

## РЕШЕНИЕ

по делу № 10-06/03-187

«13» мая 2010 г.

г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

- председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления,
- члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
- члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

- заместителя руководителя ФГУ «Волго-Донское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства» по экономике,
- представителя ООО «Специализированная организация «Советник» по доверенности от 12.11.2009г.,

Красноперовой А.И. - представителя ООО «Специализированная организация «Советник» по доверенности от 01.03.2010г.,

- представителя ООО «Сенар» по доверенности от 12.05.2010г.,

рассмотрев материалы дела № 10-06/03-187, возбужденного по жалобе ООО «Сенар» на действия аукционной комиссии заказчика – ФГУ «Волго-Донское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31.03.10-1634-ОАЭФ «На право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту полуподвального помещения здания управления ФГУ Волго-Донское ГБУВПиС с установкой системы вентиляции и оборудования санузлов»,

### УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 05.05.2010г. (вх. № 2645) поступила жалоба ООО «Сенар» в которой обжалуются на действия аукционной комиссии заказчика – ФГУ «Волго-Донское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31.03.10-1634-ОАЭФ «На право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту полуподвального помещения здания управления ФГУ Волго-Донское ГБУВПиС с установкой системы вентиляции и оборудования санузлов».

Управление ФАС России по Волгоградской области, рассмотрев жалобу ООО «Сенар» и представленные материалы, признало их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.

Из жалобы ООО «Сенар» следует, что заказчиком - ФГУ «Волго-Донское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства» было принято решение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31.03.10-1634-ОАЭФ «На право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту полуподвального помещения здания управления ФГУ Волго-Донское ГБУВПиС с установкой системы вентиляции и

оборудования санузлов». Специализированной организацией при проведении аукциона являлось ООО «Специализированная организация «Советник». 20.04.2010г. ООО «Сенар» подало заявку на участие в аукционе и получило подтверждение от оператора электронной площадки [www.zakazrf.ru](http://www.zakazrf.ru) ГУП «Агентство по госзаказу РТ» с присвоением порядкового номера заявки 5858.

Кроме ООО «Сенар» заявку на участие в аукционе подала только одна организация - ООО «Промтех».

27.04.2010г. на сайте был опубликован протокол № 428эа(1) рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, согласно которому аукционная комиссия отказала ООО «Сенар» в допуске к участию в аукционе по причине отсутствия в составе первой части заявки сведений о товаре (материале, изделиях), применяемых в ходе выполнения работ, таких как упаковка, торговая марка, модель, страна происхождения, а данные о размере и области применения указаны не полностью.

По мнению «Сенар», заявка данного общества полностью соответствовала требованиям к применяемому материалу, изделиям и комплектующим, сформулированными в Разделе 12 документации об аукционе.

Заявитель считает, что в поданной заявке были описаны качественные характеристики применяемых материалов и комплектующих, а именно было указано, что:

- применяемый материал и комплектующие должны отвечать требованиям соответствующих ГОСТов;
- качество используемых материалов должно соответствовать требованиям действующих строительных норм и правил и другим нормативным документам, действующим на территории РФ;
- материалы должны быть разрешены к применению на территории РФ, иметь необходимые разрешительные документы, сертификаты соответствия;
- материал должен быть новым, ранее не использованным и соответствовать Федеральному Закону от 21.12.1994г. № 69-ФЗ «О пожарной безопасности», «Перечню продукции, подлежащей обязательной сертификации в области пожарной безопасности», утвержденному приказом МЧС России от 08.07.02г. № 320, постановлению Госстандарта России от 30.07.02г. № 64 «Номенклатура продукции, в отношении которой законодательными актами РФ предусмотрена обязательная сертификация», Федеральному закону РФ от 22.07.08г. № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности»

Также из жалобы следует, что заявка ООО «Промтех» была единогласно признана аукционной комиссией соответствующей, указанное общество стало единственным участником открытого аукциона, а аукцион был признан несостоявшимся.

ООО «Сенар» считает, что при проведении данных торгов аукционной комиссией заказчика было нарушено законодательство о размещении заказов.

На заседании комиссии УФАС представитель заказчика - ФГУ «Волго-Донское государственной бассейновое управление водных путей и судоходства» и представитель специализированной организации - ООО «Специализированная организация «Советник» по существу жалобы пояснил следующее:

Заявке ООО «Сенар» было обоснованно отказано в допуске, поскольку в нарушение требований, установленных в документации об открытом аукционе в электронной форме, в составе первой части заявки не были указаны следующие сведения о товаре (материале, изделиях) применяемых в ходе выполнения работ: его упаковке, торговой марке товара (материала, изделия), модели, о стране

происхождения, а данные о размере и области применения товара (материала, изделий) указываются не полностью.

Требования об указании вышеперечисленных сведений о товаре были установлены пунктом 3.2 документации об аукционе с учетом положений Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

Согласно ч. 1 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ товаром являются объекты гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенные для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Предмет проводимого аукциона - выполнение работ по капитальному ремонту полуподвального помещения здания управления ФГУ Волго-Донское ГБУВПиС с установкой системы вентиляции и оборудования санузлов, является товаром. Таким образом, требования об указании сведений о товаре, предусмотренные документацией об открытом аукционе обозначены правомерно, в соответствии с нормами действующего законодательства РФ.

Работы по предмету торгов должны выполняться иждивением подрядчика и к возникшим правоотношениям будут применяться положения ст. 704 ГК РФ, согласно которым подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов, а также положения ч. 5 ст. 723 ГК РФ, согласно которым, подрядчик, предоставивший материал для выполнения работы, отвечает за его качество по правилам об ответственности продавца за товары ненадлежащего качества, при этом применяются нормы, содержащиеся в ст. 475 ГК РФ, регламентирующие правоотношения, возникающие при поставке товара. Кроме того, во исполнение требований ч. 3 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме содержит инструкцию по заполнению заявки на участие в данном аукционе, составленную с учетом положений ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ, из содержания которой следует, что первая часть заявки должна содержать сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Следовательно, документация об открытом аукционе в электронной форме составлена с учетом требований законодательства РФ, а решение о несоответствии заявки на участие в аукционе ООО «Сенар» принято в соответствии с нормами закона и документации об аукционе.

Учитывая отсутствие нарушений законодательства в действиях аукционной комиссии, представители заказчика и специализированной организации попросили в удовлетворении жалобы отказать.

Выслушав доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ООО «Сенар» является обоснованной по следующим основаниям:

Согласно части 1 статьи 41.8 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» 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.

В соответствии с частью 3 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей.

Согласно части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

- 1) согласие участника размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе;
- 2) сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме. Указание таких сведений не требуется в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого, содержится в документации об открытом аукционе, или для использования этого товара при выполнении работ, оказании услуг.

Из содержания положений ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ следует, что указание сведений о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, является обязательным только для лиц, подающих заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, предметом которого является поставка товара, а не выполнение работ (оказания услуг).

Ссылка заказчика и специализированной организации на положения ч. 1 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, является несостоятельной, так как понятие товара в Законе «О защите конкуренции» основано на 128 статье Гражданского кодекса, определяющей объекты гражданских прав, которыми являются, товар, услуга, работа и т.д. Понятие товара, данное в Законе «О защите конкуренции» определяет круг правоотношений, на которые распространяется действие Закона «О защите конкуренции».

§ 5 главы 37 ГК РФ определяется самостоятельный вид договора подряда - «Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд».

В соответствии со статьей 765 ГК РФ, основания и порядок заключения государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с положениями статей 527 и 528 ГК.

В соответствии со статьей 527 ГК РФ государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Часть 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ декларирует, что «Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов...». То есть, указанный закон определяет процедуру заключения государственного либо муниципального контракта.

Гражданский кодекс не регламентирует проведение процедуры аукциона для государственных либо муниципальных нужд.

Статьей 768 § 5 главы 37 ГК РФ «Правовое регулирование государственного или муниципального контракта» установлено, что к отношениям по государственным или муниципальным контрактам на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд в части, не урегулированной настоящим Кодексом, применяется закон о подрядах для государственных или муниципальных нужд».

Таким законом является Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров...».

Предметом открытого аукциона в электронной форме № 31.03.10-1634-ОАЭФ «На право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту полуподвального помещения здания управления ФГУ Волго-Донское ГБУВПиС с установкой системы вентиляции и оборудования санузлов» является выполнение работ с использованием определенных материалов, а не поставка материалов в качестве товара с последующим выполнением работ. Следовательно, к данным правоотношениям применима специально обозначенная норма ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ, в соответствии с которой не является обязательным для предоставления в составе заявки, сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иных сведений о товаре, в случае, если данный товар будет применен для использования при выполнении работ, оказании услуг. В соответствии с частью 4 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

1) непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ, или предоставления недостоверных сведений;

2) несоответствия сведений, предусмотренных пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 5 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ установлен запрет на отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

Таким образом, отказав ООО «Сенар» в ходе процедуры рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на основании того, что «в нарушение требований, установленных в документации об открытом аукционе в электронной форме, в составе первой части заявки не были указаны следующие сведения о товаре (материале, изделиях) применяемых в ходе выполнения работ: его упаковке, торговой марке товара (материала, изделия), модели, о стране происхождения, а данные о размере и области применения товара (материала, изделий) указываются не полностью», аукционная комиссия заказчика - ФГУ «Волго-Донское государственной бассейновое управление водных путей и судоходства» нарушила ч. 5 ст. 41.9 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

Внеплановая проверка процедуры проведения данных торгов, на предмет соблюдения законодательства РФ и иных нормативных актов РФ о размещении заказов, иных нарушений не выявила.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством,

Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сенар» обоснованной.
2. Признать аукционную комиссию заказчика - ФГУ «Волго-Донское государственной бассейновое управление водных путей и судоходства» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31.03.10-1634-ОАЭФ «На право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту полуподвального помещения здания управления ФГУ Волго-Донское ГБУВПиС с установкой системы вентиляции и оборудования санузлов», нарушившей часть 5 статьи 41.9 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. Выдавать аукционной комиссии заказчика предписание об устранении допущенных нарушений.