

Котировочная комиссия

ООО «ВолЭнергоСтрой»
160000 г. Вологда, ул. К.Маркса, д. 117, кв. 114
27-66-90

РЕШЕНИЕ № 5-2/09-10

17 февраля 2010 года.

г. Вологда

Резолютивная часть объявлена 17 февраля 2010 года
Полный текст решения изготовлен 24 февраля 2010 года

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступила жалоба ООО «ВолЭнергоСтрой» (далее – Заявитель) на действия государственного Заказчика и котировочной комиссии при проведении процедуры запроса котировок на проведение ремонта силового оборудования в зданиях ОВД по Тотемскому району, противоречащие Федеральному закону от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

Согласно ч.2 ст. 57 Закона о размещении заказов, обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания конкурса или аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола и не позднее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, проведенного в соответствии с частью 3 статьи 40 Закона о размещении заказов, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействия) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения и оценки котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку. По истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Жалоба Заявителем подана в установленный срок, а также соответствует требованиям, предусмотренным ст. 58 и п.5 ст. 57 Закона о размещении заказов.

Заявитель о месте и времени рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом, на рассмотрение не явился. Комиссия по контролю в сфере размещения заказов считает возможным рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

Государственным заказчиком была проведена процедура запроса котировок на проведение ремонта силового оборудования в зданиях ОВД по Тотемскому району.

По мнению Заявителя, нарушение его прав заключается в следующем.

В техническом задании, содержащемся в извещении о проведении запроса котировок, заказчик не указал требования к качеству и техническим характеристикам материалов, требуемых для выполнения ремонтных работ, вместо этого в дефектной ведомости содержатся указания на продукцию конкретных производителей. А именно:

- в пп. 25-30 указано место нахождения одного из производителей кабельной продукции;
- в пп. 32-34, 41 и 43-47 содержатся указания на фирменную аббревиатуру производителей;
- в пп.35-37 и 50 указаны торговые наименования серий продукции конкретных производителей.

Причем, во всех перечисленных случаях указания на конкретные товарные знаки не сопровождаются словами «или эквивалент», техническое задание содержит требования к подрядчику в случае применения эквивалентного материала другой торговой марки, нежели указанной, о согласовании данных изменений с заказчиком, организацией – проектировщиком или о самостоятельной разработке проекта и проведения Государственной экспертизы за свой счет, что является дополнительным обременением для подрядчика. Таким образом, было нарушено положение ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов.

Также в тексте проекта государственного контракта в п. 2.8. указано: «... Расчеты за выполненные и принятые в соответствии с требованиями настоящего контракта работы производятся на основании справки о стоимости выполненных работ и затрат (унифицированная форма КС-3, утвержденная постановлением Госкомстата России от 11.11.99 г. № 100) с расшифровкой физических объемов по акту о приемке выполненных работ (Унифицированная форма КС-2) на основании выставленного Подрядчиком счета-фактуры в срок до 25.12.2010 года...». В тоже время п. 13.2 гласит: «...Прекращение (окончание) срока действия настоящего Контракта влечет за собой прекращение обязательств Сторон по нему, но не освобождает Стороны Контракта от ответственности за его нарушения, если таковые имели место при исполнении условий настоящего Контракта...».

Изложенный таким образом текст проекта контракта может вызвать неоднозначное суждение о сроках оплаты работ по указанному контракту. Поскольку при проведении запроса котировок, законом не предусмотрена процедура обращения участников размещения к заказчику за разъяснением положений, содержащихся в извещении, неоднозначное толкование текста проекта контракта явно может повлечь ограничение количества участников размещения заказа.

Заявитель не согласился с требованиями предъявленными в извещении о запросе котировок и обжаловал его в соответствии с Законом о размещении заказов.

Представитель Заказчика пояснил, что в соответствии со ст. 1477 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ) товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. В соответствии со ст. 1485 ГК РФ правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности, либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации. ООКС УВД по Вологодской области считает, что не только в извещении, но и во всей котировочной документации отсутствуют наименования товарных знаков.

Кроме того, в соответствии со ст. 45 Закона о размещении заказов извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание 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. Таким образом, при наличии проекта или иной технической документации (т.е. используемый заказчиком товар) в котором указан необходимый для производства материал Заказчик имеет полное право не указывать эквивалент и следовательно требования к качеству и техническим характеристикам материалов.

В соответствии со ст. 44 Закона о размещении заказов котировочная заявка должна содержать, в том числе и сведения о наименовании и характеристике поставляемых товаров в случае проведения запроса котировок цен товаров, на поставки которых размещается заказ. Вследствие того, что запрос котировок проводится на право заключения контракта на производство работ, то требования к характеристике и наименованию материалов, которые будет использовать поставщик, может быть квалифицировано как нарушение законодательства. Просто подтверждая, что работы будут выполнены с формулировкой «или эквивалент» в техническом задании, которое является неотъемлемой частью государственного контракта. Контракт в соответствии со ст. 432 ГК РФ будет считаться ничтожным или незаключенным в связи с недостижимым соглашением по всем существенным условиям договора или необходимых для договоров данного вида, а также по тем условиям, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Таким образом, требования ст. 45 Закона о размещении заказов могут применяться в случае, если речь идет о поставке товара и не могут применяться к договору строительного подряда при установлении требований, какие установлены при данном размещении заказа. Кроме того, в соответствии со 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 со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов извещение о проведении запроса котировок не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименование производителей, а также требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Заказчик не отрицает, что в техническом задании присутствуют наименования, которые могут послужить для индивидуализации товаров. Но они не могут служить основанием для утверждения об ограничении количества участников размещения заказа, т.к. имеются в наличии в любом специализированном магазине или могут быть поставлены по требованию заинтересованного лица.

Кроме того, документацией предусмотрено, что подрядчик имеет возможность применить материал другой торговой марки, но не хуже качеством. В этом случае Подрядчик согласовывает данные изменения с Заказчиком и проектной организацией или делает проект самостоятельно и проводит в обязательном порядке Государственную экспертизу за свой счет. Данные требования не противоречат действующему законодательству и служат дополнительной гарантией.

В соответствии со ст. 190 ГК РФ срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. В соответствии с п. 2.8 проекта государственного контракта расчеты за выполненные работы производятся в срок до 25.12.2010 года. Таким образом, срок оплаты определен в соответствии с требованиями ГК РФ.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов, рассмотрев представленные материалы, оригинал извещения о проведении запроса котировок, выслушав заявления и объяснения представителя Заказчика, пришла к следующему выводу.

Согласно представленным документам извещение о проведении запроса котировок Заказчик разместил на официальном сайте в установленные сроки.

В соответствии с приказом от 11.01.2010 г. № 8 создана единая комиссия для размещения муниципального заказа.

Состав комиссии утвержден приказом начальника, подполковника внутренней службы А.В. Селиверстовым от 11.01.2010 г. № 8 в количестве 5 человек. В соответствии со ст. 7 Закона о размещении заказов число членов должно быть не менее чем пять

человек. Комиссия правомочна осуществлять функции, предусмотренные частями 6-8 настоящей статьи, если на заседании комиссии присутствует не менее пятидесяти процентов общего числа ее членов. Члены комиссии должны быть своевременно уведомлены о месте, дате и времени проведения заседания комиссии. При проведении рассмотрения заявок на заседании комиссии по рассмотрению заявок присутствовало 5 человек. В состав комиссии по размещению заказов включен 1 член комиссии, прошедший повышение квалификации в сфере размещения заказов для государственных и муниципальных нужд, по образовательной программе, утвержденной в соответствии с законодательством Российской Федерации в области образования. Таким образом, комиссия легитимна.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов установила следующее.

В дефектной ведомости Технического задания в п.п. 25-50 указаны торговые наименования серий конкретных производителей, однако запрос котировок проводился на выполнение работ, а не на поставку товара. В связи с этим, ограничения участников по поставке товаров не имеет.

Доводы Заказчика о том, что жалоба участника подана не в соответствии с Законом о размещении заказа необоснованна, поскольку участником размещения заказа к своей жалобе были приложены все необходимые документы в подтверждение доводов жалобы.

В данной части жалоба признана необоснованной.

Вместе с этим, проанализировав извещение о проведении запроса котировок, техническое задание, проект государственного контракта Комиссия по контролю в сфере размещения заказа обнаружили нарушения Закона о размещении заказов.

В частности, в извещении о проведении запроса котировок указан срок выполнения работ: «начало выполнения работ: 15.03.2010 года, окончание выполнения работ: «31.03.2010 года». В проекте государственного контракта в п. 2.8 указано, что расчеты за выполнение и принятые в соответствии с требованиями настоящего контракта работы производятся на основании справки о стоимости выполненных работ и затрат (унифицированная форма КС-3, утвержденная постановлением Госкомстата России от 11.11.99 г. № 100) с расшифровкой физических объемов по акту о приемке выполненных работ (Унифицированная форма КС-2) на основании выставленного Подрядчиком счета-фактуры в срок до 25.12.2010 года...».

Вместе с этим в статье 13 проекта государственного контракта «Действие Контракта во времени» установлено, что настоящий контракт вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует до 01.07.2010 года.

В тоже время п. 13.2 гласит: «...Прекращение (окончание) срока действия настоящего Контракта влечет за собой прекращение обязательств Сторон по нему, но не освобождает Стороны Контракта от ответственности за его нарушения, если таковые имели место при исполнении условий настоящего Контракта...».

Из всего вышеперечисленного не понятно, как именно будет действовать настоящий государственный контракт. Поскольку работы должны быть выполнены до 31.03.2010 года, а расчеты будут производиться до 25.12.2010 года, вместе с этим контракт вступит в силу со дня его подписания (хотя из всего вышеперечисленного не ясно когда именно будет проводиться подписание контракта) и будет действовать до 01.07.2010 года.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказа предписывает Заказчику привести государственный контракт в соответствие с действующим законодательством, исключив п. 13.1 проекта государственного контракта.

Комиссия пришла к выводу в данной части признать жалобу обоснованной.

Вместе с тем, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов в соответствии со ст. 17 Закона о размещении заказов провела внеплановую проверку котировочной документации на проведение ремонта силового оборудования в зданиях ОВД по Тотемскому району.

В результате проведенной внеплановой проверки выявлены нарушения законодательства в сфере размещения заказов.

В п.8.6 проекта государственного контракта установлено, что в соответствии со ст. 450 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от исполнения контракта полностью или частично контракт считается соответственно расторгнутым.

Однако в соответствии с ч. 8 ст. 9 Закона о размещении заказов расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Ссылка Заказчика на нормы ГК РФ несостоятельна, поскольку размещение заказов происходит в первую очередь в соответствии со специальными нормами Закона о размещении заказов.

Данный пункт проекта государственного контракта необходимо исключить.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, в соответствии с частями 6,8 статьи 60, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВолЭнергоСтрой» частично - обоснованной.
2. Выдать предписание.

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

Председатель комиссии

Члены комиссии: