований действующего законодательства РФ, а решение о несоответствии заявки на участие в аукционе ООО «Фасадремстрой» и ООО «Сенар» принято в соответствии с нормами закона и документации об аукционе.

Выслушав доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалобы ООО «Сенар» и ООО «Фасадремстрой» являются обоснованными по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 41.8 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» для участия в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, подает заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с частью 3 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей.

Согласно части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

1) согласие участника размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, на условиях, предусмотренных документацией об

открытом аукционе;

2) сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме. Указание таких сведений не требуется в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого, содержится в документации об открытом аукционе, или для использования этого товара при выполнении работ, оказании услуг.

Из содержания положений ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ следует, что указание сведений о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, является обязательным только для лиц, подающих заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, предметом которого является поставка товара, а не выполнение работ (оказания услуг).

Ссылка заказчика и специализированной организации на положения ч. 1 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, является несостоятельной, так как понятие товара в Законе «О защите конкуренции» основано на 128 статье Гражданского кодекса, определяющей объекты гражданских прав, которыми являются, товар, услуга, работа и т.д. Понятие товара, данное в Законе «О защите конкуренции» определяет круг правоотношений, на которые распространяется действие Закона «О защите конкуренции».

§ 5 главы 37 ГК РФ определяется самостоятельный вид договора подряда - «Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд».

В соответствии со статьей 765 ГК РФ, основания и порядок заключения государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с положениями статей 527 ГК.

В соответствии со статьей 527 ГК РФ государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Часть 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ декларирует, что «Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов...». То есть, указанный закон определяет процедуру заключения государственного либо муниципального контракта.

Гражданский кодекс не регламентирует проведение процедуры аукциона для государственных либо муниципальных нужд.

Статьей 768 § 5 главы 37 ГК РФ «Правовое регулирование государственного или муниципального контракта» установлено, что к отношениям по государственным или муниципальным контрактам на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд в части, не урегулированной настоящим Кодексом, применяется закон о подрядах для государственных или муниципальных нужд».

Таким законом является Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров...».

Предметом открытого аукциона в электронной форме «На право заключения

государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания Городищенского районного суда Волгоградской области», является выполнение работ с использованием определенных материалов, а не поставка материалов в качестве товара с последующим выполнением работ.

Следовательно, к данным правоотношениям применима специально обозначенная норма ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ, в соответствии с которой не является обязательным для предоставления в составе заявки, сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иных сведений о товаре, в случае, если данный товар будет применен для использования при выполнении работ, оказании услуг. В соответствии с частью 4 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

1) непредставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ, или предоставления недостоверных сведений;

2) несоответствия сведений, предусмотренных пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 5 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ установлен запрет на отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

Таким образом, отказав ООО «Сенар» и ООО «Фасадремстрой» в ходе процедуры рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на основании того, что «в нарушение требований, установленных в документации об открытом аукционе в электронной форме, в составе первой части заявки не были указаны следующие сведения о товаре (материале, изделиях) применяемых в ходе выполнения работ: его упаковке, торговой марке товара (материала, изделия), модели, о стране происхождения, а данные о размере и области применения товара (материала, изделий) указываются не полностью», аукционная комиссия заказчика – управления судебного департамента в Волгоградской нарушила ч. 5 ст. 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

Внеплановая проверка процедуры проведения данных торгов, на предмет соблюдения законодательства РФ и иных нормативных актов РФ о размещении заказов, иных нарушений не выявила.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сенар» и ООО «Фасадремстрой» обоснованными.
2. Признать аукционную комиссию заказчика – Управление судебного департамента в Волгоградской области нарушавшей частью 5 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на

выполнение работ по капитальному ремонту здания Городищенского районного суда Волгоградской области»

3. Предписание заказчику не выдавать, поскольку на момент рассмотрения жалобы государственный контракт заключен.

4. Передать материалы №10-06/02-194 дела, руководителю УФАС по Волгоградской области для решения вопроса о возбуждении административного производства.