

Решение № 03-10.1/301-2012

о признании жалобы обоснованной

16 октября 2012 г.

г. Омск

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

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Иванченко О.И. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа, заместителя Председателя Комиссии;

Кусановой Ш.М. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ОАО «Омскнефтепроводстрой» (далее – заявитель, Общество) на бездействие Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области (далее – заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0152300048312000077) на строительство объекта 20-ти квартирный жилой дом в с. Усть-Ишим Омской области (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя – <...>, генерального директора; <...> (без доверенности); <...> (доверенность от 25.04.2012);

заказчика – <...> (доверенность от 12.10.2012); <...> (доверенность от 12.10.2012); Шевелевой Натальи Николаевны (доверенность от 12.10.2012),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 11489 от 09.10.2012) на положения документации об открытом аукционе и бездействие заказчика, выразившееся в неразмещении разъяснений положений документации об аукционе на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт).

В силу части 2.1 статьи 57 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федерального закона «О

размещении заказов») жалоба на положения документации об открытом аукционе может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Учитывая, что в извещении № 0152300048312000077 и пункте 3 документации об открытом аукционе была установлена дата окончания приема заявок - 08.10.2012 09:00 час (по местному времени), то в силу указанной императивной нормы жалоба заявителя была принята Омским УФАС России к рассмотрению в части довода, в котором обжалуется вышеуказанное бездействие заказчика (исх. № 6011 от 10.10.2012).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-6012 от 10.10.2012) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона, изучив которые Комиссия установила, что 18.09.2012 на официальном сайте размещены извещение № 0152300048312000077 и документация об открытом аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 09.10.2012 № 0152300048312000077/1 поступило девять заявок, все участники допущены к участию в аукционе, в том числе и заявитель (заявка № 8).

В соответствии с протоколом открытого аукциона от 12.10.2012 в открытом аукционе приняло участие два участника, наименьшую цену договора предложил участник № 9 – 44040209,4 руб.

Из протокола подведения итогов открытого аукциона от 12.10.2012 № 0152300048312000077/2 следует, что заявки участников № 9 (ООО «НПО «АТЛАНТ») и № 8 (ОАО «Омскнефтепроводстрой») признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе.

10.10.2012 в адрес Омского УФАС России поступило обращение заказчика с просьбой провести внеплановую проверку размещения данного заказа, поскольку при проведении открытого аукциона им были обнаружены нарушения при разработке и утверждении документации об аукционе, которые могут повлиять на права участников аукциона.

3. Рассмотрев жалобу заявителя, представленные материалы и пояснения представителей сторон, Комиссия признала жалобу заявителя **обоснованной**, исходя из следующего.

Согласно части 3 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов», любой участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение открытого аукциона в электронной форме, запрос о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме. При этом такой участник размещения заказа вправе направить не более чем три запроса о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме в отношении одного открытого аукциона в электронной форме. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса оператор электронной площадки направляет запрос заказчику, в уполномоченный орган.

В соответствии с требованиями части указанной статьи в течение двух дней со дня поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) настоящей

статьи запроса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос, на официальном сайте при условии, что указанный запрос поступил заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не позднее чем за три дня до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Из жалобы следует, что 02.10.2012 Общество направило на адрес электронной площадки <http://www.rts-tender.ru> запрос о разъяснении положений документации об открытом аукционе, однако в установленный Федеральным законом «О размещении заказов» срок соответствующее разъяснение не было размещено заказчиком на официальном сайте.

Комиссия отмечает, что согласно части 2 статьи 58 Федерального закона «О размещении заказов» участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы. В этом случае жалоба должна содержать полный перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение данной нормы Федерального закона «О размещении заказов» к жалобе заявителя не были приложены документы (их надлежаще заверенные копии), подтверждающие факт направления вышеназванного запроса на адрес электронной площадки.

Вместе с тем, на запрос Омского УФАС России (исх. № 03-6138э от 15.10.2012) оператор электронной площадки ООО «РТС-Тендер» сообщил (вх. № 11721э от 16.10.2012) о том, что 02.10.2012 в 06:28:54 (по московскому времени) Обществом подан запрос о разъяснении положений документации об открытом аукционе № 0152300048312000077.

Однако на официальном сайте на странице заказа № 0152300048312000077 (http://zakupki.gov.ru/pgz/public/action/orders/info/changes_and_explanations/show?notificationId=4306153) какие-либо разъяснения отсутствуют.

Представитель заказчика <...> подтвердила факт получения указанного запроса 02.10.2012 в 09:30 (по местному времени), пояснив при этом, что соответствующие разъяснения действительно не были размещены на официальном сайте.

Таким образом, в установленный частью 4 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов» срок заказчик не разместил на официальном сайте разъяснения положений документации об аукционе.

4. При рассмотрении жалобы Комиссия не ограничена ее доводами, в силу пункта 3.32 Административного регламента 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 заказа на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073 (далее - Административный регламент), проверяет размещение заказа в полном объеме.

В результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» Комиссия установила следующие нарушения при размещении данного заказа:

4.1. Пунктом 4 части 4 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов» **императивно** установлено, что в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме 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.

Согласно Извещению № 0152300048312000077 и пункту 17 документации об аукционе *«требования, установленные муниципальным заказчиком к качеству, техническим характеристикам работ, требования к их безопасности, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям муниципального заказчика указаны в **техническом задании (Приложение № 1) и локальных сметных расчётах (Приложение №2) прилагаемых к настоящей документации**».*

Частью 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2](#), [4.1](#) - [6 статьи 34](#) Федерального закона «О размещении заказов».

В соответствии с частью 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» к документации об аукционе должен быть приложен **проект контракта, который является неотъемлемой частью документации об аукционе.**

Пунктом 4.2 проекта муниципального контракта (приложение № 3 к документации об аукционе) (далее – контракт) предусмотрено: *«**Подрядчик обязан качественно выполнить работу, указанную в пункте 1.1. настоящего контракта и в сроки, предусмотренные настоящим контрактом, в соответствии с утвержденной **проектно-сметной документацией, ведомостью поручаемых работ**, действующими нормами и правилами выполнения работ, техническими условиями, СНиП, требованиями градостроительного плана и совместно с муниципальным заказчиком предъявить результат выполненной работы в полной строительной готовности с комплектом исполнительной технической документации приемочной комиссии**».*

Более того, в тексте проекта контракта указано только приложение № 1 **«Локальный сметный расчёт».**

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона «О размещении заказов» 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.

В силу пункта 2 статьи 740, пункта 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с **технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования**, и со сметой, определяющей цену работ.

Лицо, осуществляющее **строительство**, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с **проектной документацией** (часть 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

При этом согласно части 2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации **проектная документация представляет собой документацию**, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения **для обеспечения строительства, реконструкции** объектов капитального строительства, их частей, **капитального ремонта**, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, **строительство, реконструкция и капитальный ремонт** объектов капитального строительства **осуществляется на основании проектной документации**, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика.

Отсутствие в документации о торгах проектной документации в полном объеме, по мнению Комиссии, приводит к невозможности формирования участником размещения заказа предложения по исполнению контракта.

Данный вывод Комиссии соответствует позиции ФАС России, изложенной в письмах № ИА/23610 от 23.07.2010 и № ИА/19712 от 23.05.2011.

На заседании Комиссии представители заказчика пояснили, что у заказчика имеется утвержденная в установленном порядке проектная документация на строительство 20-ти квартирного жилого дома в с.Усть-Ишим Омской области.

Комиссией установлено, и не отрицается представителями заказчика, что данная проектная документация не размещалась заказчиком на официальном сайте, следовательно, из вышеприведенных требований документации об аукционе и проекта контракта участники размещения заказа не могли в полной мере определить **объем выполняемых работ**.

4.2. В силу пункта 1 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» 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](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

При этом пунктом 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар первая часть заявки участника размещения заказа должна содержать:

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.

По ряду позиций локальных сметных расчетов и ведомостей объемов работ заказчиком были указаны товарные знаки, однако в подпункте 1.1 пункта 1 документации об аукционе лишь указано, что *«первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать 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»*, что не в полной мере соответствовало требованиям пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», поскольку заказчиком не была предусмотрена возможность выполнения участниками размещения заказа требований подпункта «а» указанной нормы Федерального закона.

4.3. 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 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 соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными [частью 3](#) настоящей статьи сведениями должна содержать 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.**

Пунктом 3 приложения № 1 «Техническое задание» документации об аукционе (далее – Техзадание) предусмотрено: *«Используемые в производстве работ товары, **указанные в ведомости поручаемых работ могут быть заменены аналогичными товарами других торговых марок, соответствующими по размерам, материалам, расцветкам и набору функциональных свойств по согласованию с заказчиком**».*

Комиссия отмечает, что документация об аукционе не содержит документа с названием «Ведомость поручаемых работ».

Комиссия также установила, что в нарушение требований части 3 статьи 34 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» в приложениях № 2 к проекту контракта «Ведомости объемов работ», ссылки на которые не содержит проект контракта, указаны товары **с товарными знаками без сопровождения словами "или эквивалент" и без указания показателей для определения эквивалентности товаров, предлагаемых к использованию при выполнении работ, например:**

- доводчик дверной **Dorma TS-1000, Германия** (позиция № 44 в Ведомости объемов работ № 3 «Архитектурные решения»);

- двухпоточные теплосчётчики-регистраторы «**МАГИКА**» (позиция № 3 в Ведомости объемов работ № 6 «Тепловой узел»);

- краска «**Армофиниш**» (позиция № 23 в Ведомости объемов работ № 7 «Внутренние сети водопровода и канализации») и т.д.

4.4. Пунктом 6 части 2 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об аукционе в электронной форме должна содержать сведения об **источнике финансирования** заказа.

В силу статьи 31 Бюджетного кодекса Российской Федерации **исполнение расходных обязательств недопустимо одновременно за счет средств двух и более бюджетов бюджетной системы Российской Федерации**, за счет средств консолидированных бюджетов или без определения бюджета, за счет средств которого должно осуществляться исполнение соответствующих расходных обязательств.

Данный вывод Комиссии подтверждается письмом Минэкономразвития России от 21.10.2009 № Д23-1069.

Комиссия установила, что в нарушение указанной нормы Бюджетного Кодекса Российской Федерации в пункте 6 документации об аукционе и пункте 2.2 проекта контракта заказчиком предусмотрено, что финансирование данного заказа будет осуществляться одновременно за счет средств **областного и местного** бюджетов.

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, пунктами 3.35 и 3.37 Административного регламента, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ОАО «Омскнефтепроводстрой» на бездействие Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на строительство объекта 20-ти квартирный жилой дом в с. Усть-Ишим Омской области (извещение № 0152300048312000077).

2. Признать в действиях Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области нарушение части 3 статьи 34, пункта 4 части 4 статьи 41.5, части 1, пункта 1 части 3, пункта 1 части 4 статьи 41.6, части 4 статьи 41.7, подпункта «а» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», статьи 31 Бюджетного кодекса Российской Федерации.

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области и ее единой комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-

тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/301-2012

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

16 октября 2012г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Иванченко О.И. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа, заместителя Председателя Комиссии;

Кусановой Ш.М. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ОАО «Омскнефтепроводстрой» на бездействие Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на строительство объекта 20-ти квартирный жилой дом в с. Усть-Ишим Омской области (извещение № 0152300048312000077),

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 Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области нарушение части 3 статьи 34, пункта 4 части 4 статьи 41.5, части 1, пункта 1 части 3, пункта 1 части 4 статьи 41.6, части 4 статьи 41.7, подпункта «а» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», статьи 31 Бюджетного кодекса Российской Федерации,

на основании своего Решения от 16.10.2012 № 03-10.1/301-2012, руководствуясь частью 5 и пунктом 1 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области и ее единой комиссии **отменить** протоколы рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе от 09.10.2012 № 0152300048312000077/1 и подведения итогов открытого аукциона от 12.10.2012 № 0152300048312000077/2.

2. Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области **аннулировать** открытый аукцион в электронной форме на строительство объекта 20-ти квартирный жилой дом в с. Усть-Ишим Омской области (извещение № 0152300048312000077).

3. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер»:

- обеспечить Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области и ее единой комиссии возможность осуществления действий, указанные в пунктах 1-2 настоящего предписания;

- отменить протокол открытого аукциона от 12.10.2012 (извещение № 0152300048312000077).

4. Администрации Усть-Ишимского муниципального района Омской области и ее единой комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» выполнить действия, указанные в пунктах 1-3 настоящего предписания **в срок до 29.10.2012** и проинформировать об исполнении Омское УФАС России **в срок до 31.10.2012** 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.