

РЕШЕНИЕ
по делу № 23-К/11
о нарушении законодательства о размещении заказов

«11» марта 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Алтайского республиканского УФАС России (УФАС по РА) по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия), в присутствии представителей Заказчика МУКС МО «Усть-Коксинский район», представителей ООО «Бийскмелиоводстрой», рассмотрев жалобу ООО «Бийскмелиоводстрой» от 03.03.2011г. на действия аукционной комиссии Заказчика – МУКС МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Инженерная защита села Усть-Кокса Республики Алтай»,

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 03.03.2011г. вх. № 524 на рассмотрение поступила жалоба от **ООО «Бийскмелиоводстрой»** (659318, Алтайский край, Бийский район, п. Пригородный, ул. Яминская, 40 а) на действия аукционной комиссии Заказчика – МУКС МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Инженерная защита села Усть-Кокса Республики Алтай».

Заявитель ООО «Бийскмелиоводстрой» не согласен с результатами рассмотрения заявок отраженными в Протоколе № 1 на участие в открытом аукционе в электронной форме № 01 от 28.02.2011г.

В данном протоколе заявка Заявителя была признана несоответствующей требованиям документации об аукционе по следующим основаниям:

«в 1-й части заявки представленной участником размещения заказа **не указаны конкретные показатели** (в редакции внесенных изменений от 03.02.2011 г. и от 08.02.2011 г.), данные представленные участником в заявке по пункту 8 Штанга буровая типа БТС-150 «...диаметром 160 мм - **до 32** м в скальных породах и скважин диаметром 200 мм - **до 11** м...» не соответствуют техническому заданию.

В представленной участником размещения заказа 1-й части заявки, отсутствуют сведения, предусмотренные требованиями п.п. а) и б) п. 2, а именно: участник размещения заказа обязан предоставить конкретные показатели, некоторые позиции предлагаемых участником к использованию товаров (материалов, оборудования и изделий) содержат не весь перечень показателей, представленный заказчиком в графе 3 «Характеристики» табличной формы п. 4.2. документации об аукционе (в редакции внесенных изменений от 03.02.2011 г. и от 08.02.2011 г.) по пунктам: п. 4 «Камень бутовый марка 800, марка 300» п. 5 «Трубы железобетонные напорные диаметром 1200 мм» и п. 7 «Коронки КДП43-25», п. 9 «Сталь буровая пустотелая марки 55С2». Таким образом, комиссии не представляется возможным однозначно определить соответствие данных, представленных участником, потребностям Заказчика в части используемых при выполнении работ товаров (материалов, оборудования и изделий), применительно к заявленным заказчиком требованиям».

Заявитель считает, что данное решение было принято незаконно и необоснованно по следующим основаниям:

Первая часть заявки Заявителем была подготовлена в строгом соответствии с положениями Документации об аукционе, в частности «в пункте 8 «Штанга буровая БТС-150» было указано: «Глубина бурения БТС150БМ взрывных вертикальных и наклонных скважин (угол наклона бурового става к вертикали до 30°) диаметром 160 мм – до 32 м в скальных породах и скважин диаметром 200 мм - до 11 м в мягких и мерзлых грунтах».

Метод скважинных зарядов отличается от шпурового тем, что заряды размещают в скважинах диаметром до 300 мм и глубиной до 30 м. При этом перебур скважин за пределы защитного слоя не допускается.

Таким образом, такой показатель как глубина бурения скважины не может быть конкретно 32 метра и 11 метров.

Поэтому Заявителем в составе заявки был указан показатель - глубина бурения скважины - **до 32** метров и **до 11** метров, что полностью соответствует требованиям Заказчика.

Заявитель указывает на то, что исходя из формулировки Заказчика в Извещении о внесении изменений от 08.02.2011г: - «...читать в следующей ниже приведенной редакции» (отсутствует слово дополнение) можно сделать вывод о том, что внесенные ранее изменения утрачивают силу и их необходимо «читать» в новой редакции.

В соответствии с вышеизложенным, Заявитель считает, что первая часть заявки на участие в данном аукционе, в части указания характеристик должна содержать сведения, указанные в Извещении о внесении изменений от 08.02.2011 г.

Так же, Заявитель отмечает, что в нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Заказчиком в Документации об аукционе не установлены максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, используемые для определения потребности заказчика или эквивалентности предлагаемого к использованию при выполнении работ товара.

Таким образом, Заявитель считает, что своими действиями Заказчик нарушил положения законодательства РФ в сфере размещения заказов, тем самым, нарушил права участников на заключение контракта.

Заказчиком Муниципальным учреждением капитального строительства МО «Усть-Коксинский район» 09.03.2011 г. представлено возражение на жалобу ООО «Бийскмелиоводстрой», согласно которому Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе, необоснованными по следующим основаниям:

1. В соответствии с пп. 1 ч. 4 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с иными сведениями должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг... 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.

В то же время, согласно пп. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения которых используется товар, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак предлагаемого для использования товара **и конкретные показатели этого товара**, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, **а также конкретные показатели**, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

Таким образом, устанавливая максимальные и (или) минимальные значения показателей товара, который будет использоваться для выполнения работ, заказчик устанавливает допустимые пределы, в то время как участник размещения заказа должен указать конкретные показатели такого товара, то есть указать конкретное значение того или иного показателя в пределах, обозначенного заказчиком. **Глубина бурения является точной величиной и подлежит точному определению.** Муниципальным заказчиком установлены предельные величины глубины бурения при определенных условиях: глубина бурения взрывных вертикальных и наклонных скважин (угол наклона бурового става у вертикали до 30°) диаметром 160 мм. - до 32 м. в скальных породах и скважин диаметром 200 мм. - до 11 м. в мягких и мерзлых грунтах.

2. Доводы ООО «Бийскмелиоводстрой» о том, что внесенные изменения в документацию об открытом аукционе от 03.02.2011 г. утрачивают силу и их необходимо читать в новой редакции внесенных изменений от 08.02.2011 г. основан на невнимательном изучении участником размещения заказа Извещения о внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме и документацию об аукционе в электронной форме № 01 от 08.02.2011 г. Как указано в данном Извещении, изменения были внесены **в отдельные позиции** представленных

значений и показателей графы 3 «Характеристики» по определенным пунктам табличной формы с представленными минимальными и (или) максимальными значениями пункта 4.2. раздела 4 «Техническое задание» документации об аукционе, которые необходимо читать в приведенной редакции. Таким образом, утрачивают силу только **те позиции**, которые в изменениях от 08.02.2011 г. были приведены в новой редакции, а именно: в пункте 4 «Камень бутовый марка 800, марка 300 или эквивалент» **позиция** содержание в бутовом камне комков глины не должно превышать 2 % по массе; в пункте 5 «Трубы железобетонные напорные диаметром 1200 мм» **позиция** Водонепроницаемость бетона - не менее W6; в пункте 7 «Коронки типа КДП43-25 или эквивалент» **позиция** коронки номинальный - не менее 43мм; в пункте 9 «Сталь буровая пустотелая марки 55С2 или эквивалент» **позиция** наружный размер не менее 22 мм, внутренний диаметр не менее 6.5 мм. Таким образом, в новой редакции следует читать только прямо указанные позиции. Основания для признания утратившими силу остальных внесенных изменений от 03.02.2011 г. отсутствуют. При внесении изменений 08.02.2011 г. были названы конкретные характеристики, в которые вносятся изменения, соответственно все иные изменения, внесенные ранее, сохраняют свою силу.

Согласно ч. 5 ст. 41.5 и ч. 7 ст. 41.7 Закона о размещении заказов заказчик вправе вносить изменения в извещение и документацию об открытом аукционе соответственно без ограничения количества раз. Заказчиком изменения от 03.02.2011 г. не признавались недействительными, следовательно, указание оператором электронной торговой площадки на то, что извещение в редакции данных изменений недействительно, является неправомерным и незаконным. За противоправные действия оператора электронной торговой площадки заказчик ответственности не несет. Вместе с тем, в «Документах заказа» в разделе «Документация об аукционе в электронной форме» на официальном сайте Изменения от 03.02.2011 г. и от 08.02.2011 г. указаны как «действующая редакция» и доступны для ознакомления всем заинтересованным лицам.

3. Как было указано выше, в соответствии с пп.1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов в документации об аукционе заказчиком 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. Исходя из буквального толкования данной нормы, указание только минимального значения, либо только максимального значения соответствует требованиям закона (союз «или» указывает на возможность применить один из двух показателей). Указать одновременно и минимальное, и максимальное значение, является правом, а не обязанностью заказчика, так как заказчик в императивном порядке должен привести минимальное или максимальное значение.

Следовательно, указание ООО «Бийскмелиоводстрой» на нарушение Закона о размещении заказов муниципальным заказчиком, которое проявляется в том, что в отдельных позициях технического задания отсутствуют одновременно и максимальные и минимальные значения, является необоснованным.

Таким образом, Заказчик считает, что участнику с порядковым номером заявки 6 ООО «Бийскмелиоводстрой» было правомерно отказано в допуске к участию в аукционе в электронной форме по основаниям, указанным в протоколе № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 01.

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителей сторон, полагает, что доводы жалобы являются частично обоснованными по следующим основаниям:

Согласно Распоряжению главы администрации МО «Усть-Коксинский район» № 31 от 02.02.2011г. «О проведении открытого аукциона в электронной форме» и на основании Соглашения о передаче полномочий от 01.01.2011г. Заказчиком является Муниципальное Учреждение Капитального Строительства МО «Усть-Коксинский район».

Согласно Извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0377300010111000001 размещенному на официальном сайте РФ 01.02.2011г.:

- адрес электронной площадки- efr.zakazrf.ru
- начальная (максимальная) цена контракта – 108 912 510 рублей;
- дата и время окончания срока подачи заявок – 24.02.2011г. 09-00 час.;
- дата окончания срока рассмотрения заявок – 28.02.2011г.;
- дата проведения аукциона – 03.03.2011г.

03.02.2011г. Заказчиком вносятся изменения в п. 4.1 Технического задания – увеличен гарантийный срок на выполненные работы с 12 мес. **до 24 мес.**, в п. 4.2 Технического задания вносятся дополнения в п. 4 (3% комков глины) и 5, а так же дополняются новые материалы (п. 6-

9).

04.02.2011г. Заказчиком вновь вносятся изменения в п. 4.2 Технического задания п.4 (2 % комков глины) и дополняются п.10 -19.

08.02.2011г. Заказчиком размещено сообщение **о недействительности внесенных изменений от 04.02.2011г.**, далее в изменениях продляется срок подачи заявок **до 25.02.2011г.**, увеличивается гарантийный срок выполняемых работ **до 36** мес., а так же вносятся изменения в технические характеристики материалов в п. 4.2 Технического задания: п. 4 (содержание комков глины 2%), п.5, п.7, п.9 и п.10, а так же дополнены пункты 10-20.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов Документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными [частью 3](#) настоящей статьи сведениями должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта:

1) требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам ... 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.

Указание в жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком п.1 ч. 4 ст. 41.6 Закона является необоснованным, так как Заказчиком в разделе 4 «Техническое задание» Аукционной документации установлены требования к качеству используемого при выполнении работ товара (материалов, оборудования), их максимальные или минимальные показатели, а так же сопровождение словами «или эквивалент» если используется торговая марка материалов.

В соответствии с ч.4 ст. 41.8 ФЗ № 94-ФЗ первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения: **при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар:**

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, указание на товарный знак предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, **если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе** в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, **а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии)** предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

Заказчиком в соответствии с вышеуказанными требованиями Закона в п. 1.2 Аукционной документации установлены требования к содержанию первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок № 1 от 28.02.2011г. на участие в открытом аукционе в электронной форме подано 6 заявок, из них допущена к участию в аукционе заявка участника под номером 2, остальные участники не допущены к участию в аукционе, в том числе Заявитель ООО «Бийскмелиоводстрой» заявка под № 6.

Доводы жалобы ООО «Бийскмелиоводстрой» в части неправомерного отклонения Заявителя по основаниям указанным в Протоколе рассмотрения заявок № 1 от 28.02.2011г. Комиссия признала обоснованными по следующим основаниям:

Заказчиком 03.02.2011г в документацию об аукционе в электронной форме № 01 внесены изменения **«в табличную форму с представленными максимальными и (или) минимальными значениями, пункта 4.2 раздела 4 «Техническое задание» документацию об аукционе дополнить пунктами 6-9»:**

- п.8 «штанга буровая типа БТС-150 или эквивалент» в графе 3 «Характеристики» Заказчиком

указано «глубина бурения взрывных вертикальных и наклонных скважин диаметром 160 мм – **до 32 м.** скальных пород и скважин диаметром 200 мм. – **до 11 м.** в мягких и мерзлых грунтах».

На вопрос Комиссии УФАС по РА к Заказчику- начальнику МУКС МО «Усть-Коксинский район», каким образом указана глубина бурения скважин в Проектной документации на данный объект, Заказчик пояснил, что в Проектной документации указано бурение скважин глубиной до 32 м. и до 11 м.

Заказчиком Техническое задание аукционной документации составлено в строгом соответствии с Проектной документацией, Заказчик не вправе отклоняться от Проектной документации.

Кроме того, на заседании Комиссии УФАС по РА представителем Заявителя было указано на то, что такой показатель как глубина бурения скважины не может быть конкретно 32 метра и 11 метров. Для определения глубины и диаметра скважины необходимо определить характер и состав породы, грунта, его мерзлоту и твердость, данные исследования производятся непосредственно в процессе выполнения работ. Заявителем приобщена к материалам дела информация о буровых станках БТС-150 которые предназначены для бурения скважин диаметром 160 мм. – до 32 м. в скальных породах и скважин диаметром 200мм. – до 11 м. в мягких и мерзлых грунтах, характеристики которого совпадают с требованием Заказчика (п.8 Технического задания).

В соответствии с ч. 1 ст. 41.9 ФЗ № 94-ФЗ 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.

Согласно ч.3 ст. 41.9 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, **аукционной комиссией принимается решение** о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, участником открытого аукциона или **об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в открытом аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.**

Согласно внесенным изменениям в аукционную документацию (Техническая часть) от 08.02.2011г. Заказчик, указав «отдельные позиции представленных значений и показателей графы 3 «Характеристики» (пункты 4, 5, 7, 9) **читать в следующей ниже приведенной редакции**», ввел в заблуждение участников размещения заказа, какие конкретно характеристики показателей необходимо указывать в первой части заявки, согласно Техническому заданию АД от 01.02.2011г. (первоначальные) или же характеристики материалов с учетом внесенных изменений.

В соответствии с вышеизложенным, ООО «Бийскмелиоводстрой» указал в первой части заявки на участие в данном аукционе сведения, указанные в Извещении о внесении изменений от 08.02.2011г.

Таким образом, данный участник неправомерно отклонен аукционной комиссией от участия в аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Инженерная защита села Усть-Кокса Республики Алтай» по причинам указанным в Протоколе № 1 рассмотрения первых частей заявок от 28.02.2011г.

Комиссия, оценив изложенные представителем Заказчика обстоятельства, изучив представленные документы, руководствуясь частями 1,2,4 статьи 57 и частью 6 статьи 60 Федерального Закона № 94-ФЗ от 21.07.05г. «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Бийскмелиоводстрой» на действия аукционной комиссии МУКС МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта «Инженерная защита села Усть-Кокса Республики Алтай» признать **частично обоснованной**.

2. Признать аукционную комиссию МУКС МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай нарушившей ч.3 ст. 41.9 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в части необоснованного отклонения от участия в аукционе ООО «Бийскмелиоводстрой» по основаниям, указанным в

Протоколе рассмотрения первых частей заявок № 1 от 28.02.2011г.

3. Выдать Заказчику МУКС МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай предписание о прекращении нарушений законодательства о размещении заказов путем отмены Протокола рассмотрения первых частей заявок № 1 от 28.02.2011г. и повторного проведения процедуры рассмотрения первых частей заявок.

4. Передать материалы дела должностному лицу Управления для возбуждения административного производства в отношении членов аукционной комиссии.

ПРЕДПИСАНИЕ
о прекращении нарушений
законодательства о размещении заказов

«11» марта 2011 года

г.Горно-Алтайск

Комиссия Алтайского республиканского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее -Комиссия), на основании решения № 23-К/11, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «Бийскмелиоводстрой» на действия аукционной комиссии МУКС МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта: «Инженерная защита села Усть-Кокса Республики Алтай» и руководствуясь ч. 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 ФЗ № 94 –ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» **предписывает:**

1. Заказчику Муниципальному учреждению капитального строительства МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай устранить нарушения ч.3 ст. 41.9 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем отмены протокола рассмотрения первых частей заявок № 1 от 28.02.2011г. и повторного проведения процедуры рассмотрения первых частей заявок.

2. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай **до 30.03.2011г.** доказательство об исполнении настоящего предписания

В случае неисполнения настоящего предписания, Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании части 15 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ, вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ, а также обратиться в Арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству Российской Федерации.