

Решение № 03-10.1/410-2013

о признании жалобы обоснованной

13 ноября 2013 г.

г. Омск

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

Иванченко О.И. – и.о. заместителя руководителя Управления, заместителя Председателя Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Шевченко А.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Центр пожарной безопасности «ЗАЩИТА» (далее – заявитель, Общество) на действия единой комиссии КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта (далее – контракт) на выполнение работ по капитальному ремонту части здания, расположенного по адресу: г.Омск, ул. Красный Путь, 9 (извещение № 0352200041713000006),

в присутствии представителя заказчика – <...>;

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

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 12664 от 06.11.2013), в которой указано, что в нарушение требований Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов») заявителю неправомерно отказано в допуске к участию в аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8126 от 07.11.2013) заказчиком были представлены материалы размещения заказа.

Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) следует, что 15.10.2013 на указанном сайте заказчиком были размещены извещение о проведении открытого аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 15397634 руб.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 05.11.2013 следует, что поступило тридцать три заявки, тридцати участникам размещения заказа отказано в допуске к участию в аукционе, в том числе и заявителю.

Согласно протоколу проведения аукциона от 08.11.2013 единственное предложение о цене контракта 15320645,83 предложил участник с порядковым номером 2.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 08.11.2013 заявка участника аукциона с порядковым номером 2 признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. На основании требований пункта 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.

Как следует из Приложения № 1 к Техническому заданию «Перечень основных используемых товаров (материалы и технологическое оборудование) с качественными, количественными характеристиками, предлагаемых к использованию при выполнении работ» (далее – Техническое задание), заказчик установил максимальные и (или) минимальные значения показателей и

показатели, значения которых не могут изменяться.

По отдельным позициям Технического задания заказчик указал на товарные знаки, при этом сопроводил их словами «**ИЛИ ЭКВИВАЛЕНТ**».

При этом Комиссия отмечает, что пунктом 21 Технического задания предусмотрено применение декоративного покрытия: «**Шпатлевка LF цвет - топленое молоко + лак по камню с серебряным порошком**» без указания на товарный знак.

В силу пункта 1 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

Частью 3 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» предусмотрено, 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 указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

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 (его словесное обозначение) 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 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.

Пунктом 23 Раздела 1.3. «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе и инструкция по ее заполнению» документации об открытом аукционе были установлены **аналогичные требования** к составу первой части заявки на участие в открытом аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона сведения, на соответствие

требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

На основании части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе от 05.11.2013 Обществу (порядковый номер заявки 32) отказано в допуске к участию в аукционе, при этом в обоснование принятого решения единая комиссия указала следующее: **«Непредоставление сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ, или предоставление недостоверных сведений».**

Из представленных заказчиком пояснений о причинах отклонения первых частей заявок участников размещения заказа с порядковыми номерами 1, 3-23 и 26-33 следует, что *«Поскольку в пункте 21 Перечня основных используемых товаров (страница 14 аукционной документации) содержатся показатели товара используемого для выполнения работ, но не указывается его товарный знак, то в соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Закона о закупках участник в первой части своей заявки должен указать на товарный знак предлагаемого для использования товара. В отклоненных заявках указание на товарный знак отсутствует, следовательно, участниками, подавшими их, не представлены сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о закупках. На основании пункта 1 части 4 статьи 41.9 указанные заявки были отклонены, а участники их подавшие, не допущены к участию в аукционе».*

Изучив первую часть заявки Общества Комиссия установила, что в пункте 21 заявитель предложил декоративное покрытие: **«Шпатлевка LF цвет - топленое молоко + лак по камню с серебряным порошком»**, указав при этом конкретные показатели, которые полностью соответствуют требованиям заказчика, т.е. представил все сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов».

Кроме того, Комиссия отмечает, что аргументы заказчика и его единой комиссии, в части указания заявителем недостоверных сведений, также не нашли своего подтверждения.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что в данном случае участник размещения заказа должен был указать сведения о товарном знаке декоративного покрытия, поскольку данный товар в обязательном порядке должен иметь зарегистрированный товарный знак.

Комиссия не может согласиться с указанной позицией заказчика, в связи с тем, что содержание первой части заявки заявителя без указания на товарный знак предлагаемого для использования товара не противоречит положениям подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», а может свидетельствовать об отсутствии товарного знака на соответствующий товар.

Следует также учесть, что в случае даже если в действительности предлагаемый участником аукциона для использования товар имеет товарный знак, а организация не указала в первой части заявки на него, у аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме отсутствует реальная возможность проверить сведения о наличии/отсутствии товарного знака у предлагаемого для использования товара.

Данная позиция в целом соответствует сложившейся арбитражной практике, например Постановлению Федерального Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 11 января 2012 года по делу № А32-8864/2011.

Учитывая вышеприведенные положения Федерального закона «О размещении заказов» и документации об аукционе, Комиссия считает необоснованным отказ заявителю в допуске к участию в открытом аукционе в связи с неуказанием Обществом товарного знака товара (декоративного покрытия), который будет использоваться при выполнении работ **в тех случаях, когда заказчиком изначально в документации об открытом аукционе не был указан товарный знак**, что является нарушением части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов». С учетом изложенного жалоба заявителя является **обоснованной**.

При этом Комиссия отмечает, что по указанному основанию единая комиссия также неправомерно отказала участникам с порядковыми номерами заявок 1, 3 - 23 и 26 - 33.

3.2. Согласно части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащей сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, аукционной комиссией оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, который ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе. Протокол должен содержать сведения о порядковых номерах заявок на участие в открытом аукционе, решение о допуске участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе с соответствующим порядковым номером, к участию в открытом аукционе в электронной форме и о признании его участником открытого аукциона или 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, сведения о членах аукционной комиссии, принявших решение, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в открытом аукционе или об отказе в допуске к участию в открытом аукционе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе направляется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией оператору электронной площадки.

В нарушение указанной нормы протокол рассмотрения первых частей заявок от 05.11.2013 в обоснованиях отказа в допуске к участию в аукционе участников открытого аукциона не содержит указание на положения документации об открытом аукционе в электронной форме, которым не соответствует заявки на участие в открытом аукционе этих участников размещения заказа, положений заявок на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об открытом аукционе.

Указанные действия единой комиссии заказчика содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3.3. 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 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.

В соответствии с частью 8 статьи 9 настоящего Федерального закона **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 открытый аукцион в электронной форме должен содержать сведения **о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.**

Проанализировав положения извещения о проведении открытого аукциона, в том

числе непосредственно сам проект договора, Комиссия установила, что в нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», разработанная и утвержденная заказчиком документация об открытом аукционе не содержит установленных данной нормой сведений.

На основании изложенного, руководствуясь 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 3.35 и 3.37 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 «Центр пожарной безопасности «ЗАЩИТА» на действия единой комиссии КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту части здания, расположенного по адресу: г.Омск, ул. Красный Путь, 9 (извещение № 0352200041713000006).

2. Признать в действиях КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» и его единой комиссии нарушение требований пункта 13 части 3 статьи 41.6, частей 4 и 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» и его единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. По факту выявленных нарушений передать материалы рассмотрения жалобы ООО «Центр пожарной безопасности «ЗАЩИТА» на действия КУ Омской области

«Региональный центр по связям с общественностью» и его единой комиссии должностному лицу Омского УФАС России, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, ответственность за которые предусмотрена частью 2.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/410, 411, 416-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

13 ноября 2013 г.
Омск

г.

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

Иванченко О.И. – и.о. заместителя руководителя Управления, заместителя Председателя Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Шевченко А.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобы ООО «Центр пожарной безопасности «ЗАЩИТА», ООО «РегионСтройСервисАвтоматика», ООО «Стройтехника» на действия единой комиссии КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту части здания, расположенного по адресу: г.Омск, ул. Красный Путь, 9 (извещение № 0352200041713000006),

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 КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью»

и его единой комиссии нарушение требований пункта 13 части 3 статьи 41.6, частей 4 и 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своих Решений от 13.11.2013 № 03-10.1/410- 2013; № 03-10.1/411- 2013; № 03-10.1/416- 2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» и его единой комиссии в срок до 28.11.2013:

- отменить все протоколы, составленные в ходе проведения открытого аукциона;
- повторно рассмотреть первые части заявок, с учетом нарушений, указанных в Решениях от 13.11.2013 № 03-10.1/410 - 2013; № 03-10.1/411- 2013; № 03-10.1/416- 2013;
- назначить новую дату проведения аукциона.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» в срок до 28.11.2013:

- назначить время проведения аукциона и известить всех участников, допущенных к участию к аукциону, о времени и дате проведения аукциона;
- продолжить проведение начатой 08.11.2013 процедуры аукциона с момента объявления последнего (минимального) предложения о цене договора 15320645,83 руб;
- при продолжении проведения процедуры открытого аукциона в случае отсутствия предложений от участников открытого аукциона о снижении размера последнего (минимального) предложения о цене договоров признать победителем открытого аукциона участника с порядковым номером 2.

3. КУ Омской области «Региональный центр по связям с общественностью» и его единой комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» проинформировать Омское УФАС России об исполнении предписания в срок до 29.11.2013 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Вормсбехера А.В.

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.