ООО «СтройТоргКапитал»

108811, г. Москва, 22-й километр Киевского шоссе, (п. Московский), домовл. 4, строение 5, этаж 2, блок Е, офис 244 Е

ГБУ г. Москвы «Жилищник района Щукино»

123060, г. Москва, улица Маршала Соколовского, дом 2

АО «ЕЭТП»

Улица Кожевническая, дом 14, строение 5, г. Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-231/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.02.2019 **г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «СтройТоргКапитал» на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Щукино» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов и инвентаря для ремонта подъездов МКД, реестровый номер закупки 31907437805, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Заявитель в жалобе указывает на неправомерность действий заказчика, выразившихся в необъективном описании требований в аукционной документации к конкретным показателям товаров, подлежащих поставке, затрудняющем возможность подачи заявки на участие в конкурентной процедуре.

В документации о закупке согласно п. 3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

При этом документация о проведении закупки должна содержать четкие, исчерпывающие требования к участникам закупки, исключающие разночтение разных требований и возможность субъективного толкования требований закупочной документации.

Комиссия Управления, рассмотрев жалобу заявителя, приняла решение о признании ее обоснованной.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение о проведении указанной закупки.

В документации заказчиком также предусмотрены требования к товарам по следующим позициям:

№ 1 Бетон-контакт: Время высыхания до степени 3, при температуре (20 ± 2) °С не более 2 ч;

№ 9 Герметик: Условная прочность при разрыве с вулканизующим агентом Не менее 0,59 (6,0) МПа (кгс/см2); Относительное удлинение при разрыве - не менее 170,0 %; Относительное остаточное удлинение после разрыва - менее 12,0 %; Прочность связи при отслаивании от анодированного алюминиевого сплава Д16 - не должен быть менее 2,2 кгс/см; Температурный предел хрупкости - не выше -33 °С; Условная вязкость по вискозиметру ВЗ-11 - 40-65;

Товар должен соответствовать «ГОСТ 24285 «ГОСТ 24285-80. Герметик марки УТ-34. Технические условия» (утв. Постановлением Госстандарта СССР от 27.06.1980 № 3151) (далее – ГОСТ 24285-80).

№ 10 Грунт акриловый: Время высыхания до степени 3 при температуре (20 ± 2) °С - не более 12 ч; Условная вязкость при температуре (20,0±0,5) °С по вискозиметру ВЗ-246 диаметром сопла 4 мм - не менее 14 с; Степень перетира - до 70 мкм; Смываемость пленки - до 3,5 г/м2; Стойкость к статическому воздействию воды при температуре (20 ± 2) °С - не должно быть менее 12 ч;

Товар должен соответствовать «ГОСТ Р 52020-2003. Государственный стандарт Российской Федерации. Материалы лакокрасочные водно-дисперсионные. Общие технические условия» (утв. Постановлением Госстандарта России от 05.03.2003 N 67-ст)

№ 11 Дверь входная: Приведенное сопротивление теплопередаче - не менее 0,40 $м^2$ °С/Вт; Объемная

воздухопроницаемость - менее 27 м3/(ч · м2); Сопротивление статической нагрузке, прикладываемой в плоскости полотна - не менее 5000 Н; Сопротивление статической нагрузке, прикладываемой в зоне свободного угла полотна, перпендикулярно его плоскости - Не менее 1500 Н; Сопротивление статической нагрузке, прикладываемой в зоне петель перпендикулярно плоскости полотна - не менее 3000 Н; Значения статических нагрузок перпендикулярно плоскости полотна в зоне свободного угла - не менее 3000 Н; Значения статических нагрузок в плоскости полотна - не менее 5000 Н; Значения статических нагрузок перпендикулярно плоскости полотна в зоне петель не менее 3000 Н.

Товар должен соответствовать «ГОСТ 31173-2016. Межгосударственный стандарт. Блоки дверные стальные. Технические условия» (введен в действие Приказом Росстандарта от 22.11.2016 N 1739-ст).

№ 17 Замок врезной: нагрузка, прикладываемая к засову - от 2940 Н; нагрузка, прикладываемая к механизму фиксации засова - от 980 Н; нагрузка, прикладываемая к запорной планке - от 2940 Н; нагрузка, прикладываемая к лицевой планке на прочность соединения с корпусом - от 980 Н; Ударная нагрузка на засов - более 80 Дж;

Товар должен соответствовать «ГОСТ 5089-2011. Межгосударственный стандарт. Замки, защелки, механизмы цилиндровые. Технические условия» (далее – ГОСТ 5089-2011)

Анализируя требования, установленные заказчиком по позиции № 9 Герметик следует, что требования, сформированные заказчиком, могут ввести участников закупки в заблуждение и являются избыточными. В соответствии с документацией, указанный товар по позиции № 9 должен соответствовать ГОСТ 24285-80. Вместе с тем, указанный государственный стандарт описывает абсолютные показатели по характеристикам, предъявленным заказчиком (условная прочность при разрыве с вулканизующим агентом – не менее 0,59 (6,0) МПа (кгс/см2); Относительное удлинение при разрыве - не менее 170,0 %; Относительное остаточное удлинение после разрыва - менее 12,0 %), которые принадлежат марке герметика УТ-34. Таким образом, заказчику нет необходимости предъявлять отдельные требования к товару, а достаточно было указать, что герметик должен быть марки УТ-34.

При этом, заказчик также указал, что по показателю прочность связи при отслаивании от анодированного алюминиевого сплава Д16 значение не должен быть менее 2,2 кгс/см. Однако ГОСТ 24285-80 по указанному показателю устанавливает иное значение, а именно 1,66 кН/м, таким образом, причины установления заказчиком в документации по указанному показателю иного значения, отличного от предусмотренного ГОСТом заказчиком на заседании не раскрыто. Кроме того, в письменных возражения заказчик также ссылается на значение показателя из ГОСТа 24285-80.

Указанные обстоятельства провоцируют участников закупки на допущением ошибок при заполнении конкретных показателей товаров, что также в последующем может явиться причиной для отклонения таких заявок и уменьшения количества участников закупки.

По позиции № 10 Грунт акриловый значения показателей (время высыхания до степени 3 при температуре (20 ± 2) °С - не более 12 ч; Условная вязкость при температуре (20,0±0,5) °С по вискозиметру ВЗ-246 диаметром сопла 4 мм - не менее 14 с; степень перетира - до 70 мкм; смываемость пленки - до 3,5 г/м2; стойкость к статическому воздействию воды при температуре (20 ± 2) °С - не должно быть менее 12 ч) также определены положениями ГОСТ Р 52020-2003, в связи с чем заказчику нет необходимости перегружать форму 2 и предъявлять такие требования, поскольку указание заказчиком, что поставляемый товар должен соответствовать указанному ГОСТу уже предопределяет наличие у товара именно таких показателей, что делает обязанность по их представлению участниками закупки бессмысленной.

При описании показателей товара № 11 Дверь входная заказчику также надлежало указать конкретный класс, которому должен соответствовать товар, поскольку требуемые значения статистических нагрузок определены заказчиком в государственном стандарте.

При этом в соответствии с «ГОСТ 5089-2011. Межгосударственный стандарт. Замки, защелки, механизмы цилиндровые. Технические условия» (далее – ГОСТ 5089-2011) совокупности требованиям к указанному товару (нагрузка к дужке на вырывание - не менее 5000 Н; Нагрузка к дужке на перерубание - не менее 5500 Н; Нагрузка к дужке на сворачивание - не менее 450 Н) соответствует класс замка 2, 3, 4.

Таким образом, следует, что указанной совокупности характеристикам соответствуют несколько классов замком: 2, 3, 4.

Однако заказчиком указано требование об ударной нагрузке на засов - более 80. В соответствии с инструкцией по заполнению заявок слово более означает, что участнику закупки надлежит в составе заявки представить конкретный показатель более указного значения.

В соответствии с указанным государственным стандартом, значениям более 80 (не включая крайние значения, как того требует инструкция по заполнению заявки) соответствует только 3 и 4 класс замка. Однако заказчик при описании требований к характеристикам товара вместо предъявления лишь требование по классу замка, необходимый ему (3 и/ или 4), указал на необходимость предоставления участниками закупки иных сведений по товару, которые являются зависимыми и неизменными от определенного класса замка в силу ГОСТ 5089-2011, тем самым провоцируя участника закупки на предоставления избыточных требований, которые усложняют подачу заявки на участие в закупке. При том, что заказчик сформулировал требования по указанному товару об ударной нагрузке на засов - более 80, что исключает возможность по предоставлению замка 2 класса

Ударные нагрузки на засов в зависимости от класса замка

Наименование показателя	Значение показателя для замка класса			
	1	2	3	4
Ударная нагрузка на засов, Дж, не менее	-	80	150	300

Однако вышеприведенные иные характеристики предусматривали такую возможность, что также может вводить участников закупки в заблуждение относительно действительных характеристик, подлежащих представления в составе заявки, что в последующем может явиться основанием для отклонения заявки участника закупки.

Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, подержан Верховным Судом РФ в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки.

Комиссия Управления полагает возможным допустить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации к рассматриваемым правоотношениям.

Таким образом, заказчик требования к товарам детализировал настолько подробно, что некоторые показатели трудоемко найти в свободном доступе либо они известны только производителям таких товаров, что, в свою очередь, вновь обязывает участника закупки прибегнуть к помощи сторонних лиц (производителей) или иным источникам информационных ресурсов с целью заполнения заявки на участие в торгах. Вместе с тем, данная позиция заказчика игнорирует право каждого потенциального участника закупки принять участие в конкурентной процедуре посредством подачи заявки, корректность и правильность заполнения которой должна быть общедоступной и не становиться инструментом манипуляции в руках заказчика.

Таким образом, сформированная заказчиком документация содержит излишние требования, что не соответствует требованиям п. 3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В настоящем случае заказчик, возлагая на участника аукциона обязанность по предоставлению сведений о характеристиках товаров описал требования к товарам и порядок предоставления таких сведений в составе заявки таким образом, что участник торгов обязан изучить инструкцию по заполнению заявки, а также все указанные заявителем ГОСТы.

Право заказчика по установлению таких сведений не умаляется контрольным органом. Однако способ реализации такого права в настоящем деле способствует возможности двойственной интерпретации требуемых параметров, отказу в допуске участнику торгов по причине некорректности представления сведений о характеристиках товара, подлежащего использованию при оказании услуг, что косвенно подтверждается тем, что 4 заявки участников закупки отклонены от участия в закупке.

Таким образом, сформированная заказчиком документация содержит излишние требования, которые препятствовали потенциальным участникам закупки сформировать предложение на участие в закупке. Данное нарушение вводит в заблуждение участников закупки и может препятствовать корректному определению параметров максимальных и минимальных значений показателей, подлежащих указанию при формировании заявки на участие в аукционе.

Вместе с тем, Комиссия Управления отмечает, что в силу того, что заказчиком уже в документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки дублировать такие положения в заявках, поскольку потребность заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участников закупки согласия на поставку товара соответствующего требованиям, изложенным заказчиком в приложении № 2 к Техническому заданию.

Техническим заданием определена краткая характеристика поставляемых товаров в соответствии со Спецификацией на поставку (Приложение № 1 к Техническому заданию). Также Техническим заданием определено, что функциональные характеристики и качество поставляемого товара должно соответствовать техническим условиям и требованиям, предъявленным к качеству данного вида товара (Сертификату соответствия), требованиям нормативных документов, в том числе указанным в Приложении № 2 к Техническому заданию. Также документацией определено, что качество товара должно соответствовать требованиям действующих стандартов, Сертификатов соответствия, нормативной и

технической документации на данный вид продукции, указанной в Приложении № 2 к Техническому заданию.

Таким образом, вышеназванные положения аукционной документации указывают, что Спецификация к договору по результатам закупки формируется на основании качественных и функциональных характеристик, сформированных заказчиком в приложении № 2 к Техническому заданию, подлежащему заполнению участниками закупки. Вместе с тем указанные положения также определяют, что потребность заказчика выражена им в приложении № 2 к Техническому заданию посредством описания требований к качественным и функциональным характеристикам товара.

Таким образом, заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в приложении № 2 к Техническому заданию и не предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены заказчиком в документации. Указанное изменение сократит возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставе, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик в приложении № 2 к Техническому заданию, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

Комиссия Управления также отмечает, что допустимым может являться установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие на поставку товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности в приложении № 2 к Техническому заданию или предоставить участнику закупки возможность воспроизводить требования изложенные заказчиком в документации в приложении № 2 к Техническому заданию в составе заявки (без изменений и/или без применения инструкции по заполнению заявки), что также позволит сформировать участнику закупки свое предложение, отвечающее потребности заказчика.

На основании изложенного Комиссия Управления приходит к выводу, что документация заказчика не отвечает принципам, предусмотренным п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и подлежит корректировке в целях упорядочивания заказчиком требований к документации в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к содержанию заявок участников закупки.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках. С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройТоргКапитал» (ИНН: 775101001) **на действия на действия** ГБУ г. Москвы «Жилищник района Щукино» **(**ОГРН: 7734715220**) при проведении Закупки обоснованной.**

2. Признать в действиях ГБУ г. Москвы «Жилищник района Щукино» **нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.**

3. Выдать ГБУ г. Москвы «Жилищник района Щукино» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.