

Решение № 03-10.1/389-2013

о признании жалобы частично обоснованной

25 октября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Форэст» (далее – заявитель, Общество) на действия ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» (далее – заказчик, аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку и установку пластиковых окон (извещение № 0352100007413000028) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя – <...>;

заказчика – <...> ,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 12000 от 18.10.2013) жалоба заявителя, из которой следует, что отдельные положения документации об открытом аукционе не соответствуют требованиям 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»).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7563 от 21.10.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 12187 от 24.10.2013) и письменные возражения на жалобу заявителя (вх. № 12235 от 25.10.2013).

Из указанных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт), следует, что 11.10.2013 на официальном сайте были размещены извещение № 0352100007413000028 и документация об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой договора 1596475 руб. Срок окончания подачи заявок был установлен 21.10.2013 в 09:00 час.

15.10.2013 на официальном сайте размещены разъяснения положений документации об аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 23.10.2013 из шестнадцати поданных заявок на участие в аукционе одна заявка была отозвана; все участники размещения заказа допущены к участию в аукционе.

В извещении № 0352100007413000028 была установлена дата проведения открытого аукциона 25.10.2013.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 года № 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 признала жалобу заявителя **частично обоснованной**, исходя из следующего:

3.1. Согласно 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.

В силу части **6 статьи 34** Федерального закона «О размещении заказов» **сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.**

Пунктом 4 части 4 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что в извещении о проведении открытого аукциона указываются **предмет контракта** с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, за исключением случая, если при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить контракт на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, объем работ, услуг.

Из жалобы заявителя следует: «Согласно пункту 1.1.1 части I «Общие условия проведения открытого аукциона» документации об аукционе **заказчик осуществляет выбор поставщика товара**. Пунктом 1.1.2 данной части также предусмотрено, что победивший участник открытого аукциона **должен будет поставить товар, составляющий предмет договора, в течение периода, указанного в Информационной карте открытого аукциона.**

При этом в пункте 2 части II «Информационная карта» документации об аукционе в качестве предмета аукциона указано: поставка и **установка** пластиковых **блоков**.

Затем в пунктах 3 и 5 данной части указаны место и сроки поставки **товара**, а также требования к обязательности осуществления **монтажа и наладки** товара.

Кроме того, в извещении о проведении открытого аукциона указан следующий предмет договора: поставка и установка пластиковых **окон**.

Таким образом, сопоставляя части I и 2 документации об аукционе, можно

установить, что имеются противоречия в определении предмета аукциона».

Комиссия отмечает, что согласно извещению № 0352100007413000028 предметом договора является **поставка и установка** пластиковых **окон**.

При этом Комиссия считает, что пункт 1.1.2 части I «Общие условия проведения открытого аукциона» документации об аукционе содержит отсылочную норму на положения части II «Информационная карта» документации об аукционе, в пункте 2 которого указан аналогичный предмет аукциона: поставка и установка пластиковых **окон, а не блоков**, как утверждает заявитель в своей жалобе.

Кроме того, из содержания пункта 5 «Требования к обязательности осуществления монтажа и **наладки** товара» части II «Информационная карта» документации об аукционе однозначно следует, что при **поставке** товара участник размещения заказа должен произвести **установку (монтаж)**.

В силу указанного Комиссия признала **необоснованным** довод жалобы заявителя о том, что в документации об аукционе имеются противоречия в определении предмета открытого аукциона.

3.2. Согласно 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.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

Согласно части 1 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов», под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. Под гражданско-правовым договором бюджетного учреждения на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях настоящего Федерального закона понимается договор, заключаемый от имени бюджетного учреждения.

При этом частью 2 указанной статьи предусмотрено, что **контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации** (далее - ГК РФ) и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

[Пунктом 3 статьи 421](#) ГК РФ предусмотрено, что стороны могут заключить **договор, в котором содержатся элементы различных договоров**, предусмотренных законом или иными правовыми актами (**смешанный договор**). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Таким образом, проект договора на поставку и установку пластиковых окон фактически является смешанным договором, содержащим элементы как договора купли-продажи, так и договора подряда, что допускается в силу [части 3 статьи 421](#) ГК РФ.

С учетом изложенного Комиссия признала **необоснованным** довод жалобы заявителя о том, что в проекте договора заказчиком незаконно объединены два вида договора – договор поставки пластиковых окон и договор подряда по их установке.

3.3. В силу части 3 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). **При указании в документации об аукционе 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, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи.

В нарушение данной нормы Федерального закона «О размещении заказов» в графе «Характеристики и подробное описание товара» таблицы Приложения № 2 «Техническое задание» к документации об аукционе содержится **указание на товарный знак - «Створка № 1 - Roto NT - стандартная комплектация» без сопровождения словами «или эквивалент».**

В силу указанного Комиссия признала **обоснованным** довод жалобы заявителя о том, что заказчиком нарушены требования части 3 статьи 34 и части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

3.4. Кроме того, Комиссия установила следующие нарушения при размещении данного заказа:

1) согласно пунктам 1, 7 и 8 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе должна содержать

следующие сведения о товарах, работах, на поставку и выполнение которых размещается заказ, и об условиях исполнения договора: требования **к качеству**, техническим характеристикам товара и работ, 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 и выполняемых работ потребностям заказчика; место, условия и сроки (периоды) поставки товара и выполнения работ; форма, сроки и порядок оплаты товара и работ.

При этом частью 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» предусмотрено, что в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров и выполняемых работ на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте.

В нарушение указанных норм Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе вообще не содержит каких-либо сведений об условиях исполнения договора в части выполнения работ по установке пластиковых окон, а именно: **требования к качеству и результатам работ, место, условия и сроки выполнения работ; форма, сроки и порядок оплаты работ.** Также в проекте договора отсутствует обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки выполняемых работ на соответствие их объема и качества **требованиям, установленным в таком договоре.**

2) 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 2 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 несоответствия сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» при размещении заказа на поставку товара первая часть заявки на участие в открытом аукционе должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

а) согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки 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, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

Аналогичные требования к содержанию первой части заявки были установлены в пункте 3.2 части I «Общие условия проведения открытого аукциона» документации об аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 23.10.2013 из шестнадцати поданных заявок на участие в аукционе одна заявка была отозвана; все участники размещения заказа допущены к участию в аукционе.

Вместе с тем, изучив содержание первых частей заявок всех участников размещения заказа, Комиссия установила, что в нарушение пункта 2 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» **аукционная комиссия необоснованно допустила** к участию в аукционе участников аукциона с заявками № № **3** (5858678), **11** (5860699), **13** (5874259) и **16** (5876595), которые содержали сведения, не соответствующие требованиям, установленным документацией об аукционе, а именно:

- в графе «Характеристики и подробное описание товара» таблицы Приложения № 2 «Техническое задание» к документации об аукционе, в частности, указано: **«Рама 3-кам 68 мм, бел.»**,

- в заявках предложен товар, имеющий иной показатель, а именно: № **3** (5858678) **«Рама 5-кам 71 мм, бел.»**; № **11** (5860699) **«Рама 6-кам 70 мм, бел.»**; № **13** (5874259) **«Рама 5-кам 70 мм, бел.»** и № **16** (5876595) **«Рама 5-кам 70 мм, бел.»**.

Комиссия отмечает, что в силу требований части 6.7 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» по согласованию заказчика с поставщиком допускается поставка товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с таким качеством и такими характеристиками товара, **указанными в контракте**.

Из данной нормы следует, что предложение товаров с улучшенными характеристиками возможно только **при исполнении контракта**, а не на этапе подачи заявок на участие в аукционе.

На основании изложенного, руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, 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, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **частично обоснованной** жалобу ООО «Форэст» на действия ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку и установку пластиковых окон (извещение № 0352100007413000028), при этом признать **обоснованным** довод жалобы о том, что заказчиком нарушены требования части 3 статьи 34 и части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

2. Признать в действиях ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» и его аукционной комиссии нарушение части 12 статьи 9, части 3 статьи 34, части 1 и пунктов 1, 7 - 8 части 4 статьи 41.6, пункта 2 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» 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 № 0352100007413000028) 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.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/389-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

25 октября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее – Комиссия) в составе: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Форэст» на действия ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку и установку пластиковых окон (извещение № 0352100007413000028) (далее – открытый аукцион),

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 ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» и его аукционной комиссии нарушение части 12 статьи 9, части 3 статьи 34, части 1 и пунктов 1, 7 - 8 части 4 статьи 41.6, пункта 2 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 25.10.2013 № 03-10.1/389-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» и его аукционной комиссии **в срок до 08.11.2013:**

- отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 23.10.2013;

- аннулировать открытый аукцион (извещение № 0352100007413000028).

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

- обеспечить возможность исполнения ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» и его аукционной комиссией действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;

- отменить протокол проведения открытого аукциона от 25.10.2013;

- разблокировать денежные средства участников размещения заказа, внесенные в качестве обеспечения заявок на участие в открытом аукционе (извещение № 0352100007413000028).

3. ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» в лице «Омского летно-технического колледжа гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал ФГБОУ ВПО «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» и его аукционной комиссии, оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России **в срок до 11.11.2013 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Кусанову Ш.М.

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.