

1. ООО «ПРОГРЕСС 9»

ул. Б. Грузинская, д. 42, пом. II, Москва, 123056

2. Федеральное государственное унитарное предприятие «Научно-производственный центр автоматике и приборостроения имени Академика Н.А.Пилюгина» (ФГУП «НПЦАП»)

ул Введенского, д. 1, Москва, 117342

3. ЗАО «Сбербанк-АСТ»

пер. Б. Саввинский, д.12, стр.9, Москва, 119435

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2026/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.09.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

в присутствии представителей:

ООО «ПРОГРЕСС 9»

ФГУП «НПЦАП»

в отсутствие ЗАО «Сбербанк-АСТ» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 04.09.2017 № ИШ/44948/17),

рассмотрев жалобу ООО «ПРОГРЕСС 9» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ФГУП «НПЦАП» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: Реконструкция и техническое перевооружение серийного производства аппаратуры СУ изделий комплекса «Я» (реестровый № 0573100008317000468) (далее – Аукцион),

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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в установлении избыточных и некорректных требований в Аукционной документации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) названный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 указанного закона; особенностей исполнения контрактов; мониторинга закупок товаров, работ, услуг;

аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг; контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно данным Единой информационной системы в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) извещение и Аукционная документация размещены 14.08.2017. Дата окончания подачи заявок на участие в Аукционах — 30.08.2017. Дата проведения Аукционов — 07.09.2017.

Исходя из пояснений Заказчика, ни одна заявка на участие в Аукционе не была отклонена ввиду несоответствия заявки требованиям Аукционной документации по рассмотренным выше основаниям.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе следующим правилом: описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 названной 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.

В соответствии с пунктом Информационной карты, первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать согласие участника аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных настоящей документацией об электронном аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, 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 или наименование производителя товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Согласно пункту 3.4.1 Аукционной документации, заказчик в Информационной карте аукциона и Техническом задании устанавливает требования к объекту закупки, а также показатели, позволяющие определить соответствие поставляемых товара, работы, услуги требованиям, установленным Заказчиком. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с Аукционной документацией, Заказчиком установлены требования к основным материалам и оборудованию, используемых при выполнении работ, например, по позициям 6, 7, 8 установлено требование об указании значений по таким параметрам как разрывная сила в продольном, поперечном направлении, температура гибкости, масса вяжущего с наплавленной стороны, водопоглощение, по позициям 11, 12 — паропроницаемость, прочность на сжатие, сопротивление точечной нагрузке и предел прочности на отрыв слоев.

Как отмечает Заявитель, указать требуемые значения по перечисленным параметрам товаров не представляется возможным без проведения лабораторных исследований, что в свою очередь ограничивает круг потенциальных участников Аукциона.

Между тем, на заседании Комиссии Заказчик сообщил, что спорные технические характеристики товаров указываются в соответствующих сертификатах, а также содержатся в свободном доступе в сети Интернет.

Кроме того, Заявителем не представлены какие-либо доказательства, подтверждающие его доводы, в частности невозможность указания перечисленных выше характеристик товара, а также невозможность подачи заявки на участие в Аукционе в соответствии с установленными характеристиками товаров.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком предъявлены требования не к участникам Аукциона, подавшим заявку на участие, а к товарам, используемым при выполнении работ по условиям договора, что свидетельствует о том, что участник, подавший заявку, соответствующей предъявленным требованиям, не ограничен в правах на заключение договора поставки. Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности использовать требуемый Заказчиком товар с определенными характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении числа участников закупки.

Включение в Аукционную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из числа участников размещения заказа лиц, не способных использовать при выполнении работ требуемый товар, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупочной процедуре и не является нарушением статьи 17 Закона о защите конкуренции и не могут свидетельствовать

об ограничении конкуренции при условии добросовестности действий заказчика, предъявившего требования к предмету конкурентной процедуры исходя из своих потребностей, целей, значимости и характера заказа, условий безопасности, которым могут не соответствовать все субъекты хозяйственной деятельности. Данные требования не исключают конкуренции, не могут расцениваться как ограничение одних и предоставление преимуществ другим субъектам и направлены на удовлетворение нужд заказчика путем формирования любым лицом лучшего предложения по исполнению заказа.

Кроме того, Заявитель также не представил доказательств, подтверждающих факт необоснованного ограничения количества участников Закупки путем установления спорных требований.

Относительно довода Заявителя о некорректности указания в параметре «степень защиты» значения УХЛЗ по позиции 43, Комиссия указывает следующее.

Согласно «Требованиям к основным материалам и оборудованию используемых при выполнении работ» Аукционной документации, в наименовании товара по позиции 43 указано следующее: «Металлический шкаф ЩМП-4.4.1-036, УХЛЗ, IP31 или эквивалент», по параметру степень защиты — «не менее IP31; УХЛЗ».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что УХЛ расшифровывается как «умеренно холодный климат». Категория УХЛЗ предполагает эксплуатацию в помещениях, где колебания температуры и влажности воздуха существенно меньше, чем на открытом воздухе, рабочая температура окружающей среды от -45°C до +40°C.

Степень защиты IP31 имеет индекс 31. Первая цифра означает защиту от попадания инородных тел, в настоящем случае — защиту против частиц, размером более 2,5 мм. Вторая цифра означает такую характеристику как защита от воды (цифра 1 означает защиту против капель, падающих вертикально).

Таким образом, как указывает Заказчик, указание в графе «степень защиты» спорных параметров означает способность объекта к вышеуказанным характеристикам объекта защиты при определенном климатическом диапазоне.

Доказательств обратного Заявителем на заседании Комиссии не представлено.

В соответствии с иным доводом Заявителя, действия Заказчика по некорректной трактовке предлогов «от» и «до» (позиция 56) в соответствии с которой представляется возможным указать и диапазон и конкретное значение, вводят в заблуждение участников Аукциона.

По позиции «Промышленный телефонный аппарат, IP65 "4FP 153 36" или эквивалент» 56 «Требований к основным материалам и оборудованию используемых при выполнении работ» Аукционной документации установлены следующие требования к товару, в частности:

Диапазон питающего напряжения, В: от 24 до 66;

Температурный диапазон, °С: от -40 до +60.

Согласно Инструкции Аукционной документации, при установлении Заказчиком

диапазона возможных значений технических характеристик используемого товара (материала) (с применением, в том числе слов «от», «до»), 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.

Кроме того, в соответствии с Инструкцией, предусмотрено следующее исключение: случаи, когда представить конкретное значение характеристики невозможно ввиду её изменчивости (что должно подтверждаться техническими данными производителя, положениями государственных стандартов, технических условий, паспортными характеристиками), а также кроме случаев, когда из физического смысла характеристики следует, что необходимо представить весь установленный диапазон значений (например, характеристики, относящиеся к условиям (методам) испытаний (измерений) значений параметра, либо к условиям применения (эксплуатации) товара; допустимые отклонения значений характеристики предлагаемого товара при невозможности достижения её точной величины).

Таким образом, учитывая изложенное, представляется возможным сделать вывод о необходимости указания диапазона значений по указанным параметрам.

Доказательств обратного на заседании Комиссии не представлено.

При рассмотрении жалобы Заказчик сообщил, что на участие в Аукционе подано две заявки, все допущены до участия в процедуре.

Исходя из пояснений Заказчика, ни одна заявка на участие в Аукционе не была отклонена ввиду несоответствия заявки требованиям Аукционной документации по рассмотренным выше основаниям.

Между тем, Заявитель заявку на участие в Аукционе не подавал, запрос о разъяснении положений документации не направлял, что свидетельствует об отсутствии заинтересованности Общества в принятии участия в Аукционе.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание указанные обстоятельства, в частности недоказанность указанных в жалобе доводов, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.09.2017 № ИШ/44948/17.

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