

Решение

25 мая 2010 г.
г.Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель Комиссии Артахов А.Б.
Члены Комиссии Акопян Т.С., Моисеева И.В.

рассмотрев дело №514, возбужденное по жалобе Заявителя на действия Заказчика при проведении открытого аукциона №01-АЭ10 в электронной форме (далее – электронный аукцион) «Размещение заказа на выполнение работ по текущему ремонту коридоров и туалетных комнат 6 и 7 этажей здания литер «Г» для нужд ФГУ «Ростовский ЦСМ» (извещение №20118308696), выразившиеся в нарушении Федерального Закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон)

УСТАНОВИЛА:

1. В Ростовское УФАС России 14.05.2010 г. (вх.№5536) поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона Заказчиком при проведении аукциона, что выразилось в размещении Заказчиком на электронной площадке www.sberbank-asf.ru протокола рассмотрения первых частей аукционных заявок, поданных на участие в ином проведенном Заказчиком электронном аукционе - №02-АЭ10 на поставку горюче-смазочных материалов (ГСМ).

Как указано в жалобе, данное нарушение Закона препятствует установлению оснований отказа Заявителю в допуске к участию в аукционе. Уведомление об отказе в допуске к участию в аукционе получено Заявителем 14.05.2010 г. от Оператора.

В силу ч.5 ст.17 Закона в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия заказчика, аукционной комиссии осуществляется внеплановая проверка соблюдения при размещении заказа требований законодательства о размещении заказов. В случае, если внеплановая проверка осуществляется на основании жалобы участника размещения заказа, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения указанной жалобы принимается единое решение.

Уведомлением от 20.05.2010 г. №514 рассмотрение жалобы назначено на 24.05.2010 г., отложено на 25.05.2010 г., о чем представители Заявителя и Заказчика ознакомлены 24.05.2010 г. под роспись.

В рассмотрении дела приняли участие: от Заявителя – <...>, <...>, от Заказчика – <...>, <...> (доверенности и документы, подтверждающие полномочия представителей, в материалах дела).

2. Как указал Заказчик в возражении от 24.05.2010 г. (исх.№4518-91511) на жалобу, «при прикреплении на электронной торговой площадке протокола рассмотрения первых частей заявок по технической ошибке был загружен иной документ (прикреплен протокол рассмотрения параллельно проводимого Заказчиком открытого аукциона в электронной форме). Техническая ошибка могла быть допущена в связи с первым проводимым для учреждения открытым аукционом в электронной форме».

В настоящее время указанная выше техническая ошибка устранена – на электронной торговой площадке загружен надлежащий документ – протокол №1АЭ рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме №01-АЭ10 на размещение заказа на выполнение работ по текущему ремонту коридоров и туалетных комнат 6 и 7 этажей здания литер «Г» с поставкой строительных материалов для нужд ФГУ «Ростовский ЦСМ»

В силу ч.6 ст.41.9 Закона на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционной комиссией оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, который ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе направляется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией оператору электронной площадки.

Согласно ч.7 ст.41.9 Закона данный протокол размещается заказчиком, уполномоченным

органом, специализированной организацией на электронной площадке.

Размещение Заказчиком 14.05.2010 г. при проведении аукциона №01-АЭ10 на электронной площадке Заказчиком протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе №02-АЭ10 (далее – Протокол №2-АЭ) на поставку ГСМ представляет собой нарушение Заказчиком ч.7 ст.41.9 Закона. Заказчиком данное нарушение Закона устранено, что видно из:

- письма Заказчика от 20.05.2010 г. №4520-331480 в адрес Оператора;

- протокола от 07-14 мая 2010 г. №1АЭ рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе №01-АЭ10 (далее – Протокол №1АЭ), размещенного Заказчиком на электронной площадке 21.05.2010 г.

При рассмотрении дела №514 представителями Заказчика заявлен довод о несоответствии жалобы Заявителя требованиям Закона, в т.ч. об отсутствии в ней доводов жалобы. По этой причине представители Заказчика полагали, что Ростовское УФАС России не имело оснований принимать жалобу к рассмотрению.

Данный довод отклоняется комиссией Ростовского УФАС России по следующим основаниям:

- жалоба подана с соблюдением требований ч.ч.2, 4, 5 ст.57, ч.1 ст.58 Закона. Оснований возврата этой жалобы Заявителю в порядке ч.1 ст.59 не имеется;

- жалоба содержит довод, указанный в п.1 настоящего решения, а также распечатку протокола №2АЭ, подтверждающего этот довод. Более того, довод Заявителя нашел свое подтверждение материалами дела №514, в результате чего выявлено нарушение ч.7 ст.41.9 со стороны Заказчика;

- обязанность Ростовского УФАС России по принятию жалобы Заявителя к рассмотрению по существу установлена ч.1 ст.60 Закона.

3. Согласно Протоколу №1АЭ на участие в электронном аукционе №01-АЭ10 были поданы 3 заявки, все участники размещения заказа, подавшие аукционные заявки, не допущены к участию в аукционе.

Как видно из указанного возражения Заказчика, Заявитель являлся участником №3 и не допущен к участию в электронном аукционе на основании пп.1 п.9.4 документации об аукционе – участником не предоставлены сведения о характеристиках предлагаемых к поставке материалов (несоответствие первой части заявки требованию п.7.2 документации об аукционе).

Документация об электронном аукционе №01-АЭ10 (далее – Документация) утверждена Первым заместителем генерального директора Заказчика 27.04.2010 г.

Согласно пп.1 п.9.4 документации об аукционе участник размещения заказа не допускается к участию в электронном аукционе в случае непредставления сведений, предусмотренных п.7.2 документации об аукционе или предоставления недостоверных сведений.

В соответствии с пп.2 п.7.2 Документации первая часть аукционной заявки должна содержать сведения о качестве, технических характеристик материалов, их безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) материалов и иные сведения о материалах, представление которых предусмотрено п.7.2.1 Документации.

Согласно п.7.2.1 Документации предлагаемые участником размещения заказа к поставке материалы и предлагаемые к выполнению работы должны соответствовать требованиям к качеству, техническим характеристикам материалов и работ, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) материалов, требованиям к результатам работ и иным показателям, связанным с определением соответствия поставляемых материалов и выполняемых работ потребностям заказчика «Требованиям к качеству работ и материалов» (Раздел II Документации). Участником размещения заказа делается конкретное предложение.

В силу п.1 ч.4 ст.41.6 Закона документация об электронном аукционе должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, 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 названном возращении на жалобу и п.1.2.1 Информационной карты Документации Заказчик указал, что предметом аукциона являлось как выполнение названных работ, так и поставка строительных материалов.

Однако согласно п.1.1 «проекта государственного контракта на выполнение работ по текущему ремонту №01-АЭ10» подрядчик обязуется, с использованием своих строительных материалов, выполнить, а Заказчик – «принять и оплатить работы принять и оплатить работы» по текущему ремонту коридоров и туалетных комнат 6-го и 7-го этажей здания литер «Г» с поставкой строительных материалов для нужд ФГУ «Ростовский ЦСМ», расположенного по адресу: г.Ростов-на-Дону, пр. Соколова, 58.

Подрядчик в цене контракта на выполнение работ, предусмотренных п.1.1 настоящего контракта, учитывает затраты в текущих ценах: стоимость работ, материалов, расходы на доставку материалов до места выполнения работ, стоимость расходов по вывозу мусора, все налоги и обязательные платежи, расходы по выполнению гарантийных обязательств, иные обязательные платежи, предусмотренные настоящим контрактом.

Подрядчик обязан выполнить все работы в объеме и сроки, предусмотренные контрактом; сдать работы Заказчику в состоянии, отвечающем требованиям в отношении использованных материалов, видов и характеристик работ, указанных в смете, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Согласно ч.1 ст.702 Гражданского Кодекса РФ (ГК РФ) по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его.

В силу ч.ч.1, 2 ст.704 ГК РФ:

- если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами (ч.1);

- подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц (ч.2).

В соответствии с ч.1 ст.740 ГК РФ по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный законом срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

В силу ч.1 ст.743 ГК РФ 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 сметой, определяющей цену работ.

Анализ положений проекта государственного контракта и приведенных норм права привел комиссию Ростовского УФАС России к выводу о том, что по своей правовой природе муниципальный контракт, заключаемый по итогам рассматриваемого аукциона, является договором строительного подряда.

Данный вывод подтверждается в т.ч. тем, что проект муниципального контракта:

- не предусматривает обязанности подрядчика поставить Заказчику строительные материалы;

- не содержит упоминания о каких-либо строительных материалах, помимо непосредственно предназначенных для выполнения указанных работ;

- не предусматривает срока поставки строительных материалов, а предусматривает лишь срок выполнения работ.

Комиссия Ростовского УФАС России полагает необходимым отдельно отметить, что в силу ч.3 ст.421 ГК РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законами или иными правовыми актами (смешанный договор).

Однако в силу ч.3 ст.17 Федерального Закона «О защите конкуренции» при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Кроме того, в силу ч.1 ст.41.6 Закона документация об электронном аукционе должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.ч.1-3.2, 4.1-6 ст.34 Закона. Вышеуказанное объединение противоречило бы также ч.3.1 ст.34 Закона, согласно которой документация об аукционе не может содержать требования к информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В случае объединения Заказчиком в 1 лот работ по текущему ремонту объекта капитального строительства с поставкой строительных материалов (что фактически не имело места) такое объединение исключило бы возможность участия в аукционе лиц, имеющих возможность поставить Заказчику строительные материалы, но не имеющих возможности выполнить работы, являвшиеся предметом контракта. Тем самым Заказчик допустил бы нарушение ч.3 ст.17 Федерального Закона «О защите конкуренции», ч.3.1 ст.34 Закона.

4. В соответствии с п.п.1, 2 ч.4 ст.41.9 Закона участник размещения заказа не допускается к участию в электронном аукционе в случае непредставления сведений, предусмотренных ч.4 ст.41.8 Закона, или предоставления недостоверных сведений; несоответствия сведений, предусмотренных п.2 ч.4 ст.41.8 Закона, требованиям документации об электронном аукционе.

Согласно п.2 ч.4 ст.41.8 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе 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 электронном аукционе. Указание таких сведений не требуется в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об электронном аукционе, или для использования этого товара при выполнении работ, оказании услуг.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, предметом контракта является выполнение работ по текущему ремонту помещений, Заказчиком в Документации приведены необходимые характеристики товаров, которые будут использоваться при выполнении требуемых Заказчику работ. Документация об аукционе содержит указание только на товары, которые будут использоваться при выполнении названных работ.

Таким образом, участникам размещения заказа в соответствии с п.2 ч.4 ст.41.8 Закона не требовалось в заявках на участие в рассматриваемом 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, представление которых было предусмотрено в Документации.

В соответствии с ч.5 ст.41.9 Закона отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч.4 ст.41.9 Закона, не допускается.

Исходя из изложенного, аукционная комиссия, отказав в допуске Заявителю, заявка которого соответствовала требованиям Закона и Документации, тем самым нарушила ч.5 ст.41.9 Закона.

5. Участнику размещения заказа №1 (ООО «Стройком») отказано в допуске к участию в аукционе согласно пп.2 п.9.4 Документации – «несоответствие первой части заявки требованию п.7.2.1 Документации, а именно разделу II«Требования к качеству работ и материалов»: отсутствует конкретное предложение предлагаемых к поставке материалов по позициям:

1) 26, 27, 38, 40 Раздела 1 – «Дефектный акт» заявки на участие в открытом аукционе;

2) 3, 7 Раздела 2 – «Качество работ, условия работ» заявки на участие в открытом аукционе».

Участнику размещения заказа №2 (ООО «фирма АНПЭ») отказано в допуске к участию в аукционе согласно пп.2 п.9.4 Документации – «несоответствие первой части заявки требованию п.7.2.1 документации об аукционе, а именно разделу II«Требования к качеству работ и материалов»:

1) отсутствует конкретное предложение предлагаемых к поставке материалов по позициям:

39, 61 Раздела 1 – «Спецификация закупаемых работ» заявки на участие в открытом аукционе;

2) предлагаемые к выполнению работы в п.38, 39 Радела 1 – «Спецификация закупаемых работ» заявки на участие в открытом аукционе не соответствует требованиям к качеству работ и материалов Раздел 1 «Дефектный акт» документации об открытом аукционе».

Представление в заявке на участие в электронном аукционе сведений, в которых аукционная комиссия Заказчика выявила несоответствия Документации, не предусмотрено ч.4 ст.41.8 Закона. Следовательно, отказ данным 2 участникам размещения заказа в допуске к участию в аукционе противоречит ч.5 ст.41.9 Закона.

На основании Постановления Правительства РФ от 20.02.2006г. № 94, в соответствии с ч.6 ст.60 Закона Комиссия Ростовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим ч.7 ст.41.9 Закона.

3. Признать аукционную комиссию Заказчика нарушившей ч.5 ст.41.9 Закона.

3. Выдать аукционной комиссии Заказчика предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. Рассмотреть вопрос о привлечении должностного лица Заказчика, утвердившего документацию об аукционе, к административной ответственности.

Контроль за исполнением настоящего решения возложить на члена комиссии Ростовского УФАС России Кравцова А.Д.

В соответствии с ч.9 ст.60 Закона решение по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

Артахов А.Б.
Акопян Т.С.
Моисеева И.В.

Предписание №204

25 мая 2010 года
г.Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель Комиссии: Артахов А.Б.

Члены Комиссии: Акопян Т.С., Моисеева И.В.

на основании своего решения от 25.05.2010 г. по делу №514 о нарушении ФГУ «Ростовский центр стандартизации, метрологии и сертификации» (344010, г.Ростов-на-Дону, пр.Соколова, 58; далее – Заказчик) ч.7 ст.41.9 Федерального Закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон); аукционной комиссией – ч.5 ст.41.9 Закона.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Заказчику в срок до 15 июня 2010 г.:

1. Отменить в полном объеме протокол №1-АЭ от 07-14 мая 2010 г. рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме №01-АЭ10 «на размещение заказа на выполнение работ по текущему ремонту коридоров и туалетных комнат 6 и 7 этажей здания литер «Г» с поставкой строительных материалов для нужд ФГУ «Ростовский ЦСМ» (далее – аукцион).

2. Информацию об отмене протокола №1-АЭ от 07-14 мая 2010 г. разместить на электронной площадке www.sberbank-ast.ru.

3. Провести процедуру рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в соответствии со ст.ст.41.8, 41.9 Закона.

4. По итогам процедуры рассмотрения создать протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе; направить данный протокол оператору указанной электронной площадки в соответствии с ч.6 ст.41.9 Закона.

Об исполнении настоящего предписания Заказчику надлежит сообщить в Ростовское УФАС России до 17 июня 2010 г., приложив заверенные копии документов, подтверждающих факт и дату исполнения предписания.

Контроль за исполнением предписания возложить на члена Комиссии Ростовского УФАС России Кравцова А.Д.

В силу ч.9 ст.60 Закона настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его выдачи.

Председатель Комиссии Артахов А.Б.

Члены Комиссии Акопян Т.С., Моисеева И.В.