

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ЗАО «Центр ЭСП» (вх. № 02457-13 от 27.02.2013 г.)

о нарушении законодательства о размещении заказов

**6 марта 2013г.**

**г. Пермь**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ЗАО «Центр ЭСП» (далее – Заявитель) на действия Администрации Юрлинского муниципального района (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильного моста через р.Безымянный на автомобильной дороге Юм - Чус км 9+102,5 Юрлинского муниципального района (извещение № 0156300011913000003),

### **УСТАНОВИЛА:**

Согласно извещению № 0156300011913000003 Заказчиком проводился открытый аукцион в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильного моста через р.Безымянный на автомобильной дороге Юм - Чус км 9+102,5 Юрлинского муниципального района.

Заявитель полагает, что нормы 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) нарушены действиями Заказчика.

**Выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав и оценив представленные документы, Комиссия Пермского УФАС России установила следующее.**

В п.3 Раздела 15 «Требования к обеспечению исполнения контракта» документации о торгах Заказчиком в качестве одного из способов обеспечения исполнения контракта указан, в том числе, договор поручительства.

В соответствии с п.11 ч.3 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта не может превышать тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, но не может быть менее чем размер аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или, если размер аванса превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), размер обеспечения исполнения контракта не может превышать на двадцать процентов

размер аванса и не может быть менее чем размер аванса. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик, уполномоченный орган обязаны установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса) или, если размер аванса превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), в размере, не превышающем на двадцать процентов размер аванса, но не менее чем размер аванса. Заказчик, уполномоченный орган вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, а в случае поставок новых машин и оборудования, начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) на поставки которых составляет пятьдесят миллионов рублей и более, поставок медицинского оборудования обязаны определить такие обязательства (в том числе обязательства о предоставлении вместе с новыми машинами и оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар) и обязательство о предоставлении вместе с товаром обеспечения гарантии поставщика на товар в размере от двух до десяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота);

В ч. 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно. Если участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, является бюджетное учреждение и заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, предоставление обеспечения исполнения контракта не требуется.

Представитель Заказчика в ходе рассмотрения жалобы пояснил, что требование о предоставлении в качестве одного из способов обеспечения исполнения контракта договора поручительства установлено ошибочно.

При указанных обстоятельствах в действиях Заказчика имеется нарушение требований п.11 ч.3 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

В соответствии с п.1 ст. 743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявленные к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией ([ч. 6 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ](#)).

При этом, согласно [ч. 2 ст. 48](#) Градостроительного кодекса РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с требованиями п.1 ч.4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, 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.

Согласно письму ФАС России от 22.02.2013 г. № АЦ/6399/13 «О разъяснении законодательства» (далее – Разъяснение ФАС) в целях надлежащего соблюдения п.1 ч.4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, проектно-сметная документация должна входить в состав документации о торгах и размещаться на официальном сайте в полном объеме.

Из указанных норм законодательства, а также из Разъяснения ФАС следует, что проектно-сметная документация должна входить в состав документации об открытом аукционе в электронной форме и должна размещаться на сайте в полном объеме.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы установлено (и не отрицается представителем Заказчика), что проектная документация не размещена на официальном сайте в сети Интернет.

Отсутствие в документации о торгах требований 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, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником размещения заказа предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Учитывая изложенное, в действиях Заказчика содержится нарушение требований п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

Ссылка, содержащаяся в Разделе 4 «Техническое задание», о том, что проектно-сметная документация, чертежи и т.д. находятся в отделе архитектуры и строительства администрации Юрлинского муниципального района, и пояснения

Заказчика о том, что данные документы могут быть представлены любому участнику размещения заказа, являются несостоятельными по основаниям, изложенным выше.

В Разделе 4 «Техническое задание» (п.8 Раздела 4 «Пролетное строение») Заказчиком установлено следующее требование: устройство деформационных швов «Тормаджойнт». Заявитель полагает, что «Тормаджойнт» является товарным знаком, и как следствие, Заказчику необходимо установить параметры эквивалентности.

Исходя из смысла ч. 1 ст. 1477 ГК РФ, товарный знак, это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. На товарный знак признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Согласно ст.1480 ГК РФ, государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном [реестре](#) товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном [статьями 1503](#) и [1505](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 58 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы. В этом случае жалоба должна содержать полный перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение требований, обозначенных в ч.2 ст. 58 Закона о размещении заказов, к жалобе ЗАО «Центр ЭСП» не приложены документы, подтверждающие обоснованность довода о том, что «Тормаджойнт» является товарным знаком.

При указанных обстоятельствах Комиссия признает данный довод не доказанным и, как следствие, необоснованным.

В соответствии с п.3.2 проекта муниципального контракта расчет с Подрядчиком осуществляется Заказчиком в размере до 30% от суммы контракта после фактически выполненных работ от общего объема работ на основании справки о стоимости выполненных работ (форма КС-3), составленной в соответствии с актами выполненных работ (форма КС-2), подписанными Заказчиком и Подрядчиком, в течении десяти рабочих дней на счет Подрядчика.

В соответствии с п.8 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

Комиссия отмечает, что установленное таким образом положение п.3.2 проекта муниципального контракта (в размере до 30 % может означать и 5 %, и 10 % и т.п.) нарушает требования п.8 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и

муниципальных нужд» Комиссия,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ЗАО «Центр ЭСП» на действия Администрации Юрлинского муниципального района при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильного моста через р.Безымянный на автомобильной дороге Юм - Чус км 9+102,5 Юрлинского муниципального района (извещение № 0156300011913000003) обоснованной в части установления незаконного требования о предоставлении договора поручительства, в части не размещения проектной документации на официальном сайте в сети Интернет, в части незаконного установления положения п.3.2 проекта муниципального контракта.

2. Признать в действиях Администрации Юрлинского муниципального района выявленное при рассмотрении жалобы нарушение требований п.11 ч.3 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

3. Признать в действиях Администрации Юрлинского муниципального района выявленное при рассмотрении жалобы нарушение требований п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

4. Признать в действиях Администрации Юрлинского муниципального района выявленное при рассмотрении жалобы нарушение требований п.8 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

5. Выдать Администрации Юрлинского муниципального района» предписание об устранении выявленных нарушений требований Закона о размещении заказов.

6. В целях устранения нарушений требований Закона о размещении заказов, допущенных Администрацией Юрлинского муниципального района, выдать предписание Единой комиссии Администрации Юрлинского муниципального района, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ».

7. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Администрации Юрлинского муниципального района к административной ответственности за нарушение требований Закона о размещении заказов.

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

### **ПРЕДПИСАНИЕ**

**об устранении нарушений Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ**

**«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,**

**оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»**

6 марта 2013г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю  
(далее – Комиссия)

на основании решения по жалобе ЗАО «Центр ЭСП» на действия Администрации Юрлинского муниципального района при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильного моста через р.Безымянный на автомобильной дороге Юм - Чус км 9+102,5 Юрлинского муниципального района (извещение № 0156300011913000003),

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. В целях устранения нарушений требований Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», допущенных Администрацией Юрлинского муниципального района, Единой комиссии Администрации Юрлинского муниципального района совершить следующие действия:

- отменить протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в торгах № 1 от 04.03.2013 г.,

2. Оператору электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» обеспечить возможность отмены протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в торгах № 1 от 04.03.2013 г., отменить протокол проведения торгов от 07.03.2013 г.

3. Администрации Юрлинского муниципального района внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильного моста через р.Безымянный на автомобильной дороге Юм - Чус км 9+102,5 Юрлинского муниципального района (извещение № 0156300011913000003) с учетом решения Комиссии от 05.03.2013 г. по жалобе ЗАО «Центр ЭСП» и требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов, вернуть заявки участникам торгов.

4. Администрации Юрлинского муниципального района продлить срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частью 7 статьи 41.7 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

5. Администрации Юрлинского муниципального района разместить на электронной площадке информацию о новой дате окончания срока подачи заявок

на участие в открытом аукционе в электронной форме. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» обеспечить Администрации Юрлинского муниципального района возможность размещения указанной информации.

6. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» разместить на электронной площадке информацию о новом времени проведения открытого аукциона в электронной форме.

7. В срок до 18.03.2013 г. Администрации Юрлинского муниципального района, Единой комиссии Администрации Юрлинского муниципального района, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» исполнить пункты 1 – 6 настоящего предписания соответственно.

8. В срок до 25.03.2013 г. . Администрации Юрлинского муниципального района, Единой комиссии .Администрации Юрлинского муниципального района, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» представить в Пермское УФАС России документальное подтверждение исполнения настоящего предписания.

*Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

*Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*