

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы
о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов

«29» июля 2009 года

Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов путём проведения конкурса, аукциона, а также запроса котировок цен на товары, работы, услуги Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Комиссия) в составе:

Лучников Р.В. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;
Казаконская О.В. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;
Куриков И.А. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;
Жогин Н.В. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

государственного заказчика – Федерального государственного образовательного учреждения среднего профессионального образования «Новгородский строительный колледж»:

- <.....>, действующего по доверенности № б/н от 27.07.2009 (исх. № 664 от 29.07.2009 ФГОУ СПО «НСК»);
- <.....>, действующего по доверенности № б/н от 27.07.2009 (исх. № 665 от 29.07.2009 ФГОУ СПО «НСК»),

представители участника размещения заказа - заявителя - ООО «Мегабайт» на рассмотрение Жалобы не явились, о месте и времени рассмотрения Жалобы извещены надлежащим образом (вх. № 4079 от 28.07.2009 Новгородского УФАС России - ходатайство о рассмотрении Жалобы без участия ООО «Мегабайт»), рассмотрев жалобу участника размещения заказа - Общества с ограниченной ответственностью «Мегабайт» (далее – ООО «Мегабайт») на действия государственного заказчика – Федерального государственного образовательного учреждения среднего профессионального образования «Новгородский строительный колледж» - при размещении им государственного заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ (поставка товаров, оказание услуг) для нужд Федерального государственного образовательного учреждения среднего профессионального образования «Новгородский строительный колледж», дата проведения аукциона – 07.08.2009 (далее - аукцион), и проведя внеплановую проверку размещения данного заказа

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 № 94 ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу. В соответствии с пунктом 4 раздела 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы.

В соответствии с частью 4 статьи 57 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов) участник размещения заказа вправе подать в письменной форме, в том числе в форме электронного документа или посредством использования факсимильной связи, жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

24 июля 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) поступила жалоба участника размещения заказа - ООО «Мегабайт» - на действия государственного заказчика – Федерального государственного образовательного учреждения среднего профессионального образования «Новгородский строительный колледж» (далее – ФГОУ СПО «НСК», Заказчик) - при размещении им государственного заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ (поставка товаров, оказание услуг) для нужд ФГОУ СПО «НСК», дата проведения аукциона – 07.08.2009 (далее - Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о размещении заказов и с соблюдением требований, предусмотренных статьями 57 – 58 данного закона.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 4 статьи 60 Закона о размещении заказов государственному заказчику – ФГОУ СПО «НСК» - было направлено требование о приостановлении размещения вышеуказанного заказа до рассмотрения Жалобы по существу (исх. № 2421/03 от 27.07.2009 Новгородского УФАС России), которое государственным заказчиком исполнено, размещение государственного заказа приостановлено, государственный контракт не заключён.

Из Жалобы ООО «Мегабайт» следует, Заказчиком некорректно составлена документация об аукционе для проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ (поставку товаров, оказание услуг) для нужд ФГОУ СПО «НСК» (далее – документация об аукционе), а именно:

1. Согласно положениям документации об аукционе участник размещения заказа должен описать, каким образом он будет выполнять требования Заказчика, изложенные в документации об аукционе, в том числе о качестве работ (поставленных товаров). При этом законодательство о размещении заказов не требует подобного описательного документа.

2. В томе 3 документации об аукционе Заказчиком установлены общие для всех лотов разделы: Раздел 1. Общие требования; раздел 2. Особые требования. В данных разделах содержится информация, не имеющая отношения к товарам по лотам не имеющим отношения к строительным работам, однако они представлены как общая информация ко всем лотам аукциона. В свою очередь отсутствует какая либо информация, имеющая отношение к лотам, кроме лота № 1. Например, требования по экологической и санитарной безопасности к мебели и оборудованию, поставляемым в учебные заведения.

3. В документации об аукционе Заказчиком установлены конкретные торговые марки поставляемого товара, а именно: стенд тренажер «Тепловой насос - 1»; пирометр T-130; IntelCore 2 DuoE7400 2,80 GHz; Ethernet– 10/100 Мбит/с, на основе RealtekRTL8102EL. Законодательство о размещении заказов в данных случаях требует указывать «или эквивалент».

4. В нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее – Закон «О защите конкуренции») государственным заказчиком в состав одного лота № 1 - завершение строительства учебно-лабораторного корпуса и поставка и монтаж специализированного оборудования для нужд ФГОУ СПО «НСК» - включены товары

и услуги, технологически и функционально не связанные с работами, выполнение которых является предметом торгов (лота № 1).

На основании вышеизложенного, ООО «Мегабайт» просит приостановить размещение данного государственного заказа, обязать Заказчика привести в соответствие в действующим законодательством документацию об аукционе и провести аукцион на право заключения государственного контракта на выполнение работ (поставка товаров, оказание услуг) для нужд ФГОУ СПО «НСК» заново.

На поданную Жалобу государственным заказчиком – ФГОУ СПО «НСК» - были представлены письменные возражения (вх. № 4136 от 29.07.2009 Новгородского УФАС России) из которых следует, что:

1. В соответствии с частью 4 статьи 34 и пункта 2 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к описанию участниками размещения заказа поставляемого товара, который является предметом аукциона, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом аукциона, их количественных и качественных характеристик.

2. В томе 3 документации об аукционе особое внимание уделено выполнению работ, в частности лоту № 1 (завершение строительства учебно-лабораторного корпуса, поставка и монтаж специализированного оборудования для нужд ФГОУ СПО «НСК»), поскольку завершение строительных работ в помещениях учебно-лабораторного комплекса является для Заказчика приоритетной задачей, так как с началом сентября 2009 года начинается обучение студентов в ФГОУ СПО «НСК». Кроме того, выполнение данных работ является комплексом технологически сложных мероприятий, в отличие от простой поставки товаров, требования к которым и их параметры приведены в документации об аукционе. Информация по остальным лотам также представлена Заказчиком в полном объеме и в томе 3 документации об аукционе, и в приложении 1 к тому 3 документации об аукционе. Требования к безопасности также указаны в документации об аукционе.

3. В пункте 8 раздела 1 тома 3 документации об аукционе Заказчиком установлено, что в соответствии с требованиями части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов при указании в настоящей документации об аукционе на товарные знаки, они по умолчанию сопровождаются словами «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными в соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов.

4. Выполнение строительно-ремонтных работ и монтаж учебного оборудования, которые будут проводиться в помещениях учебно-лабораторного корпуса ФГОУ СПО «НСК», связаны между собой технологически, поскольку при установке и монтаже учебного оборудования в различных помещениях учебно-лабораторного корпуса необходимо производить определенные виды строительных и ремонтных работ и учитывать их особенности (в частности инженерные сети). Таким образом, в целях обеспечения надлежащего качества выполнения работ и установки учебного оборудования, необходимых для обучения студентов, выполнение строительных работ и поставка и монтаж специализированного учебного оборудования должны производиться в рамках одного процесса одним участником размещения заказа.

Исходя из толкования условий проекта государственного контракта с приложениями, являющимися неотъемлемой частью документации об аукционе, по правилам статей 702, 704, 740 и 743 Гражданского кодекса Российской Федерации, предметом контракта является выполнение подрядных работ, связанных с завершением строительства учебно-лабораторного корпуса. При этом поставка оборудования, а также выполнение работ по его монтажу являются предметом контракта, они технологически и функционально неразрывно связаны между собой.

Довод подателя Жалобы – ООО «Мегабайт» - о том, что товары и услуги, являющиеся предметом заключаемого учреждением контракта, относятся к разным группам (классам) товаров (услуг), нельзя считать бесспорным свидетельством о нарушении Заказчиком части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку возможность объединения этих товаров (услуг) в предмете контракта как взаимосвязанных между собой обусловлена требованиями работ.

На рассмотрении Жалобы представители Заказчика поддержали вышеуказанные доводы, изложенные в возражениях на Жалобу.

В связи с поступлением Жалобы на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка размещения рассматриваемого государственного заказа путём проведения открытого аукциона.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки размещения заказа установлено следующее.

1. Разделом 6 тома 1 документации об аукционе Заказчиком установлены требования к участникам размещения заказа и описанию ими поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, характеристик.

Пунктом 2 раздела 6 тома 1 документации об аукционе установлены требования к описанию участниками характеристик (потребительских свойств) оборудования и материалов, используемых при производстве работ, их технических и функциональных параметров, количественных и качественных характеристик и др.

Согласно вышеуказанному пункту документации об аукционе участник размещения заказа должен описать, каким образом он будет выполнять требования Заказчика, изложенные в документации об аукционе, в том числе о качестве работ (поставленных товаров).

Пунктом 3 раздела 8 тома 1 документации об аукционе определено, что при описании и указании сведений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг, должны быть приведены их технологические особенности и применяемые методики по каждому наименованию работ (товара, услуг), перечень которых должен быть составлен с учетом требований технического задания (...).

Согласно пункту 7 тома 2 документации об аукционе неотъемлемой частью заявки на участие в аукционе является документ, содержащий описание функциональных характеристик (потребительских свойств) и качественных характеристик товара, качества работ, услуг. Его примерная форма для заполнения приведена в приложении к тому 2 документации об аукционе – «2. Форма предложения о качественных характеристиках работ (услуг, товаров) (примерная)».

Частью 4 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе, помимо прочего, должна содержать сведения, предусмотренные пунктом 2 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к описанию участниками размещения заказа поставляемого товара, который является предметом аукциона, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом аукциона, их количественных и качественных характеристик.

Таким образом, довод подателя Жалобы о том, что законодательство о размещении заказов не требует предоставления участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе сведений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах), а также о количественных и качественных характеристиках, является несостоятельным.

2. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом. В данном случае для проведения рассматриваемого аукциона документация об аукционе была разработана и

утверждена Заказчиком.

Статьей 34 Закона о размещении заказов предусмотрен исчерпывающий перечень требований и сведений, которые должна содержать документация об аукционе. Данный перечень включает в себя также требования, установленные заказчиком к показателям, связанным с определением соответствия поставляемого товара (оказываемых услуг) потребностям заказчика.

Так, в соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Разделами «1. Общие требования» и «2. Особые требования» тома 3 документации об аукционе определены необходимые и достаточные требования, установленные Заказчиком к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Согласно имеющимся в материалах Жалобы документам, представленным ООО «Мегабайт» (вх. № 4079 от 28.07.2009 Новгородского УФАС России), данный участник размещения заказа был намерен принять участие в рассматриваемом аукционе лишь по лоту № 2 – поставка и настройка оргтехники для нужд ФГОУ СПО «НСК». Требования о поставке товаров, являющихся предметом аукциона по лоту № 2, определены в томе 3 документации об аукционе и в приложении 1 к тому 3 документации об аукционе (спецификация оргтехники, приобретаемой для обучения студентов «Новгородского строительного колледжа»). При этом подателем Жалобы – ООО «Мегабайт» - письменных документальных доказательств того, что отсутствие в данных разделах каких-либо требований и сведений повлияло на его права и возможность подать в установленный документацией об аукционе срок заявку на участие в аукционе, не представлено.

3. Довод подателя жалобы – ООО «Мегабайт» - об отсутствии в документации об аукционе ссылки на эквивалентность товара («или эквивалент») при указании на товарные знаки является необоснованным по следующей причине.

Документация об аукционе, а именно приложение 1 тома 3 (техническая часть), содержит указание на товарные знаки применяемых при производстве и поставке товаров.

Согласно части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

Пункт 8 раздела 1 (Общие требования) тома 3 документации об аукционе гласит, что в соответствии с требованиями части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов при указании в настоящей документации об аукционе на товарные знаки, они по умолчанию сопровождаются словами «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными в соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов.

4. Согласно пункту 1 раздела 1 тома 2 документации об аукционе предметом контракта по лоту № 1 является завершение строительства учебно-лабораторного корпуса и поставка и монтаж специализированного оборудования для нужд ФГОУ СПО «НСК».

В соответствии с частью 3 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных 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.

Из письменных возражений Заказчика на Жалобу следует, что выполнение строительно-ремонтных работ и монтаж учебного оборудования, которые будут проводиться в помещениях учебно-лабораторного корпуса ФГОУ СПО «НСК», связаны между собой технологически, поскольку при установке и монтаже учебного оборудования в различных помещениях учебно-лабораторного корпуса необходимо производить определенные виды строительных и ремонтных работ и учитывать их особенности (в частности инженерные сети). Таким образом, в целях обеспечения надлежащего качества выполнения работ и установки учебного оборудования, необходимых для обучения студентов, выполнение строительных работ и поставка и монтаж специализированного учебного оборудования должны производиться в рамках одного процесса одним участником размещения заказа.

Вопрос о нарушении Заказчиком при разработке документации об аукционе части 3 статьи 17 Закона «О защите конкуренции», выразившемся во включении в состав лота (лота № 1) продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов (лота № 1), образует самостоятельный предмет для рассмотрения его в соответствии с порядком, предусмотренным антимонопольным законодательством, вследствие чего выходит за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о размещении заказов в предусмотренном Законом о размещении заказов порядке.

Руководствуясь частью 5 статьи 17, статьей 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу участника размещения заказа - Общества с ограниченной ответственностью «Мегабайт» - на действия государственного заказчика – Федерального государственного образовательного учреждения среднего профессионального образования «Новгородский строительный колледж» - при размещении им государственного заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ (поставка товаров, оказание услуг) для нужд Федерального государственного образовательного учреждения среднего профессионального образования «Новгородский строительный колледж», дата проведения аукциона – 07.08.2009, необоснованной.

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