

РЕШЕНИЕ

по делу № 12-06/02-99

23 марта 2012 года

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:

Мироненко П.И. – председателя Комиссии, Руководителя Управления,

Бабкиной Ю.А. - члена Комиссии, начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Емельянова Д.А. – члена Комиссии, специалиста I разряда отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Лопатюк О.В. – представителя Управления автомобильных дорог администрации Волгоградской области (на основании доверенности № 25/661 от 20.03.2012г.),

рассмотрев материалы дела № 12-06/02-99, возбужденного по жалобе ООО «Магистраль-Юг» на положение документации об аукционе на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах»

УСТАНОВИЛА:

16 марта 2012 года в УФАС по Волгоградской области поступила жалоба (вх. № 1603) ООО «Магистраль-Юг» на положение документации об аукционе на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах» (№ 0129200001912000497).

В своей жалобе ООО «Магистраль-Юг» сообщает следующее.

Согласно части 2.1. ст. 34 Закона «О размещении заказов на поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» №94-ФЗ (далее - Закон) 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, за исключением случаев, если возможность становления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена законом. В соответствии с частью 3.1. той же статьи Закона 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.

Считаем, что Заказчиком и уполномоченным органом нарушены вышеизложенные положения ст. 34 Закона путем утверждения и согласования документации об аукционе, содержащей положения, несоответствующие Закону, а именно содержащей требование к производителю товара, в том числе в форме предъявления требований к техническим характеристикам используемого при выполнении работ товара, в связи со следующим.

В соответствии с разделом 2 документации об аукционе «Информационная карта аукциона в электронной форме» первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели используемого товара (материалов), в полном объеме и последовательности соответствующие значениям, установленным в Ведомости основных материалов документации об открытом аукционе в электронной форме (далее - Ведомость основных материалов), и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара (материалов) по рекомендуемой форме.

Согласно Ведомости основных материалов работы выполняются путем применения, в том числе:

дорожных металлических ограждений барьерного типа с горячим цинкованием 11ДО- 2,0-250/1,5;

дорожных металлических ограждений барьерного типа с горячим цинкованием 11ДО-3,0-190/0,9.

Исходя из вышеуказанного требования документации об аукционе к указанию участниками размещения заказа в первой части заявки используемого товара и при отсутствии указания Заказчиком на товарный знак такого товара, то значения показателей дорожных металлических ограждений приведены в Ведомости основных материалов в качестве тех значений, которые не могут меняться.

В свою очередь, документация об аукционе имеет Раздел 4 - Техническое задание, которое представлено в виде проектной документации на выполнение работ, разработанной ОАО «ГИПРОРЕЗИНОТЕХНИКА» и утвержденной Управлением автомобильных дорог Администрации Волгоградской области (далее - проект), а Ведомость основных материалов является Приложением №3 к такому

Техническому заданию. И согласно проекту (лист 11 проекта) к применению назначено металлическое барьерное ограждение в соответствии с ТУ5216-007-44884945-2006, разработанные ЗАО «Точинвест» г. Рязань, а именно: дорожные ограждения 11ДО-3,0-190/09/ТУ5216-007-44884945-2006, 11ДО-2,0-250/1,5/ ТУ5216-007-44884945-2006.

В соответствии с ГОСТ 2.114-95 «Единая система конструкторской документации. Технические условия» техническими условиями {далее - ТУ) является технический документ, который разрабатывается по решению разработчика (изготовителя) или по требованию заказчика (потребителя) продукции. ТУ являются неотъемлемой частью комплекта конструкторской и другой технической документации на продукцию. ТУ разрабатывают на одно конкретное изделие, материал, вещество и т.п., или на несколько конкретных изделий, материалов, веществ (групповые технические условия). Требования, установленные ТУ, не должны противоречить обязательным требованиям государственных стандартов, распространяющихся на данную продукцию.

ТУ являются документом, разрабатываемым и используемым каждым производителем продукции индивидуально. ТУ подлежат утверждению их разработчиком и согласованию с различными организациями, органами государственного контроля и надзора. ТУ каждого завода - изготовителя на ограждения дорожные, удерживающие подлежат согласованию в ФГУП «РОСДОРНИИ» и Главном управлении ГИБДД МВД РФ. Согласование необходимыми инстанциями ТУ означает, что данные ТУ, и соответственно, продукция, изготавливаемая на их основе, соответствуют всем необходимым нормативным документам, в том числе государственным стандартам. ТУ 5216-007-44884945-2006, обозначенные в проекте, являются техническими условиями, распространяющимися на ограждения дорожные, производимые ЗАО «Точинвест». Авторские права на данные ТУ принадлежат ЗАО «Точинвест» и использование ТУ третьими лицами без письменного согласия ЗАО «Точинвест» не допускается. Кроме того, указанные ТУ ЗАО «Точинвест» отсутствуют в открытом доступе.

Обозначение Заказчиком дорожных ограждений, подлежащих применению при выполнении работ, приведенное в Ведомости основных материалов, также является незаконным и ограничивающим число участников размещения заказа, в связи со следующим.

1. Описание дорожного ограждения, приведенное Заказчиком в Ведомости основных материалов не соответствует общепринятым обозначениям дорожных ограждений, а свидетельствует об указании Заказчиком к применению именно барьерного ограждения одного производителя - ЗАО «Точинвест». Данный вывод следует из следующего.

Заказчиком в Ведомости основных материалов при обозначении дорожного ограждения, подлежащего к применению (дорожные металлические ограждения барьерного типа с горячим цинкованием: 11 ДО- 2,0-250/1,5 и 11ДО-3,0-190/0,9), не указано, значения каких показателей дорожного ограждения приведены в виде чисел.

Общепринятым документом, регулирующим обозначение дорожных ограждений является ГОСТ Р 52607-2006 «Технические средства организации дорожного

движения. Ограждения дорожные удерживающие боковые для автомобилей. Общие технические требования» (далее ГОСТ 52607-2006). Согласно разделу 4 ГОСТ 52607-2006 удерживающие ограждения обозначают маркой, состоящей из двух частей: основной и дополнительной. Основная часть должна содержать буквенные и цифровые обозначения класса, типа и группы (подгруппы) ограждения, а дополнительная часть марки, отделенная от основной части наклонной чертой, должна содержать цифры, характеризующие следующие параметры ограждения:

показатель удерживающей способности, установленный по результатам испытания и экспериментально-теоретическим методом кДж;

общую высоту ограждения в метрах;

шаг стоек (для барьерного ограждения) в метрах;

прогиб ограждения в метрах.

В ГОСТе приведен пример обозначения марки удерживающего бокового ограждения: 11-МД-ГОСТ 26804-86/200-0,75-2,0-0,7,

где основная часть: 11 - класс и тип ограждения, МД - группа и подгруппа ограждений, ГОСТ 26804-86 - документ, по которому изготовлено ограждение;

дополнительная часть: 200 кДж- удерживающая способность, 0,75 м общая высота, 2,0 м - шаг стоек, 0,7 - прогиб ограждения.

Обозначение же дорожного ограждения, приведенное в Ведомости основных материалов (дорожные металлические ограждения барьерного типа с горячим цинкованием: ИДО- 2,0-250/1,5 и 11ДО-3,0-190/0,9), является индивидуальным обозначением дорожных ограждений, изготовленных именно ЗАО «Точинвест», поскольку оно не отвечает требованиям указанного ГОСТа 52607-2006, а именно: значения показателей находятся в иной последовательности (сначала шаг стоек, а затем только показатель удерживающей способности), показатель высоты ограждения вообще отсутствует. Соответственно, без прочтения ТУ ЗАО «Точинвест» понять, значения каких показателей дорожных ограждений приведены Заказчиком в Ведомости основных материалов, участнику размещения заказа не представляется возможным. Данное обозначение, приведенное из ТУ, не является общеустановленным, общепринятым и соответственно, оно не может распространяться на неограниченный круг участников размещения. Оно не может считаться единственно возможным к обозначению требований к барьерному ограждению, подлежащего установке в конкретно заданных условиях.

2. В Ведомости основных материалов к применению Заказчиком указаны: дорожные металлические ограждения барьерного типа с горячим цинкованием: 11 ДО- 2,0-250/1,5 и 11 ДО-3,0-190/0,9. Исходя из ТУ ЗАО «Точинвест» последние числа (после дроби) в обозначении дорожного ограждения (1,5 и 0,9) означают значение динамического прогиба барьерного ограждения. Заказчиком указаны данные значения, в качестве значения, которое не может меняться.

Считаем указанное требование Заказчика к таковому значению динамического прогиба барьерного ограждения также формой требования к производителю барьерного ограждения в связи со следующим.

Согласно п. 8.1.3 ГОСТа Р 52289-2004 «Технические средства организации дорожного движения. Правила применения дорожных знаков, разметки, светофоров, дорожных ограждений и направляющих устройств» (далее ГОСТ Р 52289-2004) ограждение должно соответствовать требованиям к уровню удерживающей способности, прогибу, рабочей ширине и минимальной высоте. При этом ГОСТами Р 52607-2006 и Р 52289-2004 в отношении прогиба устанавливаются максимальные величины, или механизм установления таковой величины, т.е. ГОСТом в отношении прогиба устанавливается диапазон допустимых значений до уровня максимального значения.

Таким образом, при размещении заказа на установку барьерного ограждения согласно ГОСТу Заказчиком исходя из местности установки барьерного ограждения могут быть установлены требования только к максимальному значению динамического прогиба, а не его точное значение (как указано Заказчиком).

Указание Заказчиком в идентифицирующих признаках барьерного ограждения точного значения динамического прогиба в документации об аукционе является следствием необоснованного признания Заказчиком барьерного ограждения ЗАО «Точинвест» как единственно возможного к применению поскольку именно их барьерные ограждения с заданной удерживающей способностью имеют такие показатели динамического прогиба. Данное указание не предопределено никакими конкретными потребностями Заказчика и требованиями ГОСТов. Данные показатели не могут считаться обязательными и единственно возможными исходя из действующих ГОСТов и общих условий проведения работ, указанных в проекте и документации об аукционе.

Соответственно указание на тип барьерного ограждения, данное в Ведомости основных материалов: ПДО- 2,0-250/1,5 и ПДО-3,0-190/0,9 и в проекте, который является составляющей частью документации об аукционе со ссылкой на ТУ 5216-007-44884945-2006, является ничем иным как требованием к использованию материала одного производителя барьерного ограждения (ЗАО «Точинвест») с установленными именно для него характеристиками.

Таким образом, Заказчиком и Уполномоченным органом в документации об аукционе незаконно установлено требование использования в процессе выполнения работ материалов (барьерного ограждения) согласно конкретным ТУ, а соответственно, только одного конкретного завода-изготовителя - ЗАО «Точинвест», что является требованием, ограничивающим количество участников размещения заказа, а соответственно, согласно частей 2.1. и 3.1 ст. 34 Закона недопустимым.

Таким образом, считаем, что установленные Заказчиком и Уполномоченным органом требования к барьерному ограждению, данные в аукционной документации, являются требованиями незаконными, необоснованными, нарушающими части 2.1. и 3.1. ст. 34 Закона, ограничивающими круг участников заказа. Указание Заказчиком и Уполномоченным органом на тип барьерного ограждения с указанием на конкретные ТУ в Техническом задании и, соответственно, на некоторые характеристики барьерного ограждения, которые могут соответствовать только определенному производителю (точное значение динамического прогиба) в Ведомости основных материалов приводит к обязанности приобретения барьерного ограждения у единственного Поставщика,

а значит, к ограничению конкурентноспособности участников размещения заказа при равных возможностях предоставить Заказчику необходимый согласно установленным нормативным актам результат работ.

Кроме того, Ведомость основных материалов, необходимых для применения при выполнении работ не содержит указания на количество таких материалов.

Таким образом, считаем, что в процессе размещения заказа при утверждении документации об аукционе Заказчиком и Уполномоченным органом допущен ряд нарушений Закона, в том числе частей 2.1., 3.1 ст. 34 Закона.

Представитель государственного заказчика - Управления автомобильных дорог администрации Волгоградской области - возражал против заявленных требований заявителя жалобы. Считают доводы заявителя относительно несоответствия положений документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах» требованиям действующего законодательства РФ несостоятельными. В удовлетворении заявленных требований просил отказать.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ООО «Магистраль-Юг» является обоснованной по следующим основаниям:

Из ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ следует, что указанный Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений (далее - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, во исполнение указанного положения федерального законодательства порядок размещения заказов должен соответствовать требованиям, предъявляемым Федеральным Законом от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ к таким процедурам.

В соответствии со ст. 10 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ размещение заказов может осуществляться, в том числе, путем проведения торгов в форме аукциона в электронной форме.

27 февраля 2012 года уполномоченным органом - Комитетом экономики администрации Волгоградской области, размещено Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах» на официальном сайте Российской Федерации для размещения заказов - www.zakupki.gov.ru.

Из ч.1 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ следует, что 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.1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Документация открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах» утверждена Начальником Управления автомобильных дорог администрации Волгоградской области.

Согласно [части 3 статьи 34](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи.

[Частью 2 статьи 34](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ предусмотрено, что 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.

Устанавливая технические характеристики 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, заказчик должен руководствоваться положением ч.3.1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ, а именно: 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.

Предметом рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме является установка барьерного ограждения на наиболее опасных участках автомобильной дороги с использованием основных материалов с техническими (качественными) характеристиками, установленными в Приложении 3 к Разделу 4 «Техническое задание» документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах».

Заявитель утверждает, что под металлические ограждения барьерного типа с горячим цинкованием: 11ДО-2,0-250/1,5; 11ДО-3,0-190/0,9 с техническими (качественными) характеристиками, установленными в Приложении 3 к Разделу 4 «Техническое задание» документации об открытом аукционе, подходит только товар завода-изготовителя - ЗАО «Точинвест».

Комиссией УФАС по Волгоградской области предложено государственному заказчику представить сведения об имеющихся производителях дорожных металлических ограждений барьерного типа с горячим цинкованием: 11ДО-2,0-250/1,5; 11ДО-3,0-190/0,9; с техническими (качественными) характеристиками, соответствующими требованиям, установленным в Приложении 3 к Разделу 4 «Техническое задание» документации об аукционе на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах».

Государственным заказчиком предоставлены прайс-листы с техническими (качественными) характеристиками заводов-изготовителей дорожных металлических ограждений барьерного типа с горячим цинкованием: 11ДО-2,0-250; 11ДО-3,0-190.

Проанализировав представленные прайс-листы, Комиссией УФАС по Волгоградской области установлено, что указанными заводами-производителями предлагаются дорожные металлические ограждения барьерного типа с горячим цинкованием, но с динамическими прогибами, которые не соответствуют техническим (качественным) характеристикам, установленным в Приложении 3 к Разделу 4 «Техническое задание» документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах».

На основании отсутствия доказательств наличия двух производителей дорожных металлических ограждений барьерного типа с горячим цинкованием: 11ДО-2,0-250/1,5; 11ДО-3,0-190/0,9; государственным заказчиком, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что документация об аукционе в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по замене барьерного ограждения на автомобильной дороге регионального значения Волгоградской области "Жирновск – Рудня – Вязовка – Михайловка – Кумылженская – Вешенская (Ростовская область)" (в границах территории Волгоградской области) в Михайловском, Кумылженском муниципальных районах» не соответствует требованиям действующего законодательства РФ в сфере размещения заказа.

Внеплановая проверка процедуры размещения данного государственного заказа на предмет соблюдения законодательства о размещении заказов 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 «Магистраль-Юг» обоснованной.
- 2) Признать государственного заказчика - Управление автомобильных дорог администрации Волгоградской области - нарушившим ч.3.1 ст.34 Федерального Закона от 21.07.05г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
- 3) Выдать предписание государственному заказчику и уполномоченному органу об

устранении выявленных нарушений.

4) Передать соответствующему должностному лицу Управления ФАС России по Волгоградской области или в правоохранительные органы материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.