

## **РЕШЕНИЕ**

29.10.2012

г. Черкесск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – А.С. Уракчиева – руководителя управления;

Членов Комиссии -

при участии представителя муниципального заказчика – Администрации Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики Хубиева А.Х. (доверенность №1529 от 10.10.2012), законного представителя заявителя ООО «СТК» - генерального директора Кесова Я.А. (приказ №1 от 11.01.2012), представителя ООО «СТК» Кокоревой В.С. (доверенность №4 от 23.10.2012), рассмотрев дело по жалобе ООО «СТК» на положения аукционной документации, руководствуясь административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 №498

### **УСТАНОВИЛА:**

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике (далее - Карачаево-Черкесское УФАС России) 19.10.2012 в 16ч. 40 мин. поступила жалоба от ООО «СТК» (355000, г. Ставрополь, ул. 50 лет ВЛКСМ, 62/1 к.128) на положения аукционной документации муниципального заказчика – Администрации Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики (369100, КЧР, пос. Кавказский, пр-т Ленина, 26) при проведении открытого аукциона в электронной форме №0179300001612000032 на поставку интерактивных досок с сопутствующим оборудованием для нужд общеобразовательных учреждений Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики в рамках модернизации региональной системы общего образования в 2012 году.

По мнению Заявителя аукционная документация содержит требование к участнику размещения заказа о наличии сервисного центра на территории КЧР (или договор на обслуживание оборудования с лицензионным сервисным центром), которое

является незаконным, нарушающим нормы законодательства в сфере размещения заказа.

Кроме того, заявитель указывает, что аукционная документация содержит условие, которым заказчик устанавливает срок гарантийного ремонта равный 3 часам с момента получения заявки на неисправность. По мнению заявителя данное условие невыполнимо, так как время нахождения в пути специалиста поставщика может оказаться равным времени, отведенному на гарантийный ремонт.

Представитель Заказчика с доводами Заявителя не согласен. Наличие условия о сервисном центре на территории КЧР (или договора на обслуживание оборудования с лицензионным сервисным центром) представитель Заказчика объяснил потребностью заказчика получить при необходимости быстрое гарантийное обслуживание закупаемого оборудования, поскольку это связано с процессом обучения детей в школьных образовательных учреждениях Прикубанского района. По факту установления в аукционной документации условия о сроке гарантийного ремонта в течение 3 часов с момента получения заявки заказчика представитель Заказчика пояснил, что условие так же продиктовано потребностью заказчика в устранении неполадок в кратчайшие сроки и уточнил, что данное условие подразумевает прибытие специалиста поставщика, обеспечивающего гарантийное обслуживание оборудования, для осмотра и установления причины неполадки.

Комиссия, изучив материалы дела и выслушав доводы представителей Заказчика, и Заявителя установила следующее.

Извещение о проведении открытого аукциона по вышеуказанному предмету размещено на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 02.10.2012. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 280 000 рублей.

Согласно анализа аукционной документации, размещенной на официальном сайте в сети «Интернет», аукционная документация в п. III «Требования к Участникам размещения заказа» Раздела I «Информационной карты» содержит условие о наличии сервисного центра на территории КЧР (или договор на обслуживание оборудования с лицензионным сервисным центром).

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

(см. текст в предыдущей редакции)

В соответствии со [ст. 525](#) ГК РФ поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров

поставки товаров для государственных или муниципальных нужд ([п. 2 ст. 530](#) ГК РФ).

В силу норм [п. 5 ст. 454](#) ГК РФ к отдельным видам договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) применяются положения [параграфа 1](#) (Общие положения о купле-продаже) [главы 30](#) ГК, если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

[Пунктами 1, 2 ст. 469](#) ГК РФ определено, что продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Согласно [п. 3 ст. 477](#) ГК РФ, если на товар установлен гарантийный срок, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, при обнаружении недостатков в течение гарантийного срока.

Согласно п.6 ч. 4 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работы, услуги, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, об обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара. Указанные требования устанавливаются заказчиком, уполномоченным органом при необходимости, за исключением случаев размещения заказов на поставки машин и оборудования.

Из материалов дела следует, что пунктом 5 подраздела 1 «Сведения о предмете государственного контракта» Раздела 1 «Информационной карты» аукционной документации заказчик установил обязанность поставщика предоставить гарантию производителя сроком не менее 12 месяцев и гарантию поставщика не менее срока действия гарантии производителя, которое выражается в осуществлении бесплатного гарантийного ремонта поставляемого товара и комплектующих изделий, в том числе замену вышедшего из строя товара, комплектующих изделий.

Таким образом, взаимодействие муниципального заказчика и поставщика товара урегулированы нормами Гражданского Кодекса РФ и Закона о размещении заказов, которые не содержат ограничений для поставщика в части исполнения гарантийных обязательств по территориальному признаку.

Кроме того, в соответствии с ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) настоящего Федерального закона.

Согласно ч.2.1 ст.34 Закона о размещении заказа 2.1. не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных

мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным [ЗАКОНОМ](#).

Выполнение работ по гарантийному обслуживанию товара, являющегося предметом настоящего заказа обусловлено условиями аукционной документации и соответствующими пунктами проекта муниципального контракта.

Таким образом, условие заказчика о наличии сервисного центра на территории КЧР (или договор на обслуживание оборудования с лицензионным сервисным центром) является условием требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для выполнения работ, оказания услуг, хотя прямо и не являющихся предметом контракта, но неразрывно связанных с исполнением обязательства по поставке товара.

Кроме того, комиссия полагает, что условие о наличии сервисного центра на территории КЧР установлено в нарушение требований Федерального Закона «О защите конкуренции», в соответствии с ч.1 ст.17 которого при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании [пункта 3 статьи 1](#) ГК РФ следует заключить, что ограничения свободного перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

В силу ч.1 ст.8 Закона о размещении заказов участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

Согласно ч.2 ст.8 Закона о размещении заказов участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Включая в аукционную документацию требование к участникам размещения заказа, определяемое конкретными территориальными границами, муниципальный заказчик тем самым вводит режим ограничения для участников размещения заказа, что противоречит вышеуказанным нормам, регулирующим порядок проведения торгов.

Муниципальным заказчиком установлено требование, что гарантийный ремонт производится на основании подаваемой Заказчиком либо уполномоченным им лицом заявки о неисправности в течение 3 часов с момента получения заявки.

Объем предоставления гарантий качества товара это совокупный объем

расходов участника конкурса, с которым будет заключен муниципальный контракт, осуществляемых в случае наступления гарантийных обязательств и зависящий от объема материальных и человеческих ресурсов, транспортные расходы и т.д. Вместе с тем, указанное в аукционной документации заказчиком время 3 часа является величиной неизменной и устанавливается в документации в размере, соответствующем требованиям заказчика к поставляемому товару.

Исходя из целей Закона о размещении заказов, определенных в ч.1 ст.1 Закона как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов комиссия проанализировала разумность установления срока 3 часа. Представитель Заказчика не смог обосновать потребность муниципального заказчика в установлении срока для гарантийного ремонта 3 часа. Кроме того, требование, установленное в аукционной документации отличается от требования по сроку гарантийного ремонта, установленного в проекте муниципального контракта. Так, пунктом 4.8 проекта муниципального контракта установлено, что Поставщик обязан направить своего представителя по месту нахождения товара не позднее 10 рабочих дней. Гарантийный ремонт осуществляется в срок не более тридцати рабочих дней со дня получения от заказчика соответствующей информации.

Различие в требованиях муниципального заказчика по гарантийным обязательствам поставщика свидетельствует об отсутствии конкретной сформулированной потребности заказчика.

В результате изучения аукционной документации комиссией были выявлены и иные нарушения Закона о размещении заказов.

Так п.7.2 проекта муниципального контракта заказчик предусмотрел возможность продления срока выполнения работ или увеличения объемов работ. При этом на Поставщика возложена обязанность переоформить соответствующую безотзывную банковскую гарантию. Данное условие противоречит частям 10, 11 ст.9 Закона о размещении заказов, которыми определяется ответственность поставщика за просрочку исполнения обязательства, предусмотренного предметом контракта. Тем более, что предметом контракта является поставка товара, а в данном пункте речь идет о работах и услугах.

В нарушение ч.19 ст.41.12 Закона о размещении заказов в п.7.2 проекта муниципального контракта заказчик предусмотрел возможность предоставления обеспечения исполнения контракта в виде договора поручительства.

В техническом задании для интерактивного оборудования муниципальный заказчик указал Элемент питания для маркера 1xAAA с сопровождением словом «эквивалент».

В соответствии с п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме 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;

Показатели эквивалентности для Элемент питания для маркера 1хААА в аукционной документации отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь статьей 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу **ООО «СТК»** обоснованной.
2. Признать муниципального заказчика – Администрацию Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республике нарушившей требования ч.1 ст.1, ч.1 ст.2, ч.10,11 ст.9, ч.2.1 ст.34,, ч. 1 ст.41.6, п.1 ч.4 ст.41.6, ч.19 ст.41.12 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»;
3. Выдать предписание **муниципальному заказчику** - Администрации Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республике об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
4. Передать материалы дела руководителю Управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

**Председатель Комиссии**

**А.С. Уракчиев**

**Члены Комиссии**

<>

**ПРЕДПИСАНИЕ № 18**

об устранении нарушения конкурсного законодательства

29.10.2012 г.

г. Черкесск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере размещения заказов (далее - Инспекция) в составе:

Председателя Комиссии – А.С.Уракчиева –руководителя управления,

Членов Комиссии: - К.А.Бабаева –зам. руководителя управления

- Г.П.Гринько – зам.руководителя - начальника отдела контроля размещения госзаказа и рекламы;

- Д.М.Карасовой – зам. начальника отдела ;

- Г.П. Ильичевой – главного специалиста- эксперта

- И.Р. Ахба – специалиста-эксперта

- Ф.А. Боташевой – специалиста 2 разряда

на основании своего решения по делу № 51 от 29 октября 2012г. по результатам рассмотрения жалобы ООО «СТК» (355000, г. Ставрополь, ул. 50 лет ВЛКСМ, 62/1 к.128) на положения аукционной документации муниципального Заказчика - Администрации Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики при проведении открытого аукциона в электронной форме №0179300001612000032 на поставку интерактивных досок с сопутствующим оборудованием для нужд общеобразовательных учреждений Прикубанского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики в рамках модернизации региональной системы общего образования в 2012 году и проведении 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 – Закон о размещении заказов), руководствуясь пунктом 1 части 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов и Административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 №498 ,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному заказчику - **Администрации Прикубанского муниципального**

**района Карачаево-Черкесской Республики :**

- 1. В срок до 10.11.2012г. внести изменения в аукционную документацию, устранив нарушения действующего законодательства о размещении заказов путем определения конкретного объема и условий предоставления гарантий качества товара, исключения договора поручительства в качестве способа обеспечения исполнения контракта, исключения условия о возможности продления контракта и установления показателей эквивалентности для товара, указанного в техническом задании со словами «эквивалент».**
- 2. Разместить аукционную документацию в новой редакции на официальном сайте в сети Интернет.**
- 3. Продлить срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в порядке, предусмотренном ч.7 ст.41.7 Закона о размещении заказов.**
- 4. В срок до 15.11.2012г. предоставить в Управление в письменном виде информацию об исполнении предписания.**

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

**Председатель Комиссии**

**А.С.Уракчиев**

**Члены Комиссии**

**<>**