РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/67-248/2020

02.07.2020 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе: <…> при участии представителей заказчика – Управления ЖКХ администрации Ягоднинского городского округа <…> (расп. № 77-к от 17.02.2020), уполномоченного органа – Администрации Ягоднинского городского округа <…> (дов. №22 от 30.06.2020), без участия заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «БЦКО» на действия аукционной комиссии заказчика при проведении электронного аукциона «Приобретение и доставка дополнительного оборудования для котла КЕ 25-14С» (реестровый номер извещения № 0347300008920000055).

Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе при рассмотрении первых частей заявок.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 15.06.2020 Заказчиком - Управлением городского хозяйства и жизнеобеспечения территории Сусуманского городского округа на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Приобретение и доставка дополнительного оборудования для котла КЕ 25-14С» (реестровый номер извещения № 0347300008920000055).

Начальная (максимальная) цена контракта – 9 999 666,66 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 23.06.2020 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 23.06.2020; дата проведения аукциона – 25.06.2020.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-54А-2020 от 23.06.2020 на участие в электронном аукционе подано пятнадцать заявок участников, пять из которых допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу № 2-54А-2020 подведения итогов электронного аукциона от 25.06.2020 победителем торгов было признано ООО «Северснаб».

2. Согласно доводу жалобы, аукционная комиссия заказчика неправомерно отклонила первую часть заявки ООО «Котлоснаб» на основании предоставления противоречивых показателей.

Частью 3 статьи 67 Закона о контрактной системе установлено, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 настоящей статьи.

В свою очередь, согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается (часть 5 статьи 67 Закона о контрактной системе).

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона 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 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В пункте 53 Технического задания устанавливается следующее.

53	Кирпич керамический	керамическое штучное изделие, предназначенное для устройства кладок, ГОСТ 530-2012;	Размер, длина х ширина х толщина, мм, не менее 250х120х65, марка М100 или М125, лицевой, рядовой, обозначение размера изделия 1,4НФ или 1НФ, класс средней плотности изделия не менее 0,7, группа изделий по теплотехническим характеристикам эффективные, повышенной или высокой эффективности, марка по морозостойкости не менееF50, на нелицевую поверхность изделия должен быть нанесен товарный знак или краткое наименование предприятия-изготовителя. Лицевые изделия должны иметь не менее двух лицевых граней - ложковую и тычковую, рядовые изделия с гладкими или рельефными вертикальными гранями.	Предельное отклонение по толщине не должно превышать +/-3мм;

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-54А-2020 от 23.06.2020 данная заявка признана несоответствующей, так как в пункте 53 первой части заявки ООО «Котлоснаб» не указано, какой именно кирпич керамический с гладкими или рельефными вертикалями гранями будет предоставлены участником.

В представленных заказчиком пояснениях указывается, что согласно Инструкции по заполнению заявки указано: «Союз «или» используется как знак альтернативности, таким образом, союз «или» обозначает значение «либо это, либо то».

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что представленная заявка участника аукционной комиссией заказчика признана несоответствующей правомерно, так как участником электронного аукциона в первой части заявки не указан какой тип вертикальных граней будет у поставляемого кирпича керамического.

Кроме того, заявитель указывает, что в пункте 68 первой части заявки участник

закупки предлагает к поставке Электроды со следующими характеристиками: Тип Э42, диаметр стержня электродов: 4 миллиметра, стержень из сварочной низкоуглеродистой проволоки, характеристика покрытия Б, номинальная длина электрода со стержнем из сварочной проволоки 450 миллиметров, форма зачистки покрытия со стороны контактного торца электрода конусной, контактный торец электрода с нанесенным слоем ионизирующего вещества, облегчающего возбуждение сварочной дуги, длина зачищенного от покрытия конца 25 мм.

Согласно пункту 68 Технического задания указаны следующие требования.

68 Электроды	контактный торец электрода свободен от покрытия, покрытие не разрушается при свободном падении электрода плашмя на гладкую стальную плиту с высоты 0,5м, соответствуют.ГОСТ 9467-75, ГОСТ 9466-75;	Тип Э42, Э42А. Диаметр стержня электродов: 5 миллиметров, 4 миллиметра. Стержень из сварочной низкоуглеродистой или высоколегированной проволоки, характеристика покрытия Б, С, номинальная длина электрода со стержнем из сварочной проволоки не менее трехсот пятидесяти миллиметров, форма зачистки покрытия со стороны контактного торца электрода должна быть конусной или округлой или переходной между конусной и округлой, контактный торец электрода может быть с нанесенным слоем ионизирующего вещества, облегчающего возбуждение сварочной дуги, длина зачищенного от покрытия конца не менее 20мм;	Не установлено;

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-54А-2020 от 23.06.2020 данная заявка признана несоответствующей, так как не указана характеристика покрытия С, установленная техническим заданием.

По мнению заявителя, отклонение первой части заявки ООО «Котлоснаб» является неправомерной, так как в Инструкции по заполнению заявки указано: «Перечисление наименований, марок, видов, типов, классов, взаимоисключающих характеристик, размера, цвета и т.д. товара через запятую означает, что при поставляется одно из перечисленных наименований, марок, типов, видов, классов, взаимоисключающих характеристик, размера, цвета товара и в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одного наименования, марки, вида, типа, класса, характеристики, размера, цвета и т.д. товара (материала)».

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что данные показатели (характеристика покрытия Б, С) не являются взаимоисключающими и в соответствии с требованиями положений инструкции по заполнению первой части заявки требуется предоставить оба показателя.

В представленных заказчиком пояснениях указывается, что согласно ГОСТ 9467-75

«Электроды покрытые металлические для ручной дуговой сварки сталей и наплавки классификация и общие технические условия» характеристика Б – электроды с основным покрытием (вид покрытия), характеристика С – электроды со средним покрытием (толщина покрытия).

Учитывая специфику требуемых показателей, заказчиком применено установление двойственных и противоречивых показателей, допущено злоупотребление ГОСТами, с целью перепроверки участников закупки, что является так называемой «ловушкой» и влечет за собой ограничение участников закупки.

На основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проведена внеплановая проверка закупки, в ходе которой установлено следующее.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-54А-2020 от 23.06.2020 в пункте 50 первой части заявки №21 участник закупки предлагает к поставке Оповещатель звуковой «Свирель» производителя «БЭМ Электроникс» и указывает его габаритные размеры ширина 94мм, длина 71мм, толщина 64мм. Предоставление данной информации является недостоверной, так как согласно официальным данным производителя «БЭМ Электроникс», Оповещатель звуковой «Свирель» выпускается с габаритами - 65х130х46 мм.

Согласно пункту 50 Технического задания указаны требования к габаритным размерам: не должны быть ширина и длина, мм, ширина ≥ 105мм, длина 155мм. Толщина ≤ 66мм. Параметры, указанные в заявке №21 соответствуют требованиям Технического задания.

В представленных пояснениях заказчик указывает, что Оповещатель звуковой «Свирель» выпускается с габаритами - 65х130х46 мм. Фактов того, что Производитель БЭМ Электроникс производит оповещатель с другими размерами, указанными в первой части заявки подателем жалобы. В подтверждение данного пояснения заказчик представляет скриншот с сайта БЭМ Электроникс с указанием параметров данного Оповещателя.

Комиссией Магаданского УФАС России пояснения заказчика признаны несостоятельными ввиду того, что информация, содержащаяся в открытом доступе сети Интернет, не является официальным документом. Данная позиция подтверждается в решении Арбитражного суда Магаданской области по делу № А37-1567/2017 от 22.11.2017.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что довод заявителя в части неправомерного отклонения заявки по показателям указанным в пункте 68 первой части заявки ООО «Котлоснаб» является обоснованным. Комиссия приходит к выводу, что отклонение заявки №21 по показателям, указанным в пункте 50 является необоснованным. В действиях аукционной комиссии заказчика установлено нарушение части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанные правонарушения не повлияли на процедуру проведения электронного аукциона и не привели к ограничению конкуренции, так как иные заявки участников торгов не были отклонены по данному основанию.

3. Согласно пунктам 54, 60 Технического задания указаны следующие требования.

54	Мертели огнеупорные	предназначенные (после добавления воды) для связывания огнеупорных изделий в кладке и заполнения швов. Мертели шамотные состоят из заполнителя и связующего. Мертель представляет собой порошок серого цвета, выдерживает высокие температуры. Мертель шамотный экологически чистый материал, соответствует ГОСТ 6137-2015;	Алюмосиликатные марки МШ-31 или МШ-28;	Огнеупорность, гр.С: не ниже 1650 или не ниже 1690, массовая доля Al_2O_3 не менее 28% или не менее 31%
60	Муллитокремнеземистый войлок	ГОСТ 23619-79;	марка МКРВ-200 или МРКВХ-250, может содержать хром	массовая доля на раскаленное вещество, %: Al2O3 не менее 48 или не менее 50, Cr2O3 не менее 2, не более 4.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующим: «В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и

оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование».

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона 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.

На заседании Комиссии и в представленных пояснениях представитель заказчика пояснил, что при составлении аукционной документации заказчик опирался на требования соответствующих нормативных документов: ГОСТ, СНиП, ТУ. Показатель установлены исходя из реальной потребности заказчика, так как массовая доля Al_2O_3 напрямую влияет на теплопроводность и огнеупорность поставляемого товара. Кроме этого, массовая доля определяется исходя из наименования марки мертеля.

Комиссией установлено, что мертели должны соответствовать ГОСТ 6137-2015:

4.1 Мертели подразделяют на марки, указанные в таблице

Марка мертеля	Характеристика
МШ-28	Мертель шамотный с массовой долей Al_2O_3 не менее 28%
МШ-31	Мертель шамотный с массовой долей Al_2O_3 не менее 31%

Устанавливая в Техническом задании непрозрачные формулировки, заказчик вводит участников закупки в заблуждение, ввиду того, что участнику торгов нужно не только указать марку мертеля, но и его характеристики, указанные в отдельных графах и не соотносящиеся с марками мертеля.

На основании вышеизложенного, учитывая специфику требуемых показателей, заказчиком применено установление двойственных и противоречивых показателей, допущено злоупотребление ГОСТами, с целью перепроверки участников закупки, что является так называемой «ловушкой» и влечет за собой ограничение участников закупки.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком допущено нарушения части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Выявленное нарушение не повлекло ограничение прав участников и неправомерное отклонение заявок, следовательно, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что вышеуказанное правонарушение не повлияло на процедуру проведения электронного аукциона и не привело к ограничению конкуренции, так как ни одна заявка участников торгов не была отклонена по данному основанию.

3. В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-54А-2020 от 23.06.2020 было допущено 5 заявок участников.

Протоколом № 2-54А-2020 подведения итогов электронного аукциона от 25.06.2020 победителем торгов было признано ООО «Северснаб», как участник, единственный сделавший свое ценовое предложение.

По мнению Комиссии участие пяти допущенных организаций может носить технический, формальный характер для придания процедуре торгов видимости конкурентной, чтобы незаконно привести к победе определенного участника.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Рассмотрение вопроса о нарушении Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции невозможно в рамках рассмотрения настоящей жалобы.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости передачи материалов настоящего дела должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о наличии либо отсутствии в действиях Администрации Ягодинского городского округа Магаданской области, участников закупки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

4. Согласно доводу жалобы, заказчиком в аукционной документации установлены необоснованные требования к участникам закупки о предоставлении в составе первых частей заявок химического состава и (или) компонентов товара, показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства.

В соответствии с частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе, жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах. По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок осуществляется только в судебном порядке.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата окончания срока подачи заявок 23.06.2020. Вместе с тем, жалоба Заявителя подана в Магаданское УФАС России 29.06.2020, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе.

Согласно пункту 3.37 Административного регламента, в случае если одним из доводов жалобы является обжалование положений документации о закупке после окончания установленного срока подачи заявок, рассмотрение данного довода жалобы не проводится.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Котлоснаб» на действия аукционной комиссии заказчика – Управления ЖКХ администрации Ягоднинского городского округа, уполномоченного органа – Администрации Ягоднинского городского округа при проведении электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования на котельной «Приобретение и доставка дополнительного оборудования для котла КЕ 25-14С» (реестровый номер извещения № 0347300008920000055) обоснованной в части доводов нарушении аукционной комиссией части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях аукционной комиссии заказчика нарушение части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

3. Признать в действиях Заказчика нарушения части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

4. Предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

5. В связи с тем, что материалы дела для решения вопроса о возбуждении дела об

административном правонарушении переданы должностному лицу управления по результатам рассмотрения дела № 049/06/33-241/2020, материалы по настоящему делу не передавать.

6. В связи с тем, что материалы дела для решения вопроса о наличии либо отсутствии в действиях Администрации Ягодинского городского округа Магаданской области нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции переданы должностному лицу управления по результатам рассмотрения дела № 049/06/33-241/2020, материалы по настоящему делу не передавать.

7. Довод жалобы о нарушении положений Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации Комиссией не рассматривался на основании части 4 статьи 105 Закона о контрактной системе, пункта 3.37 Административного регламента.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…>
Члены Комиссии <…>
<…>