

РЕШЕНИЕ
по делу № 36-К/11
о нарушении законодательства о размещении заказов

«29» апреля 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Алтайского республиканского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия), в присутствии представителя Заказчика - МУКС МО «Усть-Коксинский район», рассмотрела жалобу ЗАО «УНР-215» от 25.04.2011г. на действия Заказчика и Единой комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь».

От заявителя 28.04.2011г. поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей ЗАО «УНР-215».

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 25.04.2011г. вх. № 1094 на рассмотрение поступила жалоба от ЗАО «УНР-215» (630091, г. Новосибирск, ул. Советская,44) на действия Заказчика – МУКС МО «Усть-Коксинский район» и Единой комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь».

Заявитель считает, что Единой комиссией Заказчика необоснованно отклонена (1 часть) заявка ЗАО «УНР-215».

С выводом Единой комиссии Заявитель не согласился по следующим причинам:

1. В соответствии с п. 2 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме 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.

В пункте 1.2 раздела 1 документации об аукционе в электронной форме заказчик установил требования к содержанию первой части заявки:

Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения, (данные сведения и требования к ним могут быть уточнены в разделе 2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме»):

1) согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных настоящей документацией об аукционе, при условии размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг,

2) в случае, если предметом открытого аукциона в электронной форме, указанным в разделе 2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме» является выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар (материалы, оборудование или изделия):

а) согласие, предусмотренное подпунктом 1 настоящего пункта, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в настоящей документации об аукционе, или согласие, предусмотренное подпунктом 1 настоящего пункта, указание на товарный знак предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, с учетом положений п. 1.6. раздела 1 настоящей документации об аукционе, установленной документацией об аукционе, если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в настоящей документации об аукционе, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме, должна содержать указание на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное подпунктом 1 настоящего пункта, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией об аукционе, с учетом положений п. 1.6. раздела 1 настоящей документации об аукционе и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого товара.

В соответствии с п. 1 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав, предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот.

Действующее законодательство Российской Федерации разделяет понятия товар и материалы. Под материалами понимают различные вещественные элементы производства, используемые в качестве предметов труда в производственном процессе. Они целиком потребляются в каждом цикле и полностью переносят свою стоимость на стоимость выполненных работ. Товар - отдельный объект учета, имеющий собственную стоимость.

По мнению Заявителя, требование установленное Заказчиком к содержанию в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме конкретных показателей товара, соответствующих значениям, является неправомерным и нарушает п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с ч. 4 и ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов и инструкцию по ее заполнению.

В нарушение указанной нормы Закона о размещении заказов, документация об аукционе в электронной форме не содержит инструкцию по заполнению заявки на участие в аукционе в электронной форме. Документация содержит только требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе.

2. Учитывая положения Регламента электронной площадки, подавая заявку на электронный аукцион, Участник размещения заказа подтверждает то, что товары (работы, услуги), предлагаемые им, соответствуют требованиям, изложенным в извещении и документации о проведении электронного аукциона, а также подтверждает свое согласие поставить товар, выполнить работу, оказать услугу в соответствии с требованиями, установленными в аукционной документации и извещении.

Таким образом, в отсутствие описания в документации об аукционе в электронной форме товара, Единая комиссия Заказчика неправомерно отказала в допуске к участию в аукционе ЗАО «УНР-215» (заявка № 3) при рассмотрении первых частей заявок, тем самым нарушила ч. 3 ст. 41.9 Закона о размещении заказов.

Не согласившись с доводами указанными в жалобе ЗАО «УНР-215», Заказчиком 27.04.2011г. представлено возражение на жалобу, согласно которому, Заказчик считает доводы жалобы необоснованными по следующим основаниям:

1. Жалоба обоснована ссылками на правовые акты, утратившие силу (Приказ Минфина РФ от 30.12.2008г. № 148н утратил силу в связи с изданием Приказа Минфина РФ от 01.12.2010г. № 157н; Приказ Минфина РФ от 30.12.2009г. № 150н утратил силу в связи с изданием Приказа Минфина РФ от 04.03.2011г. № 29н).

2. В соответствии с пп. б) п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар согласие, **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. Данное требование содержится в п. 4.2. «Технического задания» документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Строительство ВЛ-10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь».

В силу специфики данного заказа строительство должно осуществляться с использованием конкретных материалов, требования к которым и указаны в аукционной документации.

3. Обоснование жалобы понятиями «товар» и «материалы» в бухгалтерском смысле абсолютно не состоятельно, поскольку сфера регулирования отношений по размещению заказов для муниципальных нужд регулируется Гражданским Кодексом РФ и ФЗ от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а не правовыми актами о бухгалтерском учете, тем более утратившими силу.

В ст. 704 ГК РФ указано, что подрядные работы выполняются иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами, при этом подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц.

Следовательно, документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Строительство ВЛ-10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь» предусматривает иждивение будущего

подрядчика, т.е. размещается заказ на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар.

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителя стороны, полагает, что доводы жалобы являются частично обоснованными по следующим основаниям:

Согласно распоряжению Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» № 98 от 21.03.2011г. «О проведении открытого аукциона в электронной форме» и на основании Соглашения о передаче полномочий от 01.01.2011г. Заказчиком является Муниципальное Учреждение Капитального Строительства МО «Усть-Коксинский район».

На основании Соглашения о передаче на осуществление функций конкурсной, аукционной и котировочной комиссии от 01.01.2011г., МУКС МО «Усть-Коксинский район» передает полномочия, предусмотренные ч. 6-8 ст. 7 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов администрации МО «Усть-Коксинский район».

Согласно Извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0377300010111000002, размещенному на официальном сайте РФ 29.03.2011г. «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь»:

- адрес электронной площадки- www.sberbank-ast.ru
- начальная (максимальная) цена контракта – 4 941 600 рублей.
- дата и время окончания срока подачи заявок - 19 апреля 2011 года 09-00 часов (время московское).

- дата проведения открытого аукциона – 25 апреля 2011г.
- обеспечение заявки в размере 5%, что составляет 247 080 рублей.
- обеспечение исполнения контракта в размере 10%, что составляет 494160 рублей.

Согласно Протоколу №1 «Рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме №02» от 21.04.2011г. заявка ЗАО «УНР-215» (порядковый №3) членами Единой комиссии отклонена по основанию п.1 ч.4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, а именно: непредставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, отсутствуют конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе, предлагаемого для использования товара.

Аналогично по данному основанию отклонена и аукционная заявка (первая часть) участника с порядковым №1.

В соответствии с п.3 ч.4 ст. 41.8 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов...» первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать: 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 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, 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.

Предметом торгов (открытого аукциона в электронной форме) является -строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный».

Согласно разделу 4 аукционной документации «Техническое задание» п. 4.2. «Требования к качеству используемых материалов» Заказчиком установлен перечень используемых материалов с указанием конкретных технических параметров.

В аукционной документации Заказчик прописал, что все указания на товарные знаки, приведенные в разделах (подразделах, приложениях), пунктах данной аукционной документации читать со словами «или эквивалент», при этом для всех торговых знаков могут быть предложены эквиваленты, полностью соответствующие требованиям заказчика к техническим и функциональным

характеристикам материалов (оборудования), применяемых при производстве работ, и обеспечивающие их полную совместимость.

Однако, раздел 4 аукционной документации «Техническое задание» п. 4.2. «Требования к качеству используемых материалов» не содержит ни одного указания на товарный знак.

Следовательно, указание Заказчика «читать со словами «или эквивалент» не соответствует техническому заданию.

Первая часть заявки должна отвечать требованиям п.п. б) п.3 ч.4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, а именно **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.

При анализе первых частей заявок Комиссией УФАС по РА установлено, что все участники (заявки по №1, №2, №3, №4) подтвердили свое согласие поставить товар, выполнить работы или оказать услуги на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь».

Однако, в нарушение требования п.п. б) п.3 ч.4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов первые части заявок порядковый № 1 и № 3 не содержат конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак, а заявки порядковый № 2 и № 4 не содержат 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.

Следовательно, Единая комиссия неравнозначно подошла к процедуре рассмотрения первых частей заявок, т.к. отклонила заявки участников №1 и №3 по основанию - непредоставления конкретных показателей, соответствующих значениям, установленным документацией об открытом аукционе, предлагаемого для использования товара, и допустила до аукциона заявки участников под № 2 и № 4 в то время как данные заявки, также заполнены с нарушением требований п.п. б) п.3 ч.4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов -отсутствуют указание на товарные знаки.

Указание в жалобе Заявителем, что аукционная документация не содержит инструкции по заполнению заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме является необоснованным, т. к. документация содержит раздел 1.3 «Инструкция по заполнению заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме».

Однако, в нарушении требования п.1 ч.3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов Инструкция не содержит информации по порядку заполнению заявки на участие в открытом аукционе.

Утверждение Заявителя о том, что Заказчиком в аукционной документации не разделено понятие товар и материалы является необоснованным, т.к. законодательство в сфере размещения заказа выделяет только товар, который используется при выполнении работ, оказание услуг.

Комиссия, оценив изложенные представителем Заявителя и Заказчиком обстоятельства, изучив представленные документы, руководствуясь частями 1,2,4 статьи 57 и частью 6 статьи 60 Федерального Закона № 94-ФЗ от 21.07.05г. «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ЗАО «УНР-215» на действия Заказчика МУКС МО «Усть-Коксинский район» и Единой комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь» частично обоснованными.

2. Признать Заказчика МУКС МО «Усть-Коксинский район» нарушившим п.1 ч.3, п.1 ч.4. ст.41.6 ФЗ от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Признать Единую комиссию заказчика нарушившей п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов в части нарушения порядка отбора участников.

4. Выдать Заказчику предписание о прекращении нарушений законодательства о размещении заказов путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения данного

открытого аукциона.

ПРЕДПИСАНИЕ
о прекращении нарушений
законодательства о размещении заказов

«29» апреля 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Алтайского республиканского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) на основании решения № 36-К/11, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ЗАО «УНР-215» на действия заказчика и Единой комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь» и руководствуясь ч. 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 ФЗ № 94 –ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» **предписывает:**

1. Заказчику Муниципальному учреждению капитального строительства МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай устранить нарушения п.1 ч.3, п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно:

- Отменить Протоколы, составленные в ходе проведения открытого аукциона в электронной форме: «Строительство ВЛ 10 кВ для электроснабжения микрорайона «Восточный» в с. Усть-Кокса. Первая очередь».

2. Единой комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» устранить нарушения п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно:

- Повторно провести процедуру рассмотрения первых частей заявок.

3. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай **до 15.05.2011г.** доказательство об исполнении настоящего предписания.

В случае неисполнения настоящего предписания, Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании части 15 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ, вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ, а также обратиться в Арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству Российской Федерации.