

Жалоба рассмотрена:
28 января 2011 года
г. Тверь

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

председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Фомин В.М. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Бутылина Н.К. – специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Бровкин В.Ю. – специалист I разряда отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- департамента государственного заказа Тверской области: <...>,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) 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 России от 14.11.2007 № 379, п.п. 5.4-5.6. Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 15.12.2006 № 324, жалобу ООО «Национальная компания строительства и проектирования сооружений» и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

установила:

В Тверское УФАС России 24.01.2011 поступила жалоба ООО «Национальная компания строительства и проектирования сооружений» (далее – Заявитель) на действие аукционной комиссии при проведении открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на поставку спортивных площадок для государственных нужд Тверской области (далее – аукционная комиссия, аукцион) в части отказа Заявителю в допуске к участию в аукционе в связи с несоответствием его заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе.

По мнению Заявителя, его заявка на участие в аукционе подготовлена в строгом соответствии с требованиями документации об аукционе, полностью повторяет требования Технического задания Заказа на поставку документации об аукционе (далее – Техническое задание), что свидетельствует о готовности Заявителя выполнить все условия Заказчика при исполнении контракта.

Департамент государственного заказа Тверской области с доводами жалобы не согласен, считает, что Заявителю правомерно отказано в допуске к участию в аукционе так как, в «Сведениях о характеристиках товара» технические

характеристики предлагаемого к поставке товара прописаны со словами «должны быть», а такая трактовка не гарантирует исполнения контракта в соответствии с требованиями, указанными в документации об аукционе, а также по нескольким позициям предлагаемого к поставке товара не указаны конкретные его характеристики.

На момент рассмотрения жалобы государственные контракты заказчиками не заключены.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов и проведения в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки Комиссия установила:

1. 21.12.2010 Уполномоченным органом опубликовано в официальном печатном издании – газете «Тверская жизнь» № 232 и размещено на официальном сайте Тверской области в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов www.gostorgi.tver.ru извещение № 2010/208ОА-749 о проведении открытого аукциона. В тот же день на официальном сайте размещена документация об аукционе. Согласно условиям, предусмотренным извещением и документацией об аукционе, предметом аукциона является право на заключение государственных контрактов на поставку спортивных площадок для государственных нужд Тверской области при начальной (максимальной) цене контракта – 163 000 000 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 19.01.2011 № 2010/208ОА-749/1 (далее – протокол) для участия в аукционе подали заявки пять участников размещения заказа: Заявитель, ЗАО СК «Тверьгражданстрой», ООО «ПромЭлектро», ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт», ООО «Оптторг».

По результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе Заявителю отказано в допуске к участию в аукционе, со ссылкой на пункт 4 части 1 статьи 12 Закона в связи с несоответствием его заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе, а именно: «в сведениях о характеристиках товара технические характеристики предлагаемого к поставке товара прописаны со словами «должны быть», что не гарантирует поставку товара в соответствии с требованиями, указанными в документации об аукционе, а также не указаны конкретные характеристики предлагаемого к поставке товара:

- универсальная спортивная площадка размером 24x42 для игры в мини-футбол с искусственной травой: ограждение - толщина сварной решетки указана – не менее 3 мм;

- универсальная спортивная площадка размером 24x30 с наливным покрытием: ограждение - толщина сварной решетки указана – не менее 3 мм; покрытие – толщина слоя указана не менее 12-14 мм;

- универсальная спортивная площадка размером 24x42 с наливным покрытием: ограждение - толщина сварной решетки указана – не менее 3 мм; покрытие – толщина слоя указана не менее 12-14 мм;

вагон-бытовка для переодевания: толщина стен – расстояние между лагами указана не более 55 см; проводка – указана не менее 1,5 мм²».

Трем участникам (ЗАО СК «Тверьгражданстрой», ООО «ПромЭлектро», ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт») отказано в допуске к участию в аукционе по аналогичным основаниям.

К участию в аукционе был допущен только один участник размещения заказа – ООО «Оптторг», в связи с чем аукцион признан несостоявшимся, заказчиком предписано заключить контракты с единственным допущенным участником аукциона - ООО «Оптторг» по начальной (максимальной) цене контракта или по согласованной цене с данным участником размещения заказа и не превышающей

начальной (максимальной) цены контракта.

2. Требования к поставляемому товару в документации об аукционе изложены следующим образом (приводятся выдержки характеристик, положенные в основу решения аукционной комиссии об отказе в допуске к участию в аукционе, изложенные в протоколе):

- к универсальной спортивной площадке размером 24x42 для игры в мини-футбол с искусственной травой - футбольные ворота размером 2x3м и глубиной 1 метр стационарные должны быть выполнены из трубы диаметром 89мм; боковые стороны высотой 3 метра выполняются из профильной трубы размерами 50x25мм и 60x40мм и оцинкованной сварной решеткой толщиной не менее 3 мм;

- к универсальной спортивной площадке размером 24x30 с наливным покрытием - футбольные ворота размером 2x3м и глубиной 1 метр стационарные должны быть выполнены из трубы диаметром 89мм; конструкция баскетбольных ферм из труб различного диаметра должна обладать высоким коэффициентом жесткости, вынос несущей части фермы должен составлять 2,5 метра от ограждения» каркас трибун должен быть выполнен из трубы профильной различного сечения; боковые стороны ограждения высотой 3 метра выполняются из профильной трубы размерами 50x25мм и 60x40мм и оцинкованной сварной решеткой толщиной не менее 3 мм;

- к универсальной спортивной площадке размером 24x42 с наливным покрытием - футбольные ворота размером 2x3м и глубиной 1 метр съемные должны быть выполнены из трубы диаметром 89мм; конструкция баскетбольных ферм должна обладать высоким коэффициентом жесткости, вынос несущей части фермы должен составлять 1,5 метра от ограждения; боковые стороны высотой 3 метра выполняются из профильной трубы размерами 50x25мм и 60x40мм и оцинкованной сварной решеткой толщиной не менее 3 мм; толщина слоя наливного покрытия не менее 12-14 мм;

- к вагону-бытовке для переодевания - расстояние между лагами не более 55см; - проводка: медная, магистраль 3x2,5мм², подводка к светильникам и к каждой розетке не менее 1,5мм².

Вышеуказанные требования к характеристикам товара свидетельствуют о том, что любые характеристики в заданных диапазонах соответствуют установленным требованиям.

3. В соответствии с частью 1 статьи 35 Закона участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Требования к содержанию заявки на участие в аукционе установлены частью 2 статьи 35 Закона. В частности, пунктом 2 части 2 статьи 35 Закона установлено, что заявка должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

В соответствии с частью 3 статьи 35 Закона требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 статьи 35 Закона документов и сведений, не допускается.

Документация об аукционе включает «Инструкцию участникам размещения заказа по подготовке заявок на участие в аукционе», пунктом 10 которой установлено, что участник размещения заказа должен представить сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара по форме № 1.2. документации об аукционе.

Согласно форме 1.2 «Сведения о характеристиках товара» документации об

аукционе участник размещения заказа заполняет указанную форму с указанием наименования предлагаемого к поставке товара, характеристик и комплектации товара (производитель). При этом ни форма 1.2, ни иные положения документации об аукционе не содержат указание на недопустимость указания отдельных характеристик товара с использованием слов «должен быть», «не менее», «не более» или с указанием допустимого документацией об аукционе диапазона, тем более, когда документация об аукционе устанавливает такую характеристику с использованием слов «не менее» или «не более» или с использованием диапазона. Кроме того, проект контракта, являющийся составной частью документации об аукционе (приложение 3 к нему с приложением, поименованным «Техническая характеристика (техническое задание) поставляемого товара») предусматривает, что технические характеристики товара вносятся в контракт не в соответствии с предложениями победителя, содержащимися в его заявке, а в соответствии с п. 2.2 Заказа на поставку, являющегося составной частью документации об аукционе, т.е. в том виде, как их определил Заказчик с использованием слов «не менее» или «не более» или с использованием диапазона.

Согласно положениям части 12 статьи 35, части 6 статьи 36, части 13 статьи 37 и части 3 статьи 38 Закона контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения контракта с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, по цене, предложенной таким участником, либо по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с единственным участником аукциона (с единственным допущенным к участию в аукционе участником размещения заказа) цене контракта, не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Использование в заявке глагола в неопределенной форме «должен быть» применительно к характеристикам товара не свидетельствует ни о несоответствии заявленного товара требованиям документации об аукционе, ни о том, что подобное оформление заявки не гарантирует поставку товара в соответствии с требованиями, указанными в документации об аукционе.

4. В соответствии с частями 1 и 3 статьи 35 Закона аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе. На основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 Закона, а также оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе, который ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Статьей 12 Закона установлен исчерпывающий перечень оснований, по которым при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе.

Пунктом 4 части 1 статьи 12 Закона установлено, что участник размещения заказа не допускается 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.

При указанных выше обстоятельствах аукционной комиссией решение об отказе Заявителю в допуске к участию в аукционе принято с нарушением требований пункта 4 части 1 статьи 12 Закона.

5. По аналогичным основаниям в допуске к участию в аукционе отказано также ЗАО СК «Тверьгражданстрой», ООО «ПромЭлектро» и ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт».

При указанных выше обстоятельствах аукционной комиссией решение об отказе ЗАО СК «Тверьгражданстрой», ООО «ПромЭлектро» и ООО «ПТК Константа спорт» в допуске к участию в аукционе также принято с нарушением требований пункта 4 части 1 статьи 12 Закона.

6. В соответствии с подпунктом 2 части 2 статьи 35 Закона заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

Таким образом, Законом установлено, что в зависимости от предмета контракта: поставка товара либо выполнение работ, оказание услуг, объем представляемых участником размещения заказа сведений отличается.

В этой связи, правильное определение предмета контракта имеет существенное значение.

В соответствии со статьей 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

В соответствии с пунктом 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 704 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами. Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц.

Как следует из технического задания документации об аукционе, предметом контракта является выполнение подрядных работ из материалов и оборудования подрядчика, а не поставка товара, о чем свидетельствуют, в частности требования к изготовлению и монтажу футбольных ворот, ограждения, подготовке основания для спортивной площадки, монтажу баскетбольных стоек и другие. В этой связи требование о предоставлении в составе заявок сведений о характеристиках и комплектации товара, заказчиком и уполномоченным органом установлено с нарушением требований части 4 статьи 34 Закона. Кроме того, Законом не предусмотрено право устанавливать требование об указании сведений о производителе как в случае поставки товара, так и в случае выполнения подрядных работ.

На основании изложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17 и частью 6 статьи

60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

решила:

1. Признать жалобу ООО «Национальная компания строительства и проектирования спортивных сооружений» обоснованной.
2. Признать в действиях департамента государственного заказа Тверской области и государственных заказчиков: комитета по физической культуре и спорту Тверской области, департамента социальной защиты населения Тверской области, департамента образования Тверской области и департамента здравоохранения Тверской области нарушение требований части 4 статьи 34 Закона в части установления излишних требований к представлению участниками размещения заказа сведений о характеристиках товара и о производителе.
3. Признать аукционную комиссию нарушившей требования пункта 4 части 1 и части 2 статьи 12 Закона в части отказа в допуске на участие в аукционе Заявителю, ЗАО СК «Тверьгражданстрой», ООО «ПромЭлектро», ООО «ПТК КОНСТАНТА спорт».
4. Выдать департаменту государственного заказа Тверской области и аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии Л.В. Посохова

В.М. Фомин

Н.К. Бутылина

В.Ю. Бровкин

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-11-2011

о прекращении нарушения в сфере размещения заказов

28 января 2011 года

г. Тверь

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

председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Фомин В.М. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Бутылина Н.К. – специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Бровкин В.Ю. - специалист I разряда отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- департамента государственного заказа Тверской области: <...>,

на основании решения от 28.01.2011 по делу № 05-6/1-11-2011 и в соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

предписывает:

1. Департаменту государственного заказа Тверской области в срок до 08.02.2011 довести содержание решения и предписания по делу № 05-6/1-11-2011 до сведения аукционной комиссии.

2. Департаменту государственного заказа Тверской области и аукционной комиссии в срок до 18.02.2011:

2.1. отменить протокол рассмотрения заявок от 19.01.2011 № 2010/208ОА-749/1;

2.2. повторно рассмотреть заявки участников размещения заказа с соблюдением требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»;

2.3. уведомить участников размещения заказа, допущенных к участию в аукционе и признанных участниками аукциона по результатам повторного рассмотрения заявок, о дате, времени и месте проведения аукциона; провести аукцион.

3. Департаменту государственного заказа Тверской области в срок до 21.02.2011 представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением заверенных надлежащим образом документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии Л.В. Посохова

В.М. Фомин

Н.К. Бутылина

В.Ю. Бровкин