

РЕШЕНИЕ
по делу № 876/03

05 июля 2011 года
гор. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

Артахов А.Б.
Акопян Т.С.
Кравцов А.Д.

рассмотрев дело № 876/03 о нарушении КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области (далее - заказчик) 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), в присутствии представителей заказчика и ООО «Пульсар» (доверенности в деле),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России 29.06.2011 г. (вх. № 11028) поступила жалоба ООО «Пульсар». В своей жалобе заявитель ссылается на нарушение заказчиком при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0358300171811000002 на приобретение оборудования для многофункционального центра предоставления государственных и муниципальных услуг (далее - аукцион), ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, выразившееся в незаконных, по его мнению, установленных заказчиком требованиях к участникам размещения заказа, что повлекло за собой ограничение круга участников размещения заказа.

В возражениях на жалобу заказчик сообщил, что доводы ООО «Пульсар» считает необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «Пульсар» и проведения внеплановой проверки размещения заказа, в порядке ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов и п. 3.25 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС РФ от 14.11.2007 г. № 379, Комиссией Ростовского УФАС России было выявлено:

В своей жалобе заявитель ссылается на следующие нарушения:

1. Требование о том, что оборудование должно быть собрано и протестировано в заводских условиях (п. 13 информационной карты);

2. Условие о том, что оплата за поставленный товар будет производиться заказчиком при условии своевременного поступления бюджетных ассигнований на счёт заказчика (п. 12 информационной карты);

3. Требование о проверке поставщиком функционирования поставленного товара (п. 5.3 проекта контракта);

4. Требование о том, что при поломке товара в течение гарантийного срока Поставщик осуществляет его проверку в течение 10 календарных дней с момента подачи заявки Заказчиком. Одновременно в течение одних суток со дня предъявления требования о замене товара Поставщик обязан **безвозмездно предоставить Заказчику во временное пользование на период проверки аналогичный товар**, доставку которого Поставщик осуществляет своими силами, за счет собственных средств (п. 7.2 проекта контракта);

5. В проекте контракта отсутствует норма об ответственности заказчика;

6. Требования к характеристикам товара, ограничивающие круг участников размещения заказа.

Согласно 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна

содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

1. В п. 13 «Характеристика товара, выполнения работ, оказания услуг» информационной карты заказчиком установлено обязательное требование о том, что всё **оборудование должно быть собрано и протестировано в заводских условиях.**

Вместе с тем, требование о **заводской сборке** поставляемого оборудования является требованием, установленным заказчиком к способу производства товара, а не к товару, что противоречит ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, согласно которой 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.

2. В п. 12 «Срок и условия оплаты поставки товара, выполнения работ, оказания услуг» информационной карты и в п. 4.1 проекта контракта заказчиком указано, что оплата производится по безналичному расчету в течение двадцати банковских дней после поставки Товара путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, согласно выставленным счету-фактуре и (или) накладной при условии своевременного поступления бюджетных ассигнований на счет Заказчика.

В соответствии со ст. 190 ГК РФ, 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.

Вместе с тем, своевременное поступление бюджетных ассигнований на счет Заказчика не является событием, которое должно неизбежно наступить, и, таким образом, не может определять срок оплаты по контракту.

Кроме того, в силу п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать сведения об условиях исполнения контракта, в том числе: форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

3. В п. 5.3 проекта контракта заказчиком установлено требование об обязательной установке оборудования в указанном Заказчиком месте и проверки его функционирования.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 46.1 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями 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.

Таким образом, указанное требование является требованием к качеству поставляемого товара (проверка заявленных участником размещения заказа характеристик оборудования) и не противоречит п. 1 ч. 4 ст. 46.1 Закона о размещении заказов.

4. В п. 7.2 проекта контракта заказчиком установлено требование о том, что при поломке товара в течение гарантийного срока Поставщик осуществляет его проверку в течение 10 календарных дней с момента подачи заявки Заказчиком. Одновременно в течение одних суток со дня предъявления требования о замене товара Поставщик обязан **безвозмездно предоставить Заказчику во временное пользование на период проверки аналогичный товар**, доставку которого Поставщик осуществляет своими силами, за счет собственных средств.

Данное требование к объему предоставления гарантий качества товара установлено заказчиком в соответствии с п. 6 ч. 4 ст. 46.1 Закона о размещении заказов, согласно которому документация об аукционе 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. 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.

5. В проекте контракта заказчиком не определена норма его ответственности, в случае не исполнения условий данного контракта.

Согласно части 9 статьи 9 Закона в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного государственным или муниципальным контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Заказчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Таким образом, поставщик (исполнитель, подрядчик) вправе в случае несоблюдения заказчиком сроков оплаты по выполненному государственному или муниципальному контракту потребовать выплаты неустойки за просрочку исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, независимо от того указана данная норма в контракте или нет.

6. Согласно п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация аукционе 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.

Заказчиком в разделе III «Техническое задание» документации об аукционе, в требованиях к закупаемому товару, в том числе, указано в пунктах 1-2: «Частота процессора не менее 2.10 ГГц не

более 2,13ГГц »; «Ядер – не менее 3, не более 4», в п. 3: «Разрешение не менее 1590x890 и не более 1600x900 при частоте не менее 75 Гц, Размер пикселя не менее 0,27 мм и не более 0,276 мм, Горизонтальная развертка 30-80кГц, Вертикальная развертка 55-75Гц, яркость не менее 240 кд/2 и не более 250 кд/м2, Углы обзора не менее 172°/172° и не более 176°/176°, Вес не менее 2,9 кг и не более 3,1 кг» и т.д.

В связи с тем, что указанные параметры при их изменении в сторону увеличения (частота процессора, количество ядер и т.д.) либо уменьшения (вес, температура и т.д.) улучшают функциональные и потребительские характеристики закупаемого оборудования, их ограничение заказчиком приводит к невозможности предложить участникам размещения заказа оборудование, имеющее лучшие характеристики.

Не принимается довод заказчика о том, что с увеличением частоты процессора возможно увеличение потребляемой мощности, температуры и шума и т.д., т.к. данные показатели заказчик вправе определить отдельно, что им и было сделано в техническом задании (Потребление энергии 2.016 Вт, Критическая температура не более 72.6°С, Уровень шума не более 2.5 Бел).

Кроме того, заказчиком в документации об аукционе был установлен ряд требований к характеристикам закупаемого товара, в том числе, технология 0.045 мкм; скорость вращения шпинделя должен быть не менее 15000 оборотов/мин; синусоидальный сигнал и т.д., которые не отражают ни функциональные ни потребительские свойства закупаемого товара. При этом, заказчиком указан ряд характеристик закупаемого товара, в полной мере определяющих потребности заказчика в данном товаре: Частота работы процессора, объем оперативной памяти, Пропускная способность 6400 Мб/сек и т.д.

Таким образом, заказчик в документации об аукционе установил «Максимальные и (или) минимальные значения показателей», которые ограничивают возможность предложить участникам размещения заказа в своих заявках товар, имеющий характеристики более лучшие, чем установленные заказчиком, что повлекло за собой ограничение круга участников размещения заказа.

В соответствии с требованием 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.

В силу ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

7. Указание Заказчиком на конкретные наименования характеристик закупаемого товара, в том числе, аппаратный ключ активации RAID, разъём Socket - LGA1366 и т.д. которые есть в наличие только у единственного производителя, имеющего определённый товарный знак: Intel, не сопровождалось в документации об аукционе словами «или эквивалент».

Согласно 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов, Документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

8. Кроме того, в нарушение требований ч. 2 ст. 19.1 и п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении

заказов, заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме не было указано обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Вместе с тем, в соответствии с требованием п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать обоснование 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.

Исходя из выше изложенного, комиссия Ростовского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. заказчик, установив в документации об аукционе требование о заводской сборке серверов, не предусмотренное Законом о размещении заказов, тем самым нарушил ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов;

2. заказчик, не указав в документации об аукционе сведения об условиях исполнения контракта, в том числе конкретные сроки оплаты товара, тем самым нарушил п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов;

3. заказчик, установив в документации об аукционе требование к качеству поставляемого товара (проверка заявленных участником размещения заказа характеристик оборудования), тем самым действовал в соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 46.1 Закона о размещении заказов;

4. заказчик, установив в документации об аукционе требование к объему предоставления гарантий качества товара (о безвозмездном предоставлении Заказчику во временное пользование на период проверки аналогичного товара), тем самым действовал в соответствии с п. 6 ч. 4 ст. 46.1 Закона о размещении заказов;

5. заказчик, указав в документации об аукционе максимальные и (или) минимальные значения показателей закупаемого товара, которые ограничивают круг участников размещения заказа, тем самым нарушил ч. 1 ст. 41.6 и ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов;

6. заказчик, указав в документации об аукционе конкретные наименования характеристик закупаемого товара, которые индивидуализируют товар и не сопроводив их словами «Или эквивалент», тем самым нарушил ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов;

7. заказчик, не указав в документации об открытом аукционе в электронной форме обоснование начальной (максимальной) цены контракта, тем самым нарушил ч. 2 ст. 19.1 и п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

На основании Постановления Правительства РФ от 20.02.2006 г. № 94, в соответствии с ч.ч. 1, 3 ст. 17 и ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов Комиссия Ростовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Пульсар» частично обоснованной.

2. Признать КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области нарушившим части 2.1 и 3.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6, п. 8 ч. 4 ст. 41.6, ч. 2 ст. 19.1 и п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

3. Выдать КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области предписание об устранении допущенных нарушений, путём аннулирования открытого аукциона в электронной форме № 0358300171811000002 на приобретение оборудования для многофункционального центра предоставления государственных и муниципальных услуг.

4. Рассмотреть вопрос о привлечении должностного лица КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области к административной ответственности по ст. 7.30 КоАП РФ.

5. Контроль за исполнением решения возложить на Суконцева А.П.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

А.Б. Артахов

Т.С. Акопян

А.Д. Кравцов

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течении трёх месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ № 376/03

05 июля 2010 года
гор. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее — Ростовское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

Артахов А.Б.
Акопян Т.С.
Кравцов А.Д.

на основании своего решения от 05.07.2011 г. по делу № 876/03 о нарушении КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области части 2.1 и 3.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6, п. 8 ч. 4 ст. 41.6, ч. 2 ст. 19.1 и п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области до 05 августа 2011 г. аннулировать открытый аукцион в электронной форме 0358300171811000002 на приобретение оборудования для многофункционального центра предоставления государственных и муниципальных услуг.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» (www.rts-tender.ru) обеспечить заказчику - КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области возможность исполнения предписания Ростовского УФАС России.

Об исполнении настоящего предписания КУИ Администрации Белокалитвенского района Ростовской области надлежит сообщить в Ростовское УФАС России до 08 августа 2011 г., приложив заверенные копии документов, подтверждающих факт исполнения предписания.

Контроль за исполнением предписания возложить на Суконцева А.П.

В соответствии с ч.9 ст.60 Федерального Закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

А.Б. Артахов
Т.С. Акопян
А.Д. Кравцов