

Решения № 03-10.1/139-149 -2013

о признании жалобы необоснованной

24 мая 2013г.

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;

Кусановой Ш.М. – и.о. начальника 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;

Шевченко А.Н. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Теплокоммунэнергострой» (далее – заявитель, Общество) на действия заказчика – Казенное учреждение Омской области «Омскоблстройзаказчик» (далее – заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200020513000212-222) на право приобретения жилого помещения в р. п. Саргатское Омской области путем участия в долевом строительстве многоквартирного малоэтажного дома для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя – <...>, <...>;

заказчика – <...>, <...>, <...>.

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 4572 от 17.05.2013), из которой следует, что в нарушение положений 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») заказчик необоснованно установил в Приложении № 1 к документации об открытом аукционе требование к системе теплоснабжения *«посредством установки котла газового (без указания эквивалента)»*.

«Общество полагает, что указания заказчика на систему теплоснабжения посредством газового котла, ограничивают количество участников размещения заказа, поскольку те участники, которые имеют централизованное теплоснабжение, иные источники теплоснабжения не могут принять участие в размещении заказа».

Заявитель полагает, что установление в документации об открытом аукционе требования к содержанию второй части заявок, в том числе о наличии копии разрешения на строительство многоквартирного дома; копии правоустанавливающего документа застройщика на земельный участок, предоставленный для строительства многоквартирного *«можно определить, как требование к наличию ресурса у подрядчика и именно прав на землю, что противоречит закону о размещении заказов»*.

Указанные требования заказчика не позволили Обществу участвовать в открытом аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх.№ 03-3151 от 20.05.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 4802 от 22.05.2013), изучив которые Комиссия установила следующее.

08.05.2013 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона и документацию об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 970200 руб.

Заказчиком были установлены дата и время окончания срока подачи заявок 20.05.2013 в 09:00 час., дата окончания срока рассмотрения заявок – 24.05.2013.

Представители заказчика проинформировали Комиссию, что Техническое задание было подготовлено в соответствии с действующим законодательством, которое устанавливает обязанность предоставить детям-сиротам жилые помещения с максимальным инженерным обеспечением и комфортом для проживания. Поскольку в р.п. Саргатское существует возможность присоединения к сетям природного газоснабжения, целесообразно установить в многоквартирном малоэтажном доме котел газовый, а не применять иные источники теплоснабжения, в подтверждение чего, была предоставлена копия письма Главы Саргатского муниципального района исх. № 01-13/537 от 07.05.2013, направленного в адрес КУОО «Омскоблстройзаказчик», в котором, в частности указано, что *«земельные участки для строительства домов детям сиротам, расположенные по адресу: р.п. Саргатское, мкр. с. Светлое, обеспечены природным газом для*

отопления жилых домов с 2009 год».

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

3.1. В силу части 1 статьи 3 Федерального закона «О размещении заказов» под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация (далее также - федеральные нужды), либо **потребности** субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ (далее также - нужды субъектов Российской Федерации).

В пункте 18 документации об открытом аукционе, в пункте 28 Приложения № 1 «Техническое задание» к документации об аукционе (далее – Техническое задание) заказчик установил, в частности требование к системе теплоснабжения дома, а именно: *«котел газовый, разводка из оллипропиленовых или металлических труб. Система отопления – двухтрубная».*

Учитывая, что документация об открытом аукционе разрабатывается и утверждается исходя из потребностей заказчика с учетом обеспечения наиболее эффективного использования бюджетных средств, Комиссия считает неправомерным довод заявителя о нарушении его прав и законных интересов, а также об ограничении количества участников размещения заказа в связи с требованием Технического задания к системе теплоснабжения путем установки котла газового, в связи с чем, жалоба в данной части признается необоснованной.

При этом Комиссия особо отмечает, что принципы расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов, развития добросовестной конкуренции, регламентированные частью 1 статьи 1 Федерального закона «О размещении заказов», не должны толковаться в ущерб потребностям заказчиков и пониматься как запрет на размещение заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг с такими качественными (функциональными) характеристиками, которые хотя и соответствуют потребностям заказчика, но не могут быть заказаны по причине того, что требуемым характеристикам соответствует товар, работы, услуги только одного производителя, исполнителя, подрядчика либо какой-то из участников не может обеспечить выполнение таких требований. Иное толкование норм Федерального

закона «О размещении заказов» означало бы, что заказчики лишались бы доступа к необходимым им товарам, работам, услугам. При этом необходимо, чтобы установленные заказчиком требования к качественным (функциональным) характеристикам товара, работы, услуги были объективно обусловлены функциями и целями деятельности конкретного заказчика. Учитывая газификацию р.п.Саргатское, Комиссия считает, что требование об оборудовании квартир газовыми котлами объективно обусловлено.

3.2. Согласно аукционной документации данный открытый аукцион проводился Заказчиком в соответствии с Федеральным законом «О размещении заказов», а также Федеральным законом от 30.01.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «Об участии в долевом строительстве») и Постановлением Правительства Омской области от 19.12.2012 № 56-п «Об отдельных вопросах обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц, из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей».

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве» данный Федеральный закон **регулирует отношения, связанные с привлечением денежных средств** граждан и юридических лиц **для долевого строительства многоквартирных домов** и (или) иных объектов недвижимости и возникновением у участников долевого строительства права собственности на объекты долевого строительства и права общей долевой собственности на общее имущество в многоквартирном доме и (или) ином объекте недвижимости, а также устанавливает гарантии защиты прав, законных интересов и имущества участников долевого строительства.

Комиссия считает, что Заказчик правомерно руководствовался нормами специального Федерального закона «Об участии в долевом строительстве», в соответствии с которым должен заключаться государственный контракт.

Согласно пункту 1 статьи 2 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве» «застройщиком» является юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, имеющее в собственности или на праве аренды, на праве субаренды земельный участок и привлекающее денежные средства участников долевого строительства в соответствии с настоящим Федеральным законом для строительства (создания) на этом земельном участке многоквартирных **домов** и (или) иных объектов недвижимости, за исключением объектов производственного назначения, на основании полученного разрешения на строительство.

При этом в силу части 1 статьи 3 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве» **застройщик вправе привлекать денежные средства** участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иных объектов недвижимости **только после получения** в установленном порядке **разрешения на строительство**, опубликования, размещения и (или) **представления проектной декларации** в соответствии с настоящим Федеральным законом и **государственной регистрации застройщиком права собственности на земельный участок**, предоставленный для строительства (создания)

многоквартирного дома и (или) иных объектов недвижимости, в состав которых будут входить объекты долевого строительства, **или договора аренды**, договора субаренды такого земельного участка.

Таким образом, в соответствии с требованием пункта 1 части 1 статьи 11, пункта 1 части 3 статьи 41.6, пункта 2 части 6 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» с учетом положений части 1 статьи 3 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве» в подпункте 3 пункта 1.2 документации об открытом аукционе заказчик правомерно установил требование о том, что вторая часть заявки должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в открытом аукционе в электронной форме, а именно:

- **«копию разрешения на строительство многоквартирного малоэтажного жилого дома;**

- **копию правоустанавливающего документа** застройщика на земельный участок, предоставленный для строительства многоквартирного малоэтажного дома;

- **копию проектной декларации** со всеми внесенными в нее изменениями (если таковые изменения были внесены) в и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ. Проектная декларация включает в себя информацию о застройщике и информацию о проекте строительства, в соответствии со статьями 19-21 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве».

3.3. Частями 4 и 6 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» установлены императивные требования к содержанию первой и второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

В силу пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме 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.

При этом согласно части 7 статьи 41.8 настоящего Федерального закона требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных [частями 4](#) и [6](#) настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

В нарушение указанных норм заказчик включил в последнем абзаце пункта 1.1 документации об аукционе следующие требования к первой части заявки: *«Участник размещения заказа при формировании первой части заявки на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе указывает в соответствии с техническим заданием (Приложение № 1 документации об аукционе) конкретные конструктивные решения предлагаемого жилого помещения (квартиры) согласно имеющейся у него проектной документации, а также **прикладывает имеющуюся у него проектную документацию** (в том числе: фасады, планировки, конструктивные решения), рисунки, фотографии или иное изображение жилого помещения, на поставку которого размещается заказ».*

При этом Комиссия не принимает во внимание ссылку представителя заказчика на часть 5 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», согласно которой первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, предусмотренная [частью 4](#) настоящей статьи, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается заказ, поскольку **данное требование распространяется исключительно на случаи поставки товаров**, в рассматриваемом случае заказ размещен на участие в долевом строительстве, а не на поставку квартиры.

3.4. На основании пункта 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.

Как следует из Технического задания, заказчик в нарушение указанной нормы по отдельным позициям **не установил значения показателей используемого товара**, так например: по позициям 12 «Двери наружные» и 13 «Двери внутренние» не

указаны размеры, требования к замку (навесной, врезной) и пр., по позиции 14 «Окна» - не установлены толщина профиля рамы, количество камер в профиле рамы, толщина стеклопакета, коэффициент теплопроводности и др.; по позиции 16 «Подоконные плиты» - толщина, ширина и пр.; по позициям 21-25 не установлены требования к керамограниту или керамической плитке, обоям, водоземлюльсионной или масляной краске, пластиковым панелям, по позиции 26 «Электроснабжение» - не указаны требования к кабелю с медными жилами, к щитам с УЗО и приборам учета, светильникам и пр.; по позиции 28 «Теплоснабжение» - не указаны характеристики котла газового (габаритные размеры, потребление газа, диапазон регулирования температуры и др.); по позиции 30 «Радиаторы» не указаны размеры и др.

3.5. Согласно части 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте. Для проверки соответствия качества поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг требованиям, установленным контрактом, заказчик вправе привлекать независимых экспертов, выбор которых осуществляется в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В нарушение указанной нормы заказчик не включил в проект государственного контракта условие о порядке приемки выполняемых работ по качеству.

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктами 3.35 и 3.37 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 заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Теплокоммунэнергострой» на действия заказчика – казенное учреждение Омской области «Омскоблстройзаказчик» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200020513000212-222) на право приобретения жилого помещения в р. п. Саргатское Омской области путем участия в долевом строительстве

многоквартирного малоэтажного дома для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

2. Признать в действиях Казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» нарушение требований части 12 статьи 9, пункта 1 части 4 статьи 41.6, пункта 3 части 4 и части 7 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» **выдать** Казенному учреждению Омской области «Омскоблстройзаказчик», его аукционной комиссии и оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» **предписания об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.**

4. По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы рассмотрения настоящей жалобы должностному лицу Омского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/139-149-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

24 мая 2013 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;

Кусановой Ш.М. – и.о. начальника 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;

Шевченко А.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Теплокоммунэнергострой» на действия заказчика – Казенное учреждение Омской области «Омскоблстройзаказчик» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200020513000212 - 222) на право приобретения жилого помещения в р. п. Саргатское Омской области путем участия в долевом строительстве многоквартирного малоэтажного дома для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей,

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 Казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» нарушение требований части 12 статьи 9, пункта 1 части 4 статьи 41.6, пункта 3 части 4 и части 7 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своих Решений от 24.05.2013 № 03-10.1/139-149-2013, 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. Казенному учреждению Омской области «Омскоблстройзаказчик» **аннулировать** открытый аукцион в электронной форме (Извещение № 0352200020513000212) на право приобретения жилого помещения в р. п. Саргатское Омской области путем участия в долевом строительстве многоквартирного малоэтажного дома для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить Казенному учреждению Омской области «Омскоблстройзаказчик» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Казенному учреждению Омской области «Омскоблстройзаказчик», оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» выполнить действия, указанные в пунктах 1-2 настоящего предписания **в срок до 06.06.2013** и проинформировать об исполнении Омское УФАС России **в срок до 07.06.2013** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Вормсбехера А.В.

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.