РЕШЕНИЕ

по делу № 13-06/03-721

18 ноября 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:

А.П. Великанова – председателя Комиссии, заместителя начальника отдела контроля размещения заказа,

К.О. Демьяненко - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения заказа,

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

с участием:

Линкевич Л.В., представителя Волгоградской академии МВД России по доверенности от 02.07.2013 года № 24,

в отсутствие представителей ООО «ГазСтройМонтаж», надлежащих образом извещенных о времени и месте рассмотрения данного дела,

рассмотрев материалы дела № 13-06/03-721, возбужденного по жалобе ООО «ГазСтройМонтаж» на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на «Монтаж системы отопления 2-этажного здания казармы в загородной учебной базе федерального государственного казенного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации»» (реестровый номер заказа № 0129100006313000197),

УСТАНОВИЛА:

В Управление 12.11.2013 года (вх. № 3227эл) поступила жалоба ООО «ГазСтройМонтаж» (далее – Заявитель) на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на «Монтаж системы отопления 2-этажного здания казармы в загородной учебной базе федерального государственного казенного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации»» (реестровый номер заказа № 0129100006313000197).

Согласно доводам жалобы Заявителя, аукционная комиссия необоснованно отказала Обществу в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме.

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 25 октября 2013 года Заказчиком – федеральным государственным казенным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации», публично объявлено о проведении открытого аукциона в электронной форме на «Монтаж системы отопления 2-этажного здания казармы в загородной учебной базе федерального государственного казенного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации»» (реестровый номер заказа № 0129100006313000197), с начальной (максимальной) ценой контракта 1 500 000,00 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).

Из ч. 1 ст. 41.8 Закона о размещении заказов для участия в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, подает заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Из ст.1 ч. 41.9 Закона о размещении заказов следует, что 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.

В силу ч. 3 ст. 41.9 Закона о размещении заказов на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, участником открытого аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в открытом аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

В соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов 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:

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.

Согласно ч. 4 ст. 41.9 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.

В ходе рассмотрения первых частей заявок открытого аукциона в электронной форме, заявке ООО «ГазСтройМонтаж» был присвоен № 2 (защищенный номер <...>). Согласно протоколу № ЭА 170/1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на монтаж системы отопления 2-этажного здания казармы в загородной учебной базе федерального государственного казенного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации» от 08.11.2013 года, заявка № 2 (защищенный номер <...>) была отклонена единой комиссией по следующим основаниям: «не соответствует требованиям подпункта 3.2.1 пункта 3.2 раздела 3; пункта 16 раздела 9 «Информационная карта» и подпункта 1 пункта 3 раздела 10 «Техническая часть документации об открытом аукционе в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме и подпункта б пункта 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона, а именно: заявлено: «Трубы и фитинги полипропиленовые. «Экопластик Стаби» или «эквивалент» Армированные PN 20. Благодаря наличию фольгированного слоя тепловое расширение полипропиленовой армированной трубы Stabi незначительно по сравненшо с цельноплавной трубой, коэффициент теплового расширения - 0,05мм/мК; Масса - 0,9 кг/м^3; теплопроводность - 0,22 W/mK; пожарная классификация - класс С3. Максимальная температура теплоносителя + 90°С. Диаметр: 20 мм - 32 мм.» - представлено: «Трубы и фитинги полипропиленовые. Товарный знак "Ekoplastik". «Экопластик Стаби». Армированные PN 20. Благодаря наличию фольгированного слоя тепловое расширение полипропиленовой армированной трубы Stabi незначительно по сравнению с цельноплавной трубой, коэффициент теплового расширения - 0,05мм/мК; Масса - 0,9 кг/м^3; теплопроводность - 0,22 W/mK; пожарная классификация - класс С3. Максимальная температура теплоносителя + 90°С. Диаметр: 20 мм, 32 мм.», т.е. Участником не указана труба диаметром 25 мм., необходимая для проведения работ предусмотренных техническим заданием».

Комиссией Управления установлено, что в Разделе 10 «Техническая часть

документации об открытом аукционе в электронной форме» в пунктах 11, 13, 15 Раздела 1. «1 Этаж система отопления», среди прочего, установлено следующее: п. 11 – прокладка трубопроводов отопления при стояковой системе из многослойных металл-полимерных труб диаметром: 32 мм; п. 13 - прокладка трубопроводов отопления при стояковой системе из многослойных металл-полимерных труб диаметром: 25 мм; п. 15 - прокладка трубопроводов отопления при стояковой системе из многослойных металл-полимерных труб диаметром: 20 мм.

В п. 1 Раздела 10 «Техническая часть документации об открытом аукционе в электронной форме» «Требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, который будет использоваться при выполнении работ», среди прочего, установлено следующее: трубы и фитинги полипропиленовые – диаметр: 20 мм – 32 мм.

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.

Из указанной нормы следует, что сведения о требованиях к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требованиях к их безопасности, требованиях к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требованиях к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, должны быть определены заказчиком в документации однозначным образом, противоречия в указании соответствующих сведений в составных частях аукционной документации, либо их двусмысленное толкование не допускаются.

В нарушение требований п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов положения аукционной документации, а именно Раздел 10 «Техническая часть документации об открытом аукционе в электронной форме», содержит противоречивые сведения и не позволяют обеспечить адекватное восприятие существа заказа, в том числе количественных и качественных характеристик товаров, должным образом информировать участников размещения заказа о требованиях, которым должны соответствовать подаваемые заявки на стадии допуска к участию в аукционе и требованиях к товарам, используемых при выполнении работ на стадии исполнения контракта.

На основании изложенного, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком нарушены требования п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Противоречивое содержание технического задания документации об открытом аукционе в электронной форме исключает возможность рассмотрения на предмет соответствия Закону о размещении заказов тех или иных конкретных (отдельных) действий единой комиссии входе проведения открытого аукциона в электронной форме, изначально ненадлежащих.

На основании изложенного, Комиссия Управления установила, что жалоба ООО «ГазСтройМонтаж» является необоснованной.

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. Согласно п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения об обосновании начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в соответствии с положениями статьи 19.1 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 19.1 Закона о размещении заказов в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания.

Таким образом, документация об аукционе разрабатывается заказчиком и утверждается им исходя из своих потребностей, специфики деятельности с учетом обеспечения наиболее эффективного использования бюджетных средств. Закон о размещении заказов не ограничивает заказчика в способах определения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), а устанавливает только необходимость указания обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок. При обосновании начальной (максимальной) цены контракта источники информации о ценах должны быть общедоступны для всех заинтересованных в размещении заказов лиц и проверяемы для целей реализации общих принципов процедуры размещения заказа.

Указание источников информации о ценах товаров, работ, услуг необходимо для обеспечения возможности проверки соблюдения предусмотренного Законом о размещении заказов порядка установления начальной (максимальной) цены контракта путем обращения к соответствующим источникам информации. Если заказчик осуществляет свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта, соответствующие расчеты должны быть приведены в полном объеме в документации о торгах.

В п. 6 «Информационной карты» документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что цена определена Заказчиком на основании выполненного локально ресурсного сметного расчета.

Однако, Комиссией Управления установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме не содержит в качестве составной части локально ресурсного сметного расчета, на официальном сайте локально ресурсный сметный расчет также не размещен.

На основании изложенного, Комиссия Управления установила, что Заказчиком нарушены требования п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6, ч. 2 ст. 19.1 Закона о размещении заказов.

2. В п. 18 «Информационной карты» документации об открытом аукционе в электронной форме установлено, что «Форма оплаты: безналичный расчет. Без авансирования, после фактического выполнения работ и подписания сторонами акта выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ (форма КС-3), выставления Подрядчиком Заказчику счета на оплату путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика. Авансирование не предусмотрено. Оплата выполненных работ по настоящему Контракту производится в течение 2013 г. по мере поступления денежных средств из федерального бюджета на данные цели. В случае начисления заказчиком неустойки (штрафа, пеней) и выставления требования об ее уплате, оплата по контракту осуществляется только после уплаты подрядчиком такой неустойки.

Аналогичные положения установлены в проекте государственного контракта.

Таким образом, исходя из содержания документации, наступление у заказчика обязанности по оплате выполненных в рамках исполнения контракта работ ставится в прямую зависимость от условия поступления ему денежных средств на оплату указанного товара. Соответственно, исходя из буквального толкования содержания документации, при непоступлении денежных средств на оплату товара, у заказчика обязанность по оплате данного товара 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 ГК РФ, 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 документации об открытом аукционе в электронной форме фактически не определен срок оплаты товара, 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 поставленный товар.

То обстоятельство, что источником финансирования по контракту является средства федерального бюджета, не освобождает Заказчика от соблюдения требований п. 10 ст. 43 Закона о размещении заказов о необходимости обязательного указания в извещении о проведении запроса котировок 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.

3. Согласно 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. Указанная норма вступила в силу 7 июня 2013 года, рассматриваемый аукцион объявлен позднее указанной даты.

Документация о рассматриваемом открытом аукционе в электронной форме не содержит сведений о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством, что образует нарушение 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. 5 ст. 60 Закона о размещении заказов предписания об устранении нарушения законодательства РФ о размещении заказов.

На основании изложенного, 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 «ГазСтройМонтаж» на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на «Монтаж системы отопления 2-этажного здания казармы в загородной учебной базе федерального государственного казенного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации»» (реестровый номер заказа № 0129100006313000197) необоснованной.
2. Признать Заказчика - федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации» – нарушившим п. 1 ч. 4 ст. 41.6, п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6, ч. 2 ст. 19.1, п. 8 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.