

РЕШЕНИЕ

по делу № 223ФЗ-897/17 о нарушении
законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

02.10.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

представители ООО «РИТ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «РИТ» от 15.09.2017 № 77 на действия (бездействие) заказчика АО «НПО Энергомаш» при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на реализацию проекта «Реконструкция и техническое перевооружение сборочного производства и цеха гальванопокрытий с очистными сооружениями»: Реконструкция корпуса 70, 70А (извещение № 0448000001617000005) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «РИТ» (далее - Заявитель) от 15.09.2017 № 77 на действия (бездействие) заказчика АО «НПО Энергомаш» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на реализацию проекта «Реконструкция и техническое перевооружение сборочного производства и цеха гальванопокрытий с очистными сооружениями»: Реконструкция корпуса 70, 70А (извещение № 0448000001617000005) (далее — Аукциона, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

03.08.2017 в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению источник финансирования закупки: «Бюджетные инвестиции в соответствии с частью 5 статьи 15 Закон о контрактной системе. Оставшиеся средства по мере поступления бюджетного финансирования и собственных средств».

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к товарам, поставка которых осуществляется по предмету Аукциона, неправомерно установлены требования к техническим характеристикам к товарам, а также ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявки на участие в Аукционе;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств.

Рассмотрев информацию, документы размещенные в ЕИС по данной закупки, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к товарам, поставка которых осуществляется по предмету Аукциона, неправомерно установлены требованиям к техническим характеристикам товаров по предмету Аукциона, а также ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявок на участие в Аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе

документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно подпункту «б» пункта 3.1.2 Документации первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В ряде пунктов Технического задания Документации установлены требования к химическому составу оборудования по предмету Аукциона, например по пункту № 1 «Клей. Мастика»: содержание хлоропренового каучука 11.0-14.0%; 18.0-22.0%, вязкость мастики на вискозиметре типа ВЗ-246 не более 100с.

Кроме того, пунктом 10 Технического задания Документации установлено требование к «Грунтовке ГФ-021»: условная вязкость при температуре $20\pm 0,5^{\circ}\text{C}$ по вискозиметру ВЗ-4 должна быть 45-56 с.

Вместе с тем, согласно подпункту 3 пункта 1.4 ГОСТ 25129-82 «Грунтовка ГФ-021» условная вязкость при температуре $20\pm 0,5^{\circ}\text{C}$ по вискозиметру ВЗ-4 должна быть не менее 45 с.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, предлагаемых к поставке, непредусмотренные частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе конкретные показатели сырья, веществ, материалов, применяемых при изготовлении указанных товаров, а также установлены требования к товарам не в соответствии с ГОСТ. Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к поставке, для представления подробных сведений о веществах, материалах, применяемых при изготовлении такого товара (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим).

В соответствии с Инструкцией по подготовке заявки на участие в Аукционе при установлении Заказчиком диапазона возможных значений технических характеристик используемого товара (материала) (с применением знаков «-», « \leq », « \geq », «<», «>», слов «от», «до», «менее/не менее», «более/не более», «ниже/не ниже»,

«выше/свыше/не выше», «не хуже», «лучше», «уже/не уже», «шире/не шире»), участнику закупки в своей заявке необходимо представить конкретное значение технической характеристики из установленного Заказчиком диапазона, включая пограничные значения таких характеристик во всех случаях, когда оно достижимо.

Вместе с тем, по ряду пунктов Технического задания Документации, Заказчиком установлены диапазонные значения технических характеристик товаров, например по пункту № 2 «Олифа натуральная»: плотность 0.930*...0.950*.

При этом, Комиссией ФАС России установлено, что Инструкция по подготовке заявки на участие в Аукционе не содержит указаний на значение символов «*» и «...», что не позволяет участникам Аукциона надлежащим образом сформировать заявки на участие в Аукционе (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим).

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в документации ненадлежащую инструкцию по заполнению заявок на участие в Аукционе, а также установившего неправомерные требования к товарам по предмету Аукциона и избыточное требование к составу заявки на участие в Аукционе, нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки, поскольку в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 22.09.2017 № 1, Заказчиком допущены все заявки участников Аукциона.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей Правительством Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.01.2017 № 9 «Об установлении запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и

безопасности государства» (далее – Постановление № 9) установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением товаров по перечню согласно приложению и товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза), работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами (за исключением лиц государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства, за исключением случаев, когда производство таких товаров, выполнение работ и оказание услуг на территории Евразийского экономического союза отсутствуют (далее — Постановление № 9).

Частью 7 Постановления № 9 установлено, что для целей применения Постановления № 9 под закупками товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства понимаются закупки товаров, работ (услуг) в целях выполнения мероприятий государственных программ Российской Федерации, долгосрочных (федеральных) целевых программ в области обороны страны и безопасности государства, государственной программы вооружения, иных мероприятий в рамках государственного оборонного заказа, а также закупки товаров, работ (услуг) для выполнения функций и полномочий заказчиков, непосредственно связанных с обеспечением обороны страны и безопасности государства.

Извещением о проведении Конкурса, пунктом 13 Информационной карты Конкурсной документации установлено следующее требование: «Установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, предусмотренных приложением к постановлению Правительства Российской Федерации от 14.01.2017 № 9».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств установлен в связи с проведением Аукциона в рамках осуществления государственной программы и в соответствии с перечнем товаров, установленным Постановлением № 9.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о неправомерном установлении запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

3. Согласно части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением Правительства № 570 установлены виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые

подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о контрактной системе установлено, что государственный заказчик — государственный орган (в том числе орган государственной власти), орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о контрактной системе, государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

В соответствии с пунктом 8 статьи 3 Закона о контрактной системе государственный контракт, муниципальный контракт – договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Заказчик является акционерным обществом, которое заключает гражданско-правовые договоры, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением Правительства № 570, не распространяются на Заказчика.

Таким образом, действия Заказчика, установившего виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по договору, не соответствуют требованиям Постановления Правительства № 570, нарушают часть 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

-
-

- Признать жалобу ООО «РИТ» от 01.06.2017 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «НПО Энергомаш» при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на реализацию проекта «Реконструкция и техническое перевооружение сборочного производства и цеха гальванопокрытий с очистными сооружениями»: Реконструкция корпуса 70, 70А (извещение № 0448000001617000005) обоснованной в части установления Заказчиком избыточных требований к товарам, поставка которых осуществляется по предмету Аукциона, неправомерного установления требований к техническим характеристикам товара по предмету Аукциона, а также ненадлежащем установлении инструкция по заполнению заявок на участие в Аукционе.
- Признать АО «НПО Энергомаш» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 64, часть 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.
- Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.