

## РЕШЕНИЕ

по делу № 10-06/06-417

"27" августа 2010г.

г. Волгоград

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Косяк Т.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя,

Бабкиной Ю.А. - член Комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля размещения госзаказа,

Кречковской Е.А. - член Комиссии, специалист I разряда отдела контроля размещения госзаказа,

при участии:

1) Чудина Р.Н. - представитель ООО "Строй-Сити" (доверенность № 01 от 20.08.2010г.);

2) Мироновой Л.А. - главный специалист правового отдела Комитета экономики Администрации Волгоградской области (доверенность № 07-65/9 от 24.05.2010г.), рассмотрев материалы дела № 10-06/06-417, возбужденного по жалобе ООО "Строй-Сити" на действия комиссии уполномоченного органа - Комитета экономики Администрации Волгоградской области и заказчика - ГУЗ "Волгоградская областная наркологическая больница" при проведении открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на выполнение работ по текущему и капитальному ремонту по лоту №2 "Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту здания ГУЗ "Волгоградская областная наркологическая больница",

### УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 23.08.2010г. вх. № 5158 поступила жалоба ООО "Строй-Сити", в которой обжалуются действия комиссии уполномоченного органа - Комитета экономики Администрации Волгоградской области и заказчика - ГУЗ "Волгоградская областная наркологическая больница" при проведении открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на выполнение работ по текущему и капитальному ремонту по лоту №2 "Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту здания ГУЗ "Волгоградская областная наркологическая больница".

Из жалобы ООО "Строй-Сити" следует, что обществу было отказано в допуске к участию в открытом аукционе на основании п. 4 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о размещении заказов), так как предложение участника о выполнении работ не соответствует п.6 ст. 724 Гражданского Кодекса РФ и требованиям Раздела 4 аукционной документации "Техническое задание" (в предложении по объему предоставления гарантий качества нет декларации участника о продлении гарантийного срока на период устранения недостатков).

Заявитель с решением комиссии не согласен по следующим основаниям:

В техническом задании (входящем в аукционную документацию) в требованиях по сроку гарантий качества работ определен срок 36 месяцев. Компания ООО "Строй-Сити" продекларировала в заявке на участие в аукционе срок - 48 месяцев, что на 12 месяцев больше необходимого (срок производства работ составляет 2 месяца).

В Техническом задании аукционной документации в предложении по объему предоставления гарантий качества есть цитирование статьи 471 п.2 и п.4 Гражданского кодекса (Статья 471. Исчисление гарантийного срока) в части продления гарантийного срока на период устранения недостатков. Гражданский кодекс РФ является одним из документов регламентирующих деятельность организаций, осуществляемых свою предпринимательскую деятельность на территории РФ. Он продекларирован по всем правилам. В связи с этим при составлении заявки на участие в аукционе декларирование статей или части статей не может быть требовано с участников аукциона.

В протоколе идет ссылка на п.6 статьи 724 Гражданского Кодекса (Статья 724. Сроки обнаружения ненадлежащего качества результата работы, которая находится в главе 37, §1. Общие положения о подряде). П. 6 статьи 724 Гражданского Кодекса ссылается на п. 2 и п. 4 статьи 471 (Статья 471. Исчисление гарантийного срока), которая находится в части общие положения о купле продаже), но она не может быть применена здесь, потому как в Гражданском Кодексе РФ есть параграф 30 (строительный подряд), в котором есть статья 755 (статья 755. Гарантии качества в договоре строительного подряда) где прописаны предоставления гарантий качеств при проведении строительных работ, т.к. договор купли-продажи и договор обычного подряда существенно отличается от договора строительного подряда, поэтому он выделен в отдельный параграф Гражданского Кодекса и является специальной нормой, а при рассмотрении специальной и общей нормой преобладает действие специальной формы. В соответствии с п.4 статьи 11 Закона о размещении заказов, в которой четко сказано: "Кроме указанных в частях 1-3 настоящей статьи требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа". Также п. 3 статьи 35 Закона о размещении заказов гласит: "Требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 настоящей статьи документов и сведений, не допускается". А в п. 2.1 ст. 35 Закона о размещении заказов четко сказано, что должен продекларировать в заявке участник аукциона: "В заявке на участие в аукционе декларируется соответствие участника размещения заказа требованиям, предусмотренным в пунктах 2-4 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона:

п. 2 ст. 11 - не проведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства; (в ред. Федерального закона от 24.07.2007 N 218-ФЗ) п. 3 ст. 11 - не приостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе; (в ред. Федерального закона от 30.12.2008 N 308-ФЗ) п. 4 ст. 11 - отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки

на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

Как видно из вышеизложенного, законом не предусмотрено декларирование части статей 724, 471, 755 Гражданского Кодекса при составлении аукционной заявки. Более того на основании статьи 35 Закона о размещении заказов требовать декларирования части статей, на которое ссылается уполномоченный орган, не в праве.

Также не декларирование участником аукциона в заявке о продлении гарантийного срока на период устранения недостатков не может быть расценено как отказ о предоставлении данных гарантийных обязательств, т.к. на территории РФ действует презумпция невиновности и в данном случае уполномоченная организация должна была руководствоваться Гражданским Кодексом, а ст. 755 Гражданского Кодекса не противоречит техническому заданию аукционной документации.

В связи с этим заявитель просит рассмотреть жалобу по существу.

Рассмотрев жалобу на соответствие требованиям статей 57-58 Закона о размещении заказов, Управление ФАС по Волгоградской области признало их достаточными, назначив рассмотрение на 27 августа 2010 года на 13 часов 00 минут. На рассмотрение жалобы явились представители уполномоченного органа и заявителя. Заказчик на рассмотрение жалобы не явился, был уведомлен о месте времени рассмотрения жалобы надлежащим образом посредством факсимильной связи.

Представитель уполномоченного органа на рассмотрение жалобы представил письменное объяснение по фактам, послужившим основанием для подачи жалобы, в котором пояснил следующее:

Комитет экономики Администрации Волгоградской области с доводами подателя жалобы не согласен, считает жалобу необоснованной, обращает внимание на следующие фактические обстоятельства.

Из положений ч.ч. 1,2 ст. 34 Закона о размещении заказов следует полномочие заказчика, уполномоченного органа разработать документацию об аукционе, а именно предусмотреть в её содержании необходимые для заказчика требования к товарам, работам и услугам, удовлетворяющие его потребительские потребности.

При разработке документации рассматриваемого размещения заказа уполномоченным органом было установлено конкретное требование по сроку гарантий выполняемых работ: гарантийный срок на выполненные работы должен составлять не менее 36 месяцев с момента ввода объекта в эксплуатацию; исправление недостатков в пределах гарантийного срока должно осуществляться за счёт подрядной организации, при этом гарантийный срок должен быть продлён на период устранения недостатков (раздел 4 "Техническое задание" документации об аукционе).

В порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 35 Закона о размещении заказов, а также п. 3.1.1 документации об аукционе, участник размещения заказа обязан подать заявку на участие в аукционе в соответствии с требованиями и по форме, установленными документацией об аукционе. Так, одним из требований к содержанию заявки участников обжалуемого размещения заказа явилось представление участником размещения заказа предложений о выполнении работ по форме 3 документации об аукционе. Буквальное содержание указанной формы предусматривает необходимость заполнения графы "Срок и объём предоставления гарантии качества работ" в соответствии с требованиями, приведёнными в техническом задании документации об аукционе.

Согласно ч. 1 ст. 36 Закона о размещении заказов, а также п. 5.1.1 документации об

аукционе аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе. При рассмотрении заявок на участие в аукционе единой комиссией было установлено, что предложением ООО "Строй-Сити" по качеству и объёму предоставления гарантий качества работ явилось (буквально): "срок и объём предоставления гарантии качества работ: (\*\*) 100% 48 месяцев". Сведений о соблюдении предусмотренного государственным заказчиком вышеуказанного требования относительно пролонгации гарантийного срока на период устранения недостатков выполненных работ в заявке ООО "Строй-Сити" установлено не было. В соответствии с п. 3.5.1 документации об аукционе отсутствие или неполное предоставление участником размещения заказа в заявке на участие в аукционе сведений, перечисленных в разделе 4 "Техническое задание", является основанием для отклонения заявки на участие в аукционе как не соответствующей требованиям документации об аукционе. Аналогично в п. 4 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов установлена обязанность комиссии отказать в допуске к участию в размещении заказа участнику в случае несоответствии его заявки требованиям документации об аукционе.

Комитет экономики Администрации Волгоградской области обращает внимание, что из положений раздела 4 "Техническое задание" документации об аукционе не следует обязанность участника размещения заказа декларировать положения ст.ст. 471, 724, 755 Гражданского Кодекса Российской Федерации. В предусмотренных положениях документации об аукционе установлены требования к качественным и количественным характеристикам выполняемых работ (в частности, требования к гарантийному сроку), в числе которых: исправление недостатков в пределах гарантийного срока должно осуществляться за счёт подрядной организации, при этом гарантийный срок должен быть продлён на период устранения недостатков.

В соответствии с ч. 3 ст. 755 ГК РФ (строительный подряд) течение гарантийного срока прерывается на все время, на протяжении которого объект не мог эксплуатироваться вследствие недостатков, за которые отвечает подрядчик. Согласно ч. 6 ст. 724 ГК РФ (общие положения о подряде) к исчислению гарантийного срока по договору подряда применяются соответственно правила, содержащиеся в пунктах 2 и 4 статьи 471 настоящего Кодекса, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, соглашением сторон или не вытекает из особенностей договора подряда.

Пунктом 2 статьи 471 ГК РФ установлено, что если покупатель лишен возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, зависящим от продавца, гарантийный срок не течет до устранения соответствующих обстоятельств продавцом. Если иное не предусмотрено договором, гарантийный срок продлевается на время, в течение которого товар не мог использоваться из-за обнаруженных в нем недостатков. Исходя из приведенных норм следует, что при обнаружении недостатков течение гарантийного срока прерывается только в случае невозможности использовать объект, товар, результат работы, однако предусмотрена возможность предусмотреть иные положения в договоре. В документации об аукционе предусмотрена пролонгация срока при обнаружении недостатков в любом случае, вне зависимости от возможности или невозможности использовать результат работы.

Стоит отметить, что требование к исчислению гарантийного срока характеризует заинтересованность заказчика в выполнении надежных работ на долгие годы и от него напрямую зависит качество работ. В связи с этим отсутствие заявления о

продлении срока на период устранения недостатков в составе заявок участников, расценено единой комиссией как невыполнение необходимых требований заказчика.

При таких обстоятельствах, действия единой комиссии по отказу в допуске ООО "Строй-Сити" к участию в аукционе являются правомерными, соответствуют п. 4 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч. 6 ст. 57 Закона о размещении заказов при подаче жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в соответствии с ч.ч. 4 и 5 указанной статьи участник размещения заказа направляет копию жалобы соответственно заказчику, оператору электронной площадки, в уполномоченный орган, специализированную организацию, конкурсную, аукционную или котировочную комиссию, действия (бездействие) которых обжалуются. Комитет экономики Администрации Волгоградской области отмечает, что в его адрес жалоба ООО "Строй-Сити" не поступала, как следствие, комитет был лишен возможности подготовить полное и всестороннее пояснение по факту подачи жалобы, что свидетельствует о существенном нарушении его законных прав.

На основании вышеизложенного, уполномоченный орган просит признать жалобу необоснованной.

По результатам рассмотрения всех материалов дела, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО "Строй-Сити" необоснованна в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с ч. 1 ст. 35 Закона о размещении заказов для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Как следует из ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать сведения, предусмотренные пунктами 2 - 4, 4.2 - 5, 6, 7 и 10 части 4 статьи 22 настоящего Федерального закона.

Пунктом 3 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов установлено, что конкурсная документация должна содержать требования к сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работ, услуг, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара (при необходимости).

Исходя из требований законодательства о размещении заказов в документации об аукционе в разделе 4 "Техническое задание" установлено следующее требование: гарантийный срок на выполненные работы должен составлять не менее 36 месяцев с момента ввода объекта в эксплуатацию; исправление недостатков в пределах гарантийного срока должно осуществляться за счёт подрядной организации, при этом гарантийный срок должен быть продлён на период устранения недостатков.

Также в соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе помимо сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4, 4.2 - 5, 6, 7 и 10 части 4 статьи 22 настоящего Федерального закона, должна содержать следующие сведения:

1) в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 настоящего Федерального закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению.

Согласно данному требованию законодательства о размещении заказов документация о рассматриваемом открытом аукционе содержит инструкцию по заполнению форм для участников размещения заказа, претендующих на участие в

открытом аукционе. В частности, "Форма 3. Предложение о выполнении работ" содержит сведения о качестве и объеме предоставления гарантий качества работ и предлагает участникам размещения заказа заполнить таблицу, где строку "Срок и объём предоставления гарантии качества работ" необходимо заполнить в соответствии с требованиями, приведенными в техническом задании документации об аукционе.

Таким образом, участник размещения заказа, подавший заявку на участие в рассматриваемом открытом аукционе должен указать свое предложение по сроку и объему предоставления гарантий качества выполнения работ согласно требованиям, установленным в Техническом задании документации об аукционе, то есть должен продекларировать следующее: гарантийный срок на выполненные работы должен составлять не менее 36 месяцев с момента ввода объекта в эксплуатацию; исправление недостатков в пределах гарантийного срока должно осуществляться за счёт подрядной организации, при этом гарантийный срок должен быть продлён на период устранения недостатков.

Кроме того, в пункте 3.5.1 документации об аукционе установлены требования к описанию поставляемого товара (выполняемых работ, оказываемых услуг), согласно которым описание участниками размещения заказа поставляемого товара, в случае если он является предметом аукциона, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, в случае если они являются предметом аукциона, их количественных и качественных характеристик осуществляется в соответствии с требованиями Раздела 4. "Техническое задание", а также в других разделах настоящей документации об аукционе по форме "Предложение о поставке товара (выполнении работ, оказании услуг)" Раздела 3. Отсутствие или неполное предоставление участником размещения заказа в заявке на участие в аукционе сведений, перечисленных в разделе 4 "Техническое задание", является основанием для отклонения заявки на участие в аукционе как не соответствующей требованиям документации об аукционе.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе.

Комиссией УФАС по Волгоградской области в ходе рассмотрения жалобы ООО "Строй-Сити" установлено, что в заявке указанного участника размещения заказа в предложении по качеству и объёму предоставления гарантий качества работ указано следующее: срок и объём предоставления гарантии качества работ: (\*\*)  
100% 48 месяцев.

Таким образом, Комиссия Волгоградского УФАС пришла к выводу о несоответствии заявки данного участника размещения заказа требованиям документации об аукционе и правомерности отказа в допуске к участию в рассматриваемом открытом аукционе ООО "Строй-Сити".

Внеплановая проверка процедуры размещения данного заказа на предмет соблюдения законодательства РФ и иных нормативных актов РФ о размещении заказов нарушений не выявила.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО "Строй-Сити" необоснованной.