07.07.2011 г. Благовещенск

(Решение в полном объеме изготовлено 12.07.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе: <…>,

в присутствии представителя муниципального заказчика – <…>;

представителя заявителя – <…>,

рассмотрела поступившую 30.06.2011 в Амурское УФАС России жалобу <…> на действия муниципального заказчика - <…> при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>, объявленного извещением № <…> от 23.06.2011 на электронной площадки «Сбербанк-АСТ»: www.sberbank-ast.ru, выразившихся по мнению заявителя в нарушении положений 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 о размещении заказов), а именно: установление требований к товарам и работам, ограничивающих количество участников размещения заказа.

В ходе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки велась аудиозапись.

На заседании комиссии представитель <…> пояснил:

23.06.2011 в сети «Интернет» в автоматизированной системе торгов «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru и официальном сайте zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>. Начальная (максимальная) цена контракта 1450000 рублей.

П.п. 2 п. 3.2.2. ч. 3.2. (на стр. 5) документации открытого аукциона в электронной форме установлено требование к представлению в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме свидетельства о допуске в виду (видам) работ.

При этом в самом приложении № 1 отсутствуют какие либо работы, по которым необходимо свидетельство о допуске в виду (видам) работ.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов в документации о торгах должны быть указаны показатели, 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.

Техническим заданием на изготовление окон для <…> в разделе 1 Требования к техническим характеристикам работ к блокам оконным из ПВХ профилей KLVplast

(эквивалент) установлены точные размеры окон:

- пунктом 1.1. точный размер глубины профиля = 70 мм, не позволяющий использовать иной размер глубины профиля, например 80, 90 или 120 мм;

- пунктом 1.2. количество камер профиля = 4 штуки, не позволяющий использовать профиль с 5 камерами (что лучше чем 4, т.к. 5 камерами уменьшаем коэффициент теплопроводности профиля);

- пунктом 1.3. толщина стеклопакета = 40 мм, при этом Межгосударственным стандартом «Стеклопакеты клееные строительного назначения» - ГОСТ 24866-99 предусматривается номинальная толщина стеклопакетов от 14 мм до 60 мм, при использовании профилей с 4 или 5 камерами разброс толщины стеклопакета может быть от 32 до 42 мм.

Пунктом 1.3. дополнительно установлено ограничение к типу используемого низкоэмиссионного покрытия - только «i - стекло» (т.е. стекло с мягким низкоэмиссионным покрытием), однако имеется еще вид стекла как «к-стекло» (стекло с твердым низкоэмиссионным покрытием) который обладает аналогичными i-стеклу характеристиками.

Согласно ч. 1 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе в электронной форме не должна содержать требования работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Однако технические требования, установленные заказчиком при описании точных значений профиля KLVplast, исключают возможность участия в данном аукционе поставщиков иных профилей, размеры которых отличаются от профиля KLVplast, с лучшими характеристиками, чем профиль KLVplast.

<…> имеет возможность изготовить и поставить оконные блоки из ПВХ с использованием профиля MONTBLANC nord 70, однако данный профиль имеет не 4 камеры, а 5 камер, что не попадает в требования п. 1.2 технического задания. Т.е. по установленным требованиям <…> с лучшим профилем оконных блоков не имеет возможности участвовать в данном аукционе.

Считает, что действиями Заказчика были допущены нарушения положений Закона о размещении заказов, а именно ограничение количества участников на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Просит обязать муниципального заказчика устранить нарушения Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>.

Представитель муниципального заказчика с доводами заявителя не согласился, пояснил:

Документация об аукционе в электронной форме на выполнение работ по изготовлению и поставке оконных блоков согласно статье 41.6, части 1, статье 34

части 3.1 Закона о размещении заказов не должна содержать требований к работам и услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказов.

<…> в документации об аукционе на выполнение работ по изготовлению и поставке оконных блоков не выдвигала требований противоречащих данным пунктам Закона. В требованиях к техническим характеристикам работ указаны блоки KV plast или эквивалент, что означает, что участник может предложить замену данной характеристики изделия на более улучшенную или подобную, подходящую по цене, чтобы они соответствовали требованиям Федерального Закона «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные Акты Российской Федерации» от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ. Если участник аукциона предложит характеристики оконных изделий соответствующих или лучше по своим качествам, чем указано в аукционной документации, то аукционная комиссия допустит данного участника открытого аукциона в электронной форме к участию в аукционе.

В п.п. 2 пункта 3.2. «Требования к заявке и документам, входящим в состав заявки» аукционной документации предусмотрено, что участник обязан представить копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об аукционе. Выполнение работ, являющихся предметом аукциона в электронной форме, входит в Перечень видов работ, утвержденный приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 № 624.

Документом, подтверждающим возможность их выполнения участником размещения заказа, является выданное саморегулируемой организацией в области инженерных изысканий, архитектурно - строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, свидетельство о допуске в виду (видам) работ в соответствии с Приложением 1».

В информационной карте аукционной документации, указано, что вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать лицензии на виды работ, являющиеся предметом аукциона, предусмотренные Федеральным Законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 г. № 128-ФЗ в случае если данный вид деятельности лицензируется. В данном случае лицензия не требуется.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, заслушав устные доводы сторон и письменные пояснения, исследовав представленные на заседание материалы дела, проведя в соответствии с ч. 4 и ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, установила следующее:

23.06.2011 в сети «Интернет» в автоматизированной системе торгов «Сбербанк-АСТ» www.sberbank-ast.ru и официальном сайте Российской Федерации для

размещении информации о размещении заказов zakupki.gov.ru было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>, № извещения <…>. Начальная (максимальная) цена контракта – 1 450 000 рубля. Дата окончания подачи заявок – 04.07.2011, дата и время проведения аукциона - 11.07.2011 в 11:20.

Частью 2 п.п. 3.2.2 п. 3.2 аукционной документации установлено «Выполнение работ, являющихся предметом аукциона в электронной форме, относится к Перечню видов работ, утвержденному приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 № 624. Документом, подтверждающим возможность их выполнения участником размещения заказа, является выданное саморегулируемой организацией в области инженерных изысканий, архитектурно - строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, свидетельство о допуске в виду (видам) работ в соответствии с Приложением 1».

Согласно ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов кроме указанных в частях 1 - 3 статьи 11 Закона требований и установленных в соответствии со статьей 55.3 Закона о размещении заказов требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Перечнем видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 работы на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ не входят в перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Таким образом, муниципальным заказчиком в нарушение ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов в аукционной документации установлены требования к участникам размещения заказа, которые влекут за собой ограничение количества участников при размещении заказа на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>.

Приложением № 1 технического задания к аукционной документации установлены следующие характеристики оконной продукции: 1. Блоки оконные из ПВХ профилей KLVplast (эквивалент); 1.1. Глубина профиля-70 мм; 1.2. Количество камер профиля-4; 1.3. Двухкамерный стеклопакет-40 мм, с пластиковой рамкой внутри, с использованием i-стекла.

Пунктом 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме 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 в нарушение п. 1 ч. 4 ст. 41.6 муниципальным заказчиком в технической части аукционной документации установлены характеристики окон из ПВХ отвечающие конкретному профилю – KLVplast без указания минимальных и максимальных значений таких показателей, что не позволяет принять в участие в открытом аукционе в электронной форме участникам, имеющим возможность поставить товар с лучшими показателями и техническими характеристиками.

Согласно техническим характеристикам стеклопакеты i-стекло – энергосберегающее низкоэмиссионное стекло (мягкое покрытие) в отличии от k-стекло – низкоэмиссионное энергосберегающее стекло (твердое покрытие) по своим характеристикам в частности коэффициенту излучательной способности в сравнении с k-стекло имеет лучший показатель по теплосберегающим свойствам. При этом на рынке в равной степени присутствуют стеклопакеты как k-стекло так и i-стекло, что подтверждается Заявителем. Поэтому установление Заказчиком требования по использованию стеклопакетов с i-стеклом направлено на получение эффекта большего энергосбережения административного здания и не ведет к ограничению круга участников аукциона.

Частью 2 ст. 19.1 Закона о размещении заказов установлено, что 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.

В нарушение ч. 2 ст. 19.1 Закона о размещении заказов муниципальным заказчиком при размещении заказа в аукционной документации не отражено обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

В соответствии с ч. 4 ст. 41.7 Закона о размещении заказов в течение двух дней со дня поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос, на официальном сайте при условии, что указанный запрос поступил заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не позднее чем за три дня до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

В нарушение ч. 4 ст. 41.7 Закона о размещении заказов муниципальный заказчик опубликовал на официальном сайте разъяснение без указания предмета запроса.

Согласно пункту 5 статьи 34 Закона о размещении заказов к документации об аукционе должен быть приложен проект муниципального контракта, который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Предметом открытого аукциона в электронной форме является изготовление и поставка оконных блоков из ПВХ. Проектом муниципального контракта Заказчиком установлены обязанности и ответственность Участника за выполнение работ.

В соответствии с частью 12 статьи 9 Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте.

Часть 11 статьи 9 Закона о размещении заказов предусматривает включение в контракт обязательного условия об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

Однако частью 11 проекта контракта Заказчиком предусмотрена ответственность Участника за несвоевременное преступление к выполнению работ в виде штрафа в размере 300 000 рублей, и за срыв графика производства работ 30 000 рублей, т.е. установлена ответственность за нарушение обязательств, которые не являются предметом контракта.

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта установлены противоречивые, не соответствующие предмету контракта условия исполнения контракта и ответственности за ненадлежащее исполнение, что в свою очередь приводит/может привести к ущемлению прав участников размещения заказа при заключении и исполнении контракта.

Рассмотрев жалобу <…> на действия муниципального заказчика - <…> при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>, объявленного извещением № <…> от 23.06.2011, руководствуясь п. 1 ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы 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» Комиссия Амурского УФАС России приняла

Р Е Ш Е Н И Е:

1. Признать жалобу <…> на действия муниципального заказчика – <…> при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на изготовление и поставку оконных блоков из ПВХ для <…>, объявленного извещением № <…> от 23.06.2011 обоснованной.

2. Признать муниципального заказчика – <…> нарушившим ч. 4 ст. 11, ч. 2 ст. 19.1, п. 1 ч. 4 ст. 41.6, ч. 4 ст. 41.7 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать <…> предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

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

Председатель комиссии:

Члены комиссии: