

РЕШЕНИЕ

по делу № К-27/12 о нарушении законодательства о размещении заказов
Резолютивная часть оглашена 17.07.2012

Решение в полном объеме изготовлено 19.07.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии - руководителя Управления Кубашичева А.К., членов Комиссии: начальника отдела Управления Точиева Б. Б., ведущих специалистов – экспертов Управления Хачемизовой З.К. и Хацаца А.К., в присутствии генерального директора ООО «СИСТЕМА –СЕРВИС» <...>, представителей Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Республике Адыгея <...> (доверенность от 12.07.2012 №18) и <...> (доверенность от 16.07.2012 №19), рассмотрев жалобу ООО «СИСТЕМА - СЕРВИС» (далее – Заявитель) от 10.07.2012 №18-07 на действия единой комиссии по размещению заказов Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Республике Адыгея (далее - комиссия) при проведении открытого аукциона в электронной форме №0176100000712000003 на право заключения государственного контракта на выполнение строительных работ по обеспечению доступа маломобильной группы населения в здание Управления, а также проведя внеплановую проверку размещения заказа 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 - Закон о размещении заказов), Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379 «Об утверждении 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 при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент ФАС России)

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком - Управлением Министерства юстиции Российской Федерации по Республике Адыгея 26.06.2012 на официальном сайте для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд zakupki.gov.ru (далее – сайт) и электронной площадке ЗАО «Сбербанк – АСТ» (далее – ЭТП) размещены извещение и документация аукционе в электронной форме №0176100000712000003 на право заключения государственного контракта на выполнение строительных работ по обеспечению доступа маломобильной группы населения в здание Управления (далее – Аукцион). Начальная (максимальная) цена контракта – 900 000,0 рублей. Источник финансирования – федеральный бюджет.

Документация об Аукционе утверждена 22.06.2012 года Заказчиком в лице начальника Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Республике Адыгея <...>

В Адыгейское УФАС России 10.07.2012 поступила жалоба Заявителя на действия комиссии при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя его права и законные интересы нарушены действиями комиссии, принявшей решение об отказе ему в допуске к участию в Аукционе,

поскольку поданная им заявка соответствует требованиям документации об Аукционе, содержит согласие выполнить работы в соответствии с установленными требованиями и необходимые сведения о товарах, используемых при выполнении работ.

Вместе с тем, Заявитель не направил копию жалобы комиссии Заказчика, в связи с чем им нарушена часть 6 статьи 57 Закона о размещении заказов, согласно которой: «При подаче жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в соответствии с частями 4 и 5 настоящей статьи участник размещения заказа направляет копию жалобы соответственно заказчику, оператору электронной площадки, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются».

В результате рассмотрения жалобы и осуществления внеплановой проверки размещения заказа Комиссия УФАС установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о товарах, требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара 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.

В разделе V «Техническая часть» документации об аукционе содержатся ведомость объемов работ, а под заголовком «Ведомость потребных материалов» содержатся наименования и характеристики материалов, наиболее значимых для Заказчика.

Вместе с тем, в «Ведомости потребных материалов» не указаны характеристики некоторых материалов в соответствии с требованиями пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов (№№8,15,17,23,31,39,45,55) для определения их соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемых к использованию при выполнении работ товаров, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться. Так, в п. 23 указано: «Клей плиточный «Боларс» или эквивалент, в п.3: «Палуба опалубки типа «Дока» или эквивалент из бакелизированной фанеры», в п. 45 «Смесь сухая для заделки швов (фуга) АТЛАС или эквивалент растворная для ручной работы», п. 55 – «Грунтовка воднодисперсионная Airina, Боларс и пр.», при этом отсутствуют характеристики товаров, позволяющие определить соответствие эквивалентных товаров потребностям заказчика, что является нарушением пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Кроме того, Заказчик, в одних случаях указал характеристики товаров в соответствии с требованиями пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, т.е. указал минимальные и максимальные значения показателей товаров (например: ширина проступи - не более 0,16 и не менее 0,12м), или конкретные показатели отдельных товаров, (например, стекла толщиной 4 мм, электроды диаметром 4 мм Э42, стеклопакеты двухслойные толщиной не менее 24 мм., плитки керамические или керамогранитные плитусные), что позволяет участникам

размещения заказа однозначно определить характеристики товаров, соответствующие потребностям Заказчика, а в других случаях Заказчик указал характеристики товаров через запятую (например, арматурная сталь класса А-I, А-II, А-III., грунтовка В-КФ-093 красно-коричневая, серая, черная и.т.п.), что не позволяет однозначно определить требования Заказчика к товарам (нужна грунтовка трех цветов, арматурная сталь трех классов или одного из указанных через запятую при указании характеристик товаров).

Согласно пунктам 2 и 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать:

2) согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, при условии размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг;

3) при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар:

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». Аналогичные пунктам 2 и 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов требования к содержанию первой части заявки установлены в пункте 3.3.1 документации об Аукционе.

В соответствии с пунктом 5.4 документации об Аукционе участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

1) не предоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, или предоставления недостоверных сведений;

2) несоответствия сведений, предусмотренных пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Вместе с тем, согласно пункту 2 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки должна содержать «согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, при условии размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг», при этом без такого согласия подать заявку для участия в аукционе невозможно, в связи с чем

указанное положение не может быть основанием для отказа в допуске к участию в аукционе.

Таким образом, пункт 5.4 документации об аукционе не соответствует положениям части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, согласно которой:

«Участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме».

Согласно информации, указанной в Информационной карте документации об аукционе (далее – Информационная карта), положения, указанные в ней, имеют приоритет над положениями, указанными в разделе 1 «Общие условия проведения аукциона в электронной форме».

В пункте 1.7 Информационной карты указано: «Требования к Участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 Закона:

По п.1.7.2.1 - Требованиям, устанавливаемым в соответствии с пунктом 1 статьи 11 Закона к участникам размещения заказа, выполняющим работы по реконструкции, которые являются предметом настоящего аукциона, а именно - обязательное наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. В случае выполнения участником размещения заказа определенных видов работ по реконструкции, которые являются предметом настоящего аукциона самостоятельно, данный участник размещения заказа должен обладать при выполнении таких работ соответствующим свидетельством о допуске к отдельным видам работ».

Таким образом, в документации об аукционе установлено требование к участникам размещения заказа о наличии у участника размещения заказа свидетельства о допуске саморегулируемой организации к работам по организации строительства, при этом представителем Заказчика Соколовым И.К. на заседании Комиссии УФАС в ходе рассмотрения жалобы было заявлено, что для выполнения работ, предусмотренных ведомостью объемов работ документации об аукционе, не требуется наличие у участника размещения заказа свидетельства о допуске саморегулируемой организации к работам по организации строительства, а также к отдельным видам работ, поскольку работы, предусмотренные предметом аукциона не влияют на безопасность объекта капитального строительства.

Между тем, установление требований к участникам размещения заказа, не предусмотренных законодательством, является нарушением части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов, согласно которой: «Кроме указанных в частях 1 - 3 настоящей статьи требований и установленных в соответствии со статьей 55.3 настоящего Федерального закона требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа».

Пункт 9.1 проекта контракта в составе документации об аукционе, согласно которого: «Любые изменения, дополнения и приложения к настоящему Контракту действительны, если они выполнены в письменной форме и подписаны уполномоченными представителями каждой из Сторон» противоречит части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов, согласно которой при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок, сформированному на ЭТП, на участие в Аукционе подано 2 заявки от участников размещения заказа, при этом заявка участника размещения заказа с номером заявки 3008027 «принята», а заявка участника размещения заказа с регистрационным номером заявки 3017283 «отклонена» на основании того, что «не представлены сведения, предусмотренные пунктом 2 и 3 части 4 статьи 41.8 Закона и она не соответствует требованиям пунктов 1.4.2, 3.3.1, разделу 5 документации об открытом аукционе в электронной форме (отсутствует ведомость выполненных работ)».

В протоколе рассмотрения первых частей заявок от 06.07.2012, подписанным членами комиссии и представленным Заказчиком в Адыгейское УФАС России, указаны те же основания для отказа в допуске к участию в аукционе участнику размещения заказа с регистрационным номером заявки 3017283, что и в протоколе, сформированном на сайте, в том числе указано, что:

- 1) «отсутствует согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме»;
- 2) «отсутствует ведомость выполняемых работ, для выполнения которых представлен список материалов»;
- 3) «отсутствуют конкретные показатели, используемых материалов».

Указанные протоколы рассмотрения первых частей заявок (сформированный на сайте, а также подписанный членами комиссии) не соответствуют требованиям части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, согласно которой протокол рассмотрения первых частей заявок должен содержать «сведения о порядковых номерах заявок на участие в открытом аукционе, решение о допуске участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе с соответствующим порядковым номером, к участию в открытом аукционе в электронной форме и о признании его участником открытого аукциона или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в открытом аукционе с обоснованием такого решения и с указанием положений документации об открытом аукционе в электронной форме, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе этого участника размещения заказа, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об открытом аукционе».

В протоколе рассмотрения первых частей заявок от 06.07.2012, сформированном на сайте, указано, что одна заявка «принята», а вторая «отклонена», т.е. не указано решение комиссии о допуске либо об отказе в допуске к участию в аукционе, что не соответствует требованиям части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов. Кроме того, участники размещения заказа в первых частях заявок дали согласие на выполнении работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме (без такого согласия заявку подать невозможно), в связи с чем в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 06.07.2012 (далее – протокол) неправомерно указано в качестве одного из оснований для отказа в допуске к участию в аукционе Заявителю: «не представлены сведения, предусмотренные пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Закона (отсутствует согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме)».

Согласно пункту 1.4.2 документации об аукционе: «Победивший Участник аукциона должен выполнить работы, являющиеся предметом аукциона согласно условий, установленных в Информационной карте аукциона. Место и срок исполнения государственного контракта указаны в Информационной карте аукциона. Используемые материалы при выполнении строительных работ должны соответствовать требованиям, установленным в Информационной карте аукциона».

Поскольку в пункте 1.4.2 указаны требования к выполнению работ победителем Аукциона, то указывать в протоколе комиссии по рассмотрению первых частей заявок в качестве основания для отказа в допуске к участию в аукционе, что заявка не соответствует требованиям пункта 1.4.2 документации об аукционе также неправомерно.

Кроме того, частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов не предусмотрено предоставлять в составе первой части заявки ведомость объемов работ, а в соответствии с частью 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов «требовать от участников размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 настоящей статьи документов и сведений, не допускается», в связи с чем указанное основание для отказа в допуске к участию в аукционе, содержащееся в протоколе, является также неправомерным.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя представитель Заказчика пояснил, что комиссия отказала в допуске к участию в аукционе, в том числе и в связи с тем, что Заявитель не представил в первой части заявки конкретные показатели товаров, характеристики которых указаны в Технической части.

Комиссия УФАС в ходе внеплановой проверки размещения заказа установила, что Заявитель указал в первой части заявки большинство товаров с конкретными характеристиками из числа возможных вариантов, предлагаемых Заказчиком для использования при выполнении работ, но в отдельных случаях он перенес обобщенные характеристики товаров из Технической части документации об аукционе в первую часть заявки без конкретизации показателей, характеризующих товар, который будет им использован при выполнении работ.

Заявитель в ходе рассмотрения жалобы пояснил, что указанные Заказчиком характеристики товаров в Технической части документации об аукционе, не позволяют однозначно толковать требования Заказчика к товарам, используемым при выполнении работ. Вместе с тем, Заявитель не воспользовался своим правом, предоставленным частью 3 статьи 41.7 Закона о размещении заказов, и не направил запрос Заказчику о разъяснении положений документации об аукционе. Таким образом, Заявителем представлен список товаров и их характеристики, однако, по отдельным товарам, указанным в Технической части документации об аукционе, он не указал конкретные характеристики (№№35,36, и.т.д.), в связи с чем он правомерно не допущен комиссией к участию в аукционе, но при этом обоснование решения комиссии об отказе в допуске к участию в аукционе, содержащееся в протоколе, не соответствует требованиям части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

Комиссией УФАС в ходе внеплановой проверки размещения заказа установлено, что первая часть заявки единственного участника аукциона не соответствует требованиям документации об аукционе.

Так, в пункте 33 ведомости материалов, используемых при выполнении работ в разделе V «Техническая часть» указано: «Гранит керамический многоцветный для ступеней и лестничных площадок с шероховатой поверхностью, с закруглением на ребрах ступеней радиусом не более 0,05м; ширина проступи – не более 0,16 и не менее 0,12м, высота подъема - не более 0,15м; высота бортиков по краям ступеней, не примыкающим к стенам – не менее 0,02м».

В заявке с регистрационным номером 3008027 (единственный участник аукциона) в пункте 33 списка материалов, используемых в работе, указаны характеристики: «Гранит керамический многоцветный для ступеней и лестничных площадок с шероховатой поверхностью, с закруглением на ребрах ступеней радиусом 0,04м; ширина проступи - 0,3м., высота подъема - 0,15м; высота бортиков по краям ступеней, не примыкающим к стенам - 0,02м»

Исходя из изложенного, комиссия неправомерно допустила к участию в аукционе участника размещения заказа с регистрационным номером заявки 3008027, нарушив пункт 5 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, поскольку в п. 33 Технического задания установлено требование, что ширина проступи должна быть не более 0,16 и не менее 0,12м, а в заявке с регистрационным номером 3008027 (единственный участник аукциона) указано: «ширина проступи 0,3м. Таким образом, участник размещения заказа с регистрационным номером заявки 3017283 обоснованно не допущен комиссией к участию в аукционе, но обоснование отказа в допуске к участию в аукционе, указанное в протоколе не соответствует требованиям части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, при этом участник размещения заказа с регистрационным номером заявки 3008027 необоснованно допущен к участию в аукционе, поскольку первая часть его заявки не соответствует требованиям документации об аукционе, что является нарушением пункта 5 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов. На основании изложенного и руководствуясь частями 5, 9 и 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Система - Сервис» частично обоснованной.
2. Признать в действиях комиссии нарушения пункта 5 части 4 статьи 41.9, части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.
3. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.6, части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.
4. Выдать Заказчику, комиссии и ЭТП предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.
5. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-27/12 для решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностных лиц, допустивших нарушения Закона о размещении заказов при размещении заказа.

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