

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 9 октября 2014 г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 10 октября 2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,

Трубникова А.И. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член комиссии,

рассмотрев дело № 56, возбужденное 15.08.2014 года по признакам нарушения 9 Центром заказчика-застройщика внутренних войск МВД России (ул. Фрунзе, 10, г. Новосибирск, 630099) части 2 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие ответчика (представителей ответчика) 9 Центра заказчика-застройщика внутренних войск МВД России, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России из Военной прокуратуры Новосибирского гарнизона поступили материалы (вх. № 6263 от 16.06.2014г.), указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях 9 Центра заказчика-застройщика внутренних войск МВД России (далее – 9 ЦЗЗ ВВ МВД России) при организации поставок товаров (услуг) для государственных нужд.

Военной прокуратурой Новосибирского гарнизона проведена проверка, в ходе которой установлено следующее.

31.07.2012 по результатам электронного аукциона между 9 ЦЗЗ МВД России и ООО «СибСтройСервис» заключен государственный контракт № 4-2012 на строительство БПК с инженерными сетями в г. Красноярске на территории в/части 2660.

К участию в указанном аукционе комиссия 9 ЦЗЗ допустила только ООО «СибСтройСервис». Основанием для отказа другим послужило отсутствие в заявках указания на "товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара".

При формальном соблюдении аукционной комиссии требований Закона при оценке поступивших заявок, включение должностными лицами 9 ЦЗЗ в аукционную документацию указанного требования необоснованно, т.к. предметом контракта являлась не поставка товара, а выполнение подрядных работ в сфере капитального строительства. При этом, подлежавшие применению материалы и оборудование (в том числе, конкретных товарных марок) указываются в

представляемой исполнителю после заключения сделки проектно-сметной документации, отступление от которой возможно только в ходе реализации договора в установленном законодательством порядке с согласия проектировщика.

Данный вывод подтверждается также условиями заключенного с ООО «СибСтройСервис» госконтракта, согласно которым исполнитель обязан обеспечить организацию и выполнение работ в полном соответствии с техническим заданием, проектно-сметной документацией СНиП ГОСТ, ТУ, СанПиН (п. 3.3 госконтракта), т.е. заказчиком изначально предполагалось использование в строительстве материалов и оборудования конкретных наименований и марок.

26.06.2013 по результатам электронного аукциона ООО «СибСтройСервис» заключен государственный контракт № 7-2013 на строительство общежития для военнослужащих по контракту в/части 2660 в г. Красноярск.

К участию в указанном аукционе комиссия 9 ЦЗЗ вновь допустила только с ООО «СибСтройСервис». Основанием для отказа другим послужило не представление ими лицензии ФСБ РФ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Вместе с тем, включение в аукционную документацию требований о необходимости наличия указанной лицензии не обуславливалось требованиями Федерального закона "О государственной тайне" и изданным в их развитие иными правовыми актами.

Более того, при формальном наличии у ООО «СибСтройСервис» лицензии ФСБ РФ и соответствии заявки условиям аукционной документации, фактически 9 ЦЗЗ заключил госконтракт с организацией, срок действия лицензии которой все время действия контракта не охватывал.

Так, согласно абз. 2 п. 3.3 госконтракта от 26.06.2013 № 7-2013, Генподрядчик обязан был иметь лицензию на все время действия контракта, т.е. до 01.02.2014. Однако, представленная на аукцион ООО «СибСтройСервис» лицензия действовала до 17.09.2013. Новую лицензию ООО «СибСтройСервис» получило лишь 22.04.2014, т.е. с сентября 2013 г. и до завершения договорных обязательств госзаказчик допускал на объект организацию с нарушением условий госконтракта.

21.10.2013 9 ЦЗЗ проведен электронный аукцион на заключение госконтракта на строительство общежития для военнослужащих по контракту в/части 7486 в г. Красноярск.

При рассмотрении первых частей заявок аукционная комиссия допустила к дальнейшему участию в аукционе только ООО «СибСтройСервис».

Одним из оснований, по мнению аукционной комиссии, для отказа в допуске остальных участников к дальнейшему рассмотрению заявок послужило несоответствие технической части заявок требованиям технической части документации об аукционе.

Вместе с тем, анализ материалов аукциона, а также нормативных правовых актов, регламентирующих вопросы организации и проведения госзакупок, позволяет сделать вывод, что госзаказчик преднамеренно в аукционной документации

указал технические параметры необходимого товара в форме (без приведения минимальных и максимальных и иных конкретизирующих показателей), позволяющей произвольно их трактовать при оценке поступающих заявок.

В ходе рассмотрения материалов Новосибирским УФАС России пришло к выводу о том, что исходя из анализа трех проведенных 9 ЦЗЗ ВВ МВД России открытых аукционов, в аукционе, проводимом в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660», имеются признаки нарушения порядка проведения торгов.

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Новосибирским УФАС России в отношении 9 ЦЗЗ ВВ МВД России возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ № 199 от 25.08.2014г.).

9 ЦЗЗ ВВ МВД России представил следующие объяснения по рассматриваемому делу.

Государственным заказчиком 9 Центр заказчика-застройщика внутренних войск МВД России по Сибирскому региону (войсковая часть 6903) размещен государственный заказ в форме открытого аукциона в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660».

Заказчиком разработана, утверждена и опубликована на официальном сайте документация открытого аукциона в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660» в полном соответствии с требованиями норм Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон № 94-ФЗ).

В соответствии с ч. 1 ст. 41.9 Закон № 94-ФЗ о размещении заказов аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные ч.4 ст. 41.8 Закон № 94-ФЗ сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Ч. 6 этой статьи определено, что протокол должен содержать, среди прочего, решение 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.

Из п. 6 протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0351100016812000002 следует, что Единой комиссией

указанное требование ч. 6 ст. 41.9 Закон № 94-ФЗ выполнено.

В частности, в протоколе отражено, что в отношении каждого из участников размещения заказа, не допущенных к участию в аукционе, комиссия свое решение мотивировала тем, что «п.п. б п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ и пп. 2) п.2 раздела 3.2 требования к содержанию и составу заявки, части 1 Документации об аукционе в электронной форме, так как участник размещения заказа не указал товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара».

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закон № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными ч. 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 могут изменяться.

В силу подпункта «б» п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закон № 94-ФЗ первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать 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.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.8 Закон № 94-ФЗ участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае непредставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закон № 94-ФЗ. Или предоставления недостоверных сведений.

Отказ в допуске к участию в аукционе основанной на несоответствии заявки пп.2) п. 2 раздела 3.2 требования к содержанию и составу заявки части 1 документации об аукционе в электронной и ч. 4 ст. 41.9 Закона, выразившимся в неуказании в заявке товарных знаков основанных материалов и оборудования, используемого при выполнении работ.

Подпунктом 2) п. 2 раздела 3.2 документации об аукционе установлено, что в случае, если размещается заказ на выполнение работ, для выполнения которых используется товар, первая часть заявки должна содержать согласие, предусмотренное п. 1 настоящей статьи, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

В п. 2 раздела 3.2 и частью «Техническое задание» документации об аукционе предусмотрено выполнение работ, для выполнения которых используется товар (основные материалы и оборудование (товары), используемые при выполнении работ с указанием технических характеристик (товаров)), первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать, в том числе, указание на товарный знак предполагаемого товара (за исключением случаев, предусмотренных законом), а в случаях предусмотренных п. 1 раздела 3,2 документации, также и конкретные показатели такого товара, соответствующие значениям (значениям эквивалентности), установленным в подпункте 2 п. 2 раздела 3,2 документации, что не противоречит ч. 4 ст. 41.8 Закон № 94-ФЗ.

Отсутствие у участника размещения заказа сведений о товарном знаке используемого товара предоставляет ему право не указывать товарный знак в заявке, является несостоятельной, поскольку положение подпункта «б» п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закон № 94-ФЗ о размещении заказов требуют от участника размещения заказа указывать в заявке товарный знак предлагаемого для использования товара, и кроме того, требование об указании товарного знака установлено в конкурсной документации.

Поскольку в заявках ООО «ФОН» и ОАО «УС-604» ссылка на товарный знак используемого товара отсутствовала, то Единая комиссия правомерно признала их заявки не соответствующими требованиям документации и, принимая решение об отказе ООО «ФОН» и ОАО «УС-604», нарушений требований п. 1 ч.4 ст. 41.9 Закон № 94-ФЗ.

Также открытый аукцион в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660» проводился в рамках государственного оборонного заказа на 2012г.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст. 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

9 ЦЗЗ ВВ МВД России является органом исполнительной власти, следовательно, относится к субъектам контроля антимонопольного органа.

Государственным заказчиком 9 ЦЗЗ ВВ МВД России проведен открытый аукцион в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660». Аукцион в электронной форме

№ 4-2012.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме 0351100016812000002 от 12.07.2012г. к участию в открытом аукционе допущен единственный участник (порядковый номер участника 1). Двум другим участникам отказано на основании п.п. б п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ и пп. 2 п.2 раздела 3.2 требования к содержанию и составу заявки, части 1 Документации об аукционе в электронной форме, так как участник размещения заказа не указал товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара.

В соответствии с пп. 2 п. 1 Раздела 3.2 Документации об открытом аукционе в электронной форме первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать согласие, предусмотренное 1 настоящей части, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

Пп. б п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» определяет, что первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар должна содержать 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.

Таким образом, указание на товарный знак не является обязательной информацией, которая указывается в первой части заявки. Данная информация указывается при ее наличии. Отказ двум претендентам, в связи с отсутствием указания на обозначение товара, привел к тому, что участником в открытом аукционе в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660» был признан только один – ООО «СибСтройСервис», с которым по итогам рассмотрения вторых частей заявок как с единственным участником был заключен государственный контракт.

Ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» устанавливает, что участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят

или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет, что наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Отказ 9 ЦЗЗ ВВ МВД России в допуске к участию в аукционе двум участникам на основании отсутствия в заявках указания на товарный знак, которое не является обязательным, привел к ограничению доступа к участию в открытом аукционе в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660».

В связи с тем, что государственный контракт заключен и исполнен надлежащим образом, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Комиссией принято решение не обращаться в арбитражный суд с иском о признании торгов недействительными, так как строительство объекта закончено, и возврат сторонами всего полученного по сделке не представляется возможным.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать 9 Центр заказчика-застройщика МВД России нарушившим часть 2 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в отказе в допуске двум претендентам на участие в открытом аукционе в электронной форме «Войсковые части 7486, 3377, 3476, 2660 г. Красноярск комплекс зданий и сооружений, банно-прачечный комбинат с инженерными сетями в г. Красноярске на территории войсковой части 2660» № 4-2012, в связи с отсутствием в заявке указания на товарный знак (его словесное обозначение), предлагаемого для использования товара, которое не является обязательной информацией, что ограничило доступ к участию в торгах и привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению, устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.