**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 13-06/03-529**

**12 сентября 2013 года** **г. Волгоград**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

**Р.А. Литвинова** – председателя Комиссии, начальника отдела контроля размещения заказа,

**А.А. Тынянкиной -** члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения заказа,

**В.С. Новосильновой** – члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля размещения заказа,

с участием:

- Молчановой Н.В., представителя МБОУ Староаннинская СОШ по доверенности от 12.09.2013 года № 1,

в отсутствие представителей ООО «Завод специального транспорта «АЛАБУГА», надлежащих образом извещенных о времени и месте рассмотрения данного дела,

рассмотрев материалы дела № 13-06/03-529, возбужденного по жалобе ООО «Завод специального транспорта «АЛАБУГА» на положения документации при проведении открытого аукциона в электронной форме на Поставку автобуса для перевозки детей ДЛЯ МБОУ Староаннинская СОШ (реестровый номер заказа № 0329300188813000002),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление 11.09.2013 года (вх. ф № 740) поступила жалоба ООО «Завод специального транспорта «АЛАБУГА» (далее – Заявитель) на положения документации при проведении открытого аукциона в электронной форме на Поставку автобуса для перевозки детей ДЛЯ МБОУ Староаннинская СОШ (реестровый номер заказа № 0329300188813000002).

Согласно доводам жалобы Заявителя, положения документации об открытом аукционе в электронной форме противоречат требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

При рассмотрении жалобы представитель Заказчика возражал против заявленных требований, в удовлетворении жалобы просил отказать.

**Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия Управления пришла к следующим выводам по существу доводов жалобы.**

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о размещении заказов) указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться: 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Главой 3.1 Закона о размещении заказов установлены требования и порядок размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме.

Под аукционом на право заключить контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта (ч. 1 ст. 32 Закона о размещении заказов). Под открытым аукционом в электронной форме на право заключить контракт понимается открытый аукцион, проведение которого

обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (ч. 1 ст. 41.1 Закона о размещении заказов).

Комиссией установлено, что 03 сентября 2013 года Заказчиком – Муниципальным бюджетным образовательным учреждением Староаннинская средняя общеобразовательная школа Новоаннинского муниципального района Волгоградской области, публично объявлено о проведении открытого аукциона в электронной форме на Поставку автобуса для перевозки детей ДЛЯ МБОУ Староаннинская СОШ (реестровый номер заказа № 0329300188813000002), с начальной (максимальной) ценой контракта 800 000,00 рублей, посредством размещения извещения о проведении указанного открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

**1.** В части III. «Техническое задание» документации об открытом аукционе в электронной форме указаны технические характеристики школьного автобуса для перевозки детей ГАЗ-322132 или эквивалент.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта: 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.

Комиссией Управления установлено, что Заказчик в техническом задании указывает конкретные технические характеристики поставляемого товара, без указания максимальных и (или) максимальных значений таких показателей, например, габаритные размеры: длина 5540 мм, ширина 2075 мм, высота 2200 мм; двигатель – УМЗ-4216; снаряженная масса – 2450 кг, полная масса 3500 кг и т.п., тем самым ограничивая количество участников размещения заказа с эквивалентными товарами, так как указание конкретных показателей в техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме указывает на единственную модель одного производителя.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены требования п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

На основании изложенного, Комиссией Управления установлено, что жалоба ООО «Завод специального транспорта «АЛАБУГА», в рассматриваемой части, является

обоснованной.

**2.** В соответствии с п. 6 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов 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. В случае размещения заказов на поставки машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в гарантийный срок, а также к осуществлению монтажа и наладки товара в случае, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае размещения заказов на поставки новых машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования о предоставлении гарантии производителя данного товара и к сроку действия такой гарантии, при этом предоставление такой гарантии осуществляется вместе с товаром. Дополнительно в случае размещения заказов на поставки новых машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования о предоставлении гарантии поставщика на данный товар и к сроку действия такой гарантии, при этом предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром и срок действия гарантии должен быть не менее чем срок действия гарантии производителя данного товара.

В техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что товар должен быть новым, ранее не использованный.

В п. 21 Информационной карты открытого аукциона в электронной форме установлены требования к сроку и (или) объему представления гарантий качества товара, работ, услуг, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, а именно: не менее 2 года или 80 000 км пробега, что наступит ранее.

Таким образом, Заказчиком установлен срок действия гарантии в виде периода времени (2 года), так и объеме гарантии (количество пробега 80 000 км).

Согласно ст. 190 Гражданского Кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Из буквального толкования указанной нормы следует, что заказчик может указывать только срок действия гарантии, который должен исчисляться годами, месяцами, неделями, днями или часами, и не может быть выражен в количестве километров пробега.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены

требования п. 6 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления установила, что жалоба ООО «Завод специального транспорта «АЛАБУГА» является обоснованной.

**По результатам проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссией Управления установлено следующее.**

**1.** В п. 14 Информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что источник финансирования заказа – субсидии из Федерального бюджета на модернизацию общего образования в 2013 г.

В п. 23 Информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что форма, сроки и порядок оплаты товара – в соответствии с п.12 гражданско-правового договора.

В п. 4.2 проекта гражданско-правового договора на поставку автобуса для перевозки детей «Школьный автобус» ГАЗ-322132 или эквивалент для МБОУ Староаннинская СОШ установлено, что Заказчик осуществляет оплату стоимости поставляемых Товаров единовременно в сумме _____**(_____) рублей ____ копеек**, в том числе НДС, путём перечисления на расчётный счёт Поставщика, указанный в п. 15 настоящего договора, по мере поступления денежных средств после получения Товаров и подписания актов приема – передачи (товарной накладной) Товаров.

Таким образом, исходя из открытого аукциона в электронной форме, наступление у Заказчика обязанности по оплате выполненных работ (услуг) ставится в прямую зависимость от условия поступления ему денежных средств на оплату этого товара (работ, услуг). Соответственно, по мнению Заказчика, при непоступлении денежных средств на оплату товара (работ, услуг), у Заказчика обязанность по оплате данного товара (работ, услуг) отсутствует.

Между тем, в соответствии с п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работ, услуг.

Размещение на официальном сайте документации об открытом аукционе в электронной форме (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры размещения заказа) является публичной офертой в соответствии с ч. 2 ст. 437 Гражданского кодекса Российской Федерации, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч. 1 ст. 438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме. Этими условиями являются, в том числе, сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, а также сроки и условия оплаты поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с п. 1 ст. 766 ГК РФ, государственный или муниципальный контракт должен в том числе содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Общие условия определения сроков в гражданских правоотношениях приведены в ст. 190 Гражданского Кодекса Российской Федерации, согласно которой установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Комиссия считает, что в открытом аукционе в электронной форме фактически не определен срок оплаты работ (услуг), в частности, не указаны ни точная календарная дата, ни точный период времени, ни конкретное событие, которое должно неизбежно наступить, которые могли быть квалифицированы в качестве надлежащего срока оплаты Заказчика за выполненные работы, оказанные услуги.

То обстоятельство, что источником финансирования по контракту является федеральный бюджет, не освобождает Заказчика от соблюдения требований п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов о необходимости обязательного указания в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, документации об открытом аукционе в электронной форме срока оплаты выполняемых (оказываемых) по контракту работ (услуг). Данное требование закона Заказчиком не выполнено.

В рассматриваемом случае Заказчик не установил конкретный срок оплаты по предмету открытого аукциона в электронной форме, что является нарушением п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

**2.** В соответствии с п. 13 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Данное требование было введено Федеральным законом № 114-ФЗ от 07.06.2013 года.

Отсутствие в документации об открытом аукционе в электронной форме указанного требования противоречит положениям Закона о размещении заказов.

Таким образом, Комиссия установила, что Заказчиком нарушены требования п. 13 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

По результатам проведения внеплановой проверки процедуры размещения заказа иных нарушений законодательства о размещении заказов не выявлено.

Характер нарушений Закона о размещении заказов, допущенных Заказчиком, указывает на необходимость и правомерность выдачи Заказчику в соответствии с ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов предписания об устранении нарушения путем аннулирования данного размещения заказа.

На основании излаженного, руководствуясь ст. 57, 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Завод специального транспорта «АЛАБУГА» на положения документации при проведении открытого аукциона в электронной форме на Поставку автобуса для перевозки детей ДЛЯ МБОУ Староаннинская СОШ (реестровый номер заказа № 0329300188813000002) обоснованной.
2. Признать Заказчика – Муниципальное бюджетное образовательное учреждение Староаннинская средняя общеобразовательная школа Новоаннинского муниципального района Волгоградской области - нарушившим п. 1 ч. 4 ст. 41.6, п. 8 ч. 4 ст. 41.6, п. 6 ч. 4 ст. 41.6, п. 13 ч. 3 ст. 41.6 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушения законодательства РФ о размещении заказов.