

РЕШЕНИЕ по делам № 06-14/13-194, 06-14/13-198, 06-14/13-200

25 июня 2013 года

город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее – Комиссия Мурманского УФАС России)

при участии:

представителей УФСИН России по Мурманской области <А...> (по доверенности от 24.06.2013), <Н...> (по доверенности от 05.03.2013),

представителя ООО «ПродАльянс» <Н...> (по доверенности от 01.08.2012), директора ООО «ПродАльянс» <Ш...>,

генерального директора ООО «ПолярисМол» <Ш...>,

без участия представителей ООО «Севморснаб»,

рассмотрев жалобы ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» на действия Единой комиссии УФСИН по МО при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта (0149100002913000023) (далее — Открытый аукцион) и в результате проведения внеплановой проверки 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 по тексту - Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области обратились ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» на действия Единой комиссии УФСИН по МО при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта.

Заявители указывают, что первые части заявок, поданные ими для участия в открытом аукционе в электронной форме, были необоснованно отклонены.

24.06.2013г. в связи с необходимостью проведения дополнительного анализа представленных документов и сведений Комиссией Мурманского УФАС был объявлен перерыв до 15 часов 30 минут 25 июня 2013 года.

Комиссия Мурманского УФАС России, ознакомившись с доводами Заявителя, возражениями Заказчика, Единой комиссией проанализировав представленные документы, приходит к следующим выводам.

Из существа дела следует, что извещение о проведении открытого аукциона размещено на официальном сайте в сети Интернет по адресу: www.zakupki.gov.ru 04.06.2013.

Номер извещения: 0149100002913000023.

Предмет аукциона: Поставка масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта.

Государственный заказчик: Управление Федеральной службы исполнения наказаний по Мурманской области (далее - УФСИН России по МО).

Начальная (максимальная) цена контракта: 545 490,00 (пятьсот сорок пять тысяч четыреста девяносто) рублей 00 копеек.

Главой 3.1 Закона о размещении заказов регламентированы требования к проведению открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с частью 1 статьи 41.9 Закона о размещении заказов 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.

Частью 4 вышеназванной статьи установлено, что 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.

Согласно части 5 статьи 41.9 Закона о размещении заказов отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным [частью 4](#) настоящей статьи, не допускается.

Предметом проводимого открытого аукциона в электронной форме является поставка товара (маргарина), таким образом, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак (п.п. «б» п. 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов).

Пункт 7.3 аукционной документации также содержит требование, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие сведения:

1. согласие участника размещения заказа на поставку товаров, соответствующих требованиям документации об аукционе, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе;

2. конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

Подытоживая изложенное можно сделать вывод о том, что участник размещения заказа для участия в открытом аукционе в электронной форме на поставку маргарина должен был подать первую часть заявки содержащую:

1. согласие на поставку маргарина, соответствующего требованиям документации об аукционе (В пункте 19 Информационной карты «Требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, сроку и (или) объему предоставления гарантий качества» аукционной документации содержатся следующие требования к закупаемому товару (маслу подсолнечному

нерафинированному 1 сорта): требования к его качеству, сроку годности, таре, упаковке, прозрачности, запаху, вкусу. Участник в заявке должен выразить согласие поставить товар с характеристиками, отвечающими требованиям пункта 19 информационной карты), **на условиях, предусмотренных документацией об аукционе** (Условия поставки масла подсолнечного УФСИН по МО области установил в пункте 20 Информационной карты «Место, условия и сроки поставки товара (требования к поставке товара)», а именно указал, кто будет являться грузополучателем и срок поставки масла. Кроме того, условия поставки масла подсолнечного содержатся в проекте контракта, который будет заключен по результатам проводимых торгов. В проект контракта, в том числе внесены сведения из пункта 20 Информационной карты.

Важно отметить, что заказчик обязан определять условия поставки товара (место, условия и сроки (периоды) поставки товара) в аукционной документации в силу пункта 7 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов. Установленные заказчиком условия являются императивными. Подрядчик, определенные заказчиком условия поставки товара, изменять не может, поскольку при подаче заявки дает согласие поставлять товар именно на этих условиях и на этих же условиях подписывается контракт).

2.конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме (В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов заказчиком должны быть установлены 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.

Как ранее было отмечено, УФСИН по МО в пункте 19 Информационной карты установил показатели (качественные и функциональные характеристики) предмета торгов:

Наименование товара: масло подсолнечное нерафинированное 1 сорт;

Качество поставляемой продукции должно соответствовать нормативным правовым

актам РФ (ГОСТ 52465-2005) и подтверждаться качественными удостоверениями на каждую партию товара. Поставка подлежит продукция Российского происхождения.

Срок годности продукции: остаточный срок годности на момент поставки не менее 10 месяцев с даты поставки.

Тара и упаковка: бутылка из полимерных материалов с подсолнечным маслом до 2 л. упаковано в ящики из гофрированного картона по ГОСТ 9142 и ГОСТ 13516 или другие ящики по документу, в соответствии с которым они изготавливаются, обеспечивающие сохранность продукции, или формируют для упаковывания в термоусадочную пленку по ГОСТ 25951 или другую пленку с аналогичными свойствами по документу.

Прозрачность: допускается осадок и легкое помутнение или «сетка» на осадком

Запах и вкус: свойственные подсолнечному маслу, без постороннего запаха и вкуса

Поставляемый товар должен иметь сертификат соответствия (наличие сертификата соответствия является обязательным приложением к государственному контракту и передается Заказчику при поставке товара.) Копии сертификатов (удостоверения качества) заверяются держателем подлинника документа, нотариусом или органом сертификации, выдавшими сертификат.

В свою очередь, участник должен указать конкретные качественные и функциональные характеристики показатели того товара (масла подсолнечного), который он будет поставлять.)

Комиссией Мурманского УФАС проведена проверка обоснованности отклонения первых частей заявок заявителей: ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб».

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 17.06.2013 Единая комиссия (в составе <...>) приняла решение отказать в допуске, в том числе следующим участникам размещения заказа:

Заявка №4 (ООО «ПолярисМол») – в соответствии с п.п. "б" п. 1 ч. 4 ст. 41.8, а именно

не указаны конкретные о сроках поставки товара соответствующие значениям документации открытого аукциона в электронной форме;

Заявка №8 (ООО «ПродАльянс») – в соответствии с п.п. "б" п. 1 ч. 4 ст. 41.8, а именно не указаны конкретные о сроках поставки товара соответствующие значениям документации открытого аукциона в электронной форме и грузополучатель;

Заявка №10 (ООО «Севморснаб») – в соответствии с п.п. "б" п. 1 ч. 4 ст. 41.8, а именно не указаны конкретные о сроках поставки товара соответствующие значениям документации открытого аукциона в электронной форме и грузополучатель.

Комиссия Мурманского УФАС ознакомившись с причинами и основаниями отклонения заявок, обзрев заявки ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» приходит к нижеследующим выводам.

ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» не указали в составе заявок данные о сроке поставки и грузополучателе.

В обоснование отклонения Единая комиссия сослалась на положения п.п. "б" п. 1 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, то есть посчитала, что участниками не представлены конкретные показатели предлагаемого к поставке товара.

Комиссия Мурманского УФАС с выводами Единой комиссии не согласна, считает, их необоснованными.

Единая комиссия, неправильно истолковав положения Гражданского кодекса РФ и Закона о размещении заказов, пришла к выводу о том, что грузополучатель и срок поставки это характеристики товара, вместе с тем необходимо различать понятие качественная и функциональная характеристика товара и условия поставки этого товара заказчику.

Характеристики товара, позволяют определить какого качества, цвета, размера, веса, консистенции, функционального назначения будет поставлен товар.

В свою очередь условия исполнения контракта установлены с целью

урегулирования вопросов того в какие сроки, в какое место будет поставлен товар и т.д.

Непосредственно сам заказчик УФСИН по МО в утвержденной аукционной документации на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта разделил понятия требования к товару и условия поставки товара в Информационной карте:

Пункт 19 Информационной карты - Требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, сроку и (или) объему предоставления гарантий качества.

Пункт 20 Информационной карты - Место, условия и сроки поставки товара (требования к поставке товара).

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение может осуществляться:

- 1) Путем проведения торгов, в форме конкурса, аукциона, в том числе и аукциона в электронной форме;
- 2) Без проведения торгов.

Согласно статье 20 Закона о размещении заказов под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

В соответствии со статьей 32 вышеназванного закона под аукционом понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта.

Таким образом, следует разделять торги в форме конкурса, где участник должен предложить условия исполнения контракта и аукцион, где заказчик их устанавливает самостоятельно и они являются неизменными.

Закон о размещении заказов содержит требование о том, что в обязательном порядке аукционная документация должна содержать (часть 4 статьи 41.6) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Место, условия и сроки (периоды) поставки товара заказчик определяет самостоятельно. У участника размещения заказа **при участии в аукционе** отсутствует право предлагать свои условия поставки товаров, отличные от установленных в аукционной документации.

Частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов регламентировано, что заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в [части 8 статьи 41.11](#) настоящего Федерального закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

Из приведенной нормы следует, что из заявки участника размещения заказа, ставшего победителем торгов, в контракт переносятся исключительно:

- а) предложенная цена контракта,
- б) сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара).

В данном перечне приведены исчерпывающие сведения, которые переносятся из заявки участника, ставшего победителем торгов в заключаемый контракт, иные сведения должны быть внесены в него на этапе утверждения аукционной документации (или внесения в нее изменений в сроки установленные законом).

Приложением №2 к проекту государственного контракта на поставку масла подсолнечного установлен график поставки:

N п/п	Наименование товара	Ед. изм.	Кол-во	Срок исполнения поставки	Наименование грузополучателя
	Масло подсолнечное			с момента	ЦБ МТ и ВС ФКУ ИК-17 УФСИН России по

1.	масло подсолнечное нерафинированное 1 сорт	кг	9000 заключения контракта до 12 июля 2013 г.	мурманской области 183035, г. Мурманск, ул. Угольная база 9
----	--	----	--	--

Таким образом, не представляется возможным определить какие конкретные сведения о месте и сроке поставки хотела обозреть Единая комиссия в первых частях заявок участников размещения заказа, с учетом того что сведения о месте и сроке поставки товара уже установлены самим заказчиком в аукционной документации и проекте контракта.

Подводя итог вышесказанному, Комиссия Мурманского УФАС приходит к выводу, что у Единой комиссии отсутствовали правовые основания отклонять заявки ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» по причине не представления в заявках сведений о сроке и месте поставки.

На основании изложенного, жалобы ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» на действия Единой комиссии УФСИН по МО при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку маргарина признаются обоснованными.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов Комиссией Мурманского УФАС проведена внеплановая проверка размещенного открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку маргарина в ходе которой установлено нижеследующее.

Как ранее было отмечено, соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае не предоставления сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений.

Часть 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов содержит требование о том, что помимо всего прочего первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

В пункте 19 Информационной карты УФСИН по МО установил требование таре закупаемого товара (масла подсолнечного): бутылка из полимерных материалов с подсолнечным маслом до 2 л.

Участник размещения заказа, заявке которого был присвоен №1, предложил к поставке масло подсолнечное нерафинированное 1 сорта. В качестве тары предлагаемого к поставке товара прописал бутылка из полимерных материалов с подсолнечным маслом **до 2 л**.

Из предложения данного участника, не представляется возможным определить, в какой конкретно таре будет поставлено им масло подсолнечное.

Согласно пункту 5.5.2 ГОСТ Р 52465-2005 «Масло подсолнечное. Технические условия» подсолнечное масло расфасовывают по массе или объему в любую потребительскую тару, изготовленную из материалов, разрешенных для контакта с растительными маслами в установленном порядке.

На основании изложенного, можно сделать вывод о том, что заявка №1 не содержала конкретных показателей товара и должна была быть отклонена согласно пункту 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 17.06.2013 Единая комиссия (в составе <...>) приняла решение допустить участника размещения заказа, заявке которого был присвоен №1 к участию в открытом аукционе в электронной форме.

Комиссия Мурманского УФАС усматривает в действиях Единой комиссии нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

В силу пункта 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

Частью 7 аукционной документации установлены требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме и инструкция по ее заполнению:

7.1. Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме направляется участником размещения заказа оператору электронной площадки в форме двух электронных документов. Указанные электронные документы подаются одновременно.

7.2. Заявка на участие в аукционе, подготовленная Участником размещения заказа, а также все запросы о разъяснении положений документации, должны быть написаны на русском языке.

7.3. Заявка на участие в аукционе состоит из двух частей.

Первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие сведения:

7.3.1.1. согласие участника размещения заказа на поставку товаров, соответствующих требованиям документации об аукционе, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе;

7.3.1.2. конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак;

7.3.1.3. первая часть заявки на участие в аукционе может содержать эскиз, рисунок, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается заказ.

Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения:

7.3.1.2. фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика;

7.3.1.3. копии документов, подтверждающие соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе:

а) копии документов, подтверждающие соответствие участника размещения заказа требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона, в том числе копии действующих лицензий на виды работ по предмету аукциона (если деятельность лицензируется);

б) обладание участником размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности (если это предусмотрено Информационной картой аукциона);

в) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой. Предоставление указанного решения не требуется в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает максимальную сумму сделки, предусмотренную решением об одобрении или о совершении сделок, предоставляемым для аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке.

7.5. Непредставление необходимых документов в составе заявки, наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товаре, на поставку которых размещается заказ, является риском участника размещения заказа, подавшего такую заявку, и является основанием для отказа в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе.

7.6. В случае установления недостоверности сведений, содержащихся в документах, предоставленных участником размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе, такой участник должен быть отстранен заказчиком от участия в аукционе на любом этапе его проведения вплоть до заключения государственного контракта.

7.7. Инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе:

7.7.1 Заполнение заявки осуществляется в соответствии с порядком, определенным регламентом функционирования электронной торговой площадки на сайте www.roseltorg.ru.

Из анализа требований установленных УФСИН МО к составу заявки и инструкции по ее заполнению следует, что содержащиеся в аукционной документации требования дублируют положения Закона о размещении заказа.

Вместе с тем, требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме и инструкция по ее заполнению должны разрабатываться заказчиком в каждой аукционной документации с учетом специфики проводимых торгов, закупаемого товара и т.д.

Инструкция и требования к составу заявки разрабатываются заказчиком в целях разъяснения и определения участникам размещения заказа, какие именно документы и сведения должна содержать заявка, как ее правильно заполнить.

В случае, если в документации об открытом аукционе в электронной форме содержится абстрактная формулировка сведений, которые должен представить участник размещения заказа в составе заявки на участие в торгах (подобно той, которая установлена [пунктом 6 части 1 статьи 41.8](#) Закона о размещении заказов), такое требование нельзя считать установленным.

Комиссией Мурманского УФАС установлено, что аукционная документация не содержит конкретного перечня сведений, а именно конкретных показателей, необходимых для представления участником в составе первой части заявки. В результате участник размещения заказа не был уведомлен заказчиком о том, на соответствие какому перечню конкретных показателей будет проверяться его первая часть заявки, а также какие конкретные сведения необходимо представить в составе первой части заявки

На основании изложенного, Комиссия Мурманского УФАС усматривает в действиях заказчика УФСИН по МО нарушение пункта 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Документация о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта для нужд Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Мурманской области утверждена 04.06.2013 и.о. начальника УФСИН России по Мурманской области <Ш...>.

Необходимо отметить, что не установление УФСИН по МО конкретных требований к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме и инструкции по ее заполнению привело к негативным последствиям, а именно произошли разночтения и не правильное понимание требований, как со стороны Единой комиссии так и со стороны участников размещения заказа. Вследствие получившихся разночтений, заявки ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» были необоснованно отклонены.

Руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «ПолярисМол», ООО «ПродАльянс», ООО «Севморснаб» на действия Единой комиссии УФСИН по МО при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку маргарина признаются обоснованными.
2. Признать Единую комиссию УФСИН по МО нарушившей часть 5 статьи 41.9, пункт 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.
3. Признать заказчика – УФСИН по МО нарушившим пункт 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.
4. Выдать Единой комиссии УФСИН по МО, заказчику – УФСИН по МО, оператору Единой ЭТП предписание об устранении выявленных нарушений.
5. Передать материалы дела должностному лицу для решения опроса о возбуждении административных производств в отношении членов Единой комиссии УФСИН по МО и должностного лица заказчика УФСИН по МО.

Резолютивная часть решения оглашена 25 июня 2013 года. В полном объеме решение изготовлено 27 июня 2013 года.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.