

Решение № 03-10.1/191-2013

о признании жалобы обоснованной

28 июня 2013 г.

г. Омск

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

рассмотрев жалобу ООО «Техно-сервис» (далее – заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения Омской области «Управление по охране животного мира» (далее – БУОО «Управление по охране животного мира», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора по организации и выполнению мероприятия для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», направленное на благоустройство памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад» (извещение № 0352200045813000011) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителя заказчика – <...>, инспектора по охране животного мира (доверенность от 26.06.2013),

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя на положения документации об открытом аукционе (вх. № 5988 от 21.06.2013).

Заявитель полагает, что некоторые положения документации об открытом аукционе противоречат нормам 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»), поскольку потенциальному участнику размещения заказа невозможно для себя определить все условия исполнения контракта по данному открытому аукциону.

В связи с вышеизложенным, Общество просит Комиссию Омского УФАС России провести проверку вышеуказанных обстоятельств, заказчику устранить нарушения, содержащиеся в документации об открытом аукционе и обязать его провести открытый аукцион в строгом соответствии с нормами Федерального закона «О размещении заказов».

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4108 от 21.06.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 6154 от 26.06.2013).

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте, следует, что 10.06.2013 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона № 0352200045813000011 и документацию об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового

договора 1345689,12 руб.

13.06.2013 заказчиком размещены разъяснения положений документации об открытом аукционе, а также были внесены изменения в извещение о проведении открытого аукциона и документацию об открытом аукционе.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе № 0352200045813000011/1 от 24.06.2013 следует, что на участие в открытом аукционе поступило три заявки, все участники допущены к участию в открытом аукционе.

Согласно протоколу проведения открытого аукциона от 27.06.2013 в аукционе участвовало 2 участника размещения заказа (заявки № 1 и 3), минимальное ценовое предложение (928 525,47 руб.) поступило от участника размещения заказа с порядковым номером заявки 3.

26.06.2013 заказчиком были представлены письменные возражения на жалобу заявителя, в которых заказчик указывает на отсутствие, по его мнению, в действиях БУОО «Управление по охране животного мира» нарушений норм действующего законодательства о размещении заказов, в силу чего считает жалобу необоснованной.

3. В результате рассмотрения жалобы ООО «Техно-сервис», представленных материалов и пояснений представителя заказчика, в результате осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

3.1. Комиссия признала **обоснованным** довод жалобы заявителя (пункт 1) о нарушении заказчиком норм Федерального закона «О размещении заказов» при неуказании им в проекте гражданско-правового договора условия о том, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством, исходя из следующего.

Федеральным законом от 07.06.2013 № 114-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», вступившим в силу с 07.06.2013, внесены изменения в Федеральный закон «О размещении заказов», связанные с возможностью расторжения контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта.

В частности, соответствующие изменения внесены в статью 9 Федерального закона «О размещении заказов», при этом глава 1 дополнена статьей 19.2, часть 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» дополнена пунктом 13.

Так, в соответствии с частью 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» **расторжение контракта допускается** по соглашению сторон, по решению суда или **в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения**

контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 1 статьи 19.2 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством при условии, что это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что **документация об открытом аукционе должна содержать сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.**

Проанализировав положения документации об открытом аукционе, в том числе непосредственно сам проект гражданско-правового договора, в силу части 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, Комиссия установила, что в нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», разработанная и утвержденная заказчиком документация об открытом, не содержит сведений о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

3.2. Комиссия признала обоснованным довод жалобы заявителя (пункт 2) о нарушении заказчиком пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» при неуказании в «Техническом задании» приложения № 1 документации об открытом аукционе требований к качеству, техническим характеристикам товара, требованиям к их безопасности, требований к размерам и иным показателям, связанным с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, исходя из следующего.

Согласно пункту 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.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона № 0352200045813000011 объем выполняемых работ указан в Приложении № 1 к документации об аукционе «Техническое задание» (далее – Техническое задание).

Документацией об открытом аукционе установлено, что требования к качеству работ и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика должны соответствовать требованиям действующего законодательства Российской Федерации, Омской области,

нормативным документам в области благоустройства территорий, согласно техническому заданию, представленному в Приложении № 1 к документации.

Проанализировав указанное Техническое задание, Комиссия установила, что оно предусматривает значительное количество позиций товаров – цветочной рассады, которая будет использоваться при выполнении работ по организации и выполнению мероприятия для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», направленное на благоустройство памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад».

Как следует из Технического задания, по условиям данного открытого аукциона необходимо посадить:

однолетние цветы - бегония, колеус, декоративная капуста, астра, кохия, цинния, бархатцы, петуния крупноцветковая, петуния ампельная.

многолетние цветы – хоста, лилейник, астильба, ирис, гейхера, флокс, дельфиниум.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик не установил абсолютно никаких требований к указанным товарам (цветочной рассаде).

В своих письменных возражениях на жалобу заявителя заказчик указывает на то, что при подготовке технического задания были указаны все характеристики товара в соответствии с Федеральным законом «О размещении заказов», *«Заказчик отмечает виды цветочной рассады, по характеристике растения относятся к однолетним и многолетним, цвет, размер и форма не важны для Заказчика».*

Таким образом, исходя из указанных письменных объяснений БУОО «Управление по охране животного мира» и объяснений данных его представителем при рассмотрении жалобы по существу, заказчику абсолютно неважно какая цветочная рассада будет высаживаться в рамках исполнения данного гражданско-правового договора, будь то посадка цветов одного вида, цвета, различного размера, возраста и т.п.

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с указанной позицией заказчика и его представителя, исходя из следующего.

В статье 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» императивно установлены требования к сведениям, которые должна содержать документация об открытом аукционе.

В частности, пунктом 1 части 4 указанной статьи Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об открытом аукционе 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.**

Согласно постановлению Правительства Омской области от 16.02.2011 № 26-п «О памятнике природы регионального значения «Областной дендрологический сад» в соответствии со статьей 26 Федерального закона «Об особо охраняемых природных территориях», пунктами 7, 8.2 статьи 4 Закона Омской области «Об охране окружающей среды в Омской области», в целях сохранения уникального, неповторимого, ценного в экологическом, научном, культурном и эстетическом отношении природного комплекса «Областной дендрологический сад» объявлен **памятником природы регионального значения.**

В соответствии с пунктом 5 Положения о памятнике природы регионального значения «Областной дендрологический сад» (Приложение № 1 к постановлению Правительства Омской области от 16.02.2011 № 26-п) на территории памятника природы в целях реализации возложенных на него задач осуществляется, в частности, посадка деревьев и кустарников; посев редких декоративных и лекарственных растений; организация работ по благоустройству территории и уходу за насаждениями, в том числе санитарных рубок и рубок ухода; проведение организованных экскурсий и учебной практики школьников и студентов и т.п.

Согласно Федеральному закону от 14.03.1995 № 33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях» памятники природы - уникальные, неповторимые, ценные в экологическом, научном, культурном и эстетическом отношении природные комплексы, а также объекты естественного и искусственного происхождения, которые отнесены к особо охраняемым природным территориям.

Комиссия Омского УФАС России отмечает, что в настоящее время существует огромное количество видов цветочной рассады как однолетних, так и многолетних цветов, имеющих различную цветовую гамму, размеры, вид листы, возраст и т.п., которая служит украшением любого места, где они будут посажены и создает определенную красоту и дизайн.

При этом Комиссия отмечает, что в отличие от однолетних цветов, которые можно сажать каждый год в разных комбинациях и менять место их посадки, многолетние цветы – это декоративные растения, растущие на одном месте и сохраняющие свои декоративные качества более двух лет, что, по мнению Комиссии, имеет существенное значение для внешнего вида памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад».

Например, по позиции № 18 «Цветочная рассада – хоста (многолетние)» необходимо отметить, что данные цветы бывают также различных видов, в частности, отличающихся между собой листьями, которые могут быть узкими, округлыми или сердцевидными, цветом листьев, размерами и т.п.

С учетом изложенного, учитывая то обстоятельство, что предметом размещения заказа является выполнение определенного круга работ для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», а также широко представленным многообразием видов цветочной рассады, Комиссия считает, что в данном случае заказчик не выполнил императивные требования пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», не установив абсолютно никаких требований к характеристикам

цветочной рассады.

3.3. В соответствии с частью 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 пункте 5.1 проекта договора указано, что *«Заказчик принимает выполненные работы на соответствие их объема и качества требованиям, установленным в договоре»*.

Комиссия считает, что данная формулировка пункта 5.1 проекта договора не подменяет собой описание условий о порядке осуществления приемки выполненных работ на соответствие их требованиям и условиям заказчика, установленным в договоре, в частности, на соответствие качества выполняемых работ, что может привести к приемке работ ненадлежащего качества.

Таким образом, в нарушение части 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в проекте договора не установлен порядок приемки выполняемых работ на соответствие их качества требованиям, установленным в таком контракте.

При этом, Комиссия отмечает, что на данное нарушение заказчику ранее указывалось в решениях от 17.05.2013 по делам № 03-10.1/122-2013 и № 03-10.1/123-2013.

Комиссия также отмечает, что нарушения, указанные в подпунктах 3.1-3.3 настоящего решения, содержат признаки административного правонарушения ответственность, за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 5 статьи 17 и 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 3.32 и 3.35 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, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Техно-сервис» на действия бюджетного учреждения Омской области «Управление по охране животного мира» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора по организации и выполнению мероприятия для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», направленное на благоустройство памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад» (извещение № 0352200045813000011).

2. Признать в действиях бюджетного учреждения Омской области «Управление по охране животного мира» нарушение части 12 статьи 9, пункта 13 части 3 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать бюджетному учреждению Омской области «Управление по охране животного мира» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы открытого аукциона (извещение № 0352200045813000011) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица бюджетного учреждения Омской области «Управление по охране животного мира», утвердившего документацию об аукционе.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/191-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

28 июня 2013 г.

г. Омск

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

рассмотрев жалобу ООО «Техно-сервис» на действия бюджетного учреждения Омской области «Управление по охране животного мира» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора по организации и выполнению мероприятия для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», направленное на благоустройство памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад» (извещение № 0352200045813000011),

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 бюджетного учреждения Омской области «Управление по охране животного мира» нарушение части 12 статьи 9, пункта 13 части 3 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 28.06.2013 № 03-10.1/191-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 указанного Федерального закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Бюджетному учреждению Омской области «Управление по охране животного мира» в срок до 11.07.2013:

- отменить все протоколы, составленные в ходе размещения заказа в форме открытого аукциона в электронной форме по организации и выполнению мероприятия для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», направленное на благоустройство памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад» (извещение № 0352200045813000011);

- аннулировать открытый аукцион в электронной форме по организации и выполнению мероприятия для содержания памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад», направленное на благоустройство памятника природы регионального значения «Областной дендрологический сад» (извещение № 0352200045813000011).

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер»:

- обеспечить возможность исполнения бюджетным учреждением Омской области «Управление по охране животного мира» и его единой комиссией действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;

- разблокировать денежные средства участников размещения заказа внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе.

3. Бюджетному учреждению Омской области «Управление по охране животного мира» и оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России в срок до 12.07.2013 с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <...>

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.

