

Решение № 05-6/1-118-2017

17 июля 2017 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России)

в присутствии представителей:

- Муниципального унитарного предприятия г. Ржева «ДИРЕКЦИЯ ЕДИНОГО ЗАКАЗЧИКА» (далее - Заказчик):

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителя ООО «Профит-плюс» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 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) и Административным регламентом 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 28.06.2017 поступила жалоба Общества о несоответствии документации об электронном аукционе на право заключения контракта на эксплуатацию и техническое обслуживание оборудования водопроводных и канализационных сетей, сооружений (извещение от 26.06.2017 № 0536600019617000001) требованиям Закона в части:

- установления в документации об аукционе требования о предоставлении декларации о соответствии участника требованиям запрета в соответствии с

постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» (далее - Постановление);

- установления при описании объекта закупки требований к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара.

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

26.06.2017 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на эксплуатацию и техническое обслуживание оборудования водопроводных и канализационных сетей, сооружений и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 47 073 000,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; 2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

1. Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 -

9 части 1 статьи 31 Закона.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Согласно части 1 статьи 31 Закона при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки.

Содержание перечисленных норм свидетельствует о том, заказчик не вправе требовать от участника закупки декларировать соответствие такого участника требованиям, не указанным в пунктах 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона предметом контракта является эксплуатация и техническое обслуживание оборудования водопроводных и канализационных сетей, сооружений, код по ОКПД2 - 37.00.11.150.

Во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 28.11.2015 № 583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» Правительством Российской Федерации принято постановление от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (работ), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» (далее – Постановление), которым утвержден перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемым гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 01.01.2016 г.

При этом, ни Закон, ни Постановление не содержали указания на порядок применения Постановления при установлении требований в документации об аукционе.

Кроме того, постановлением Правительства Российской Федерации от 02.06.2017 № 672 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30 ноября 2015 г. № 1296 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» Постановление утратило силу с 31.05.2017 г.

Вместе с тем, Заказчиком в пункте 12.2.3 документации об аукционе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона и (или) предлагаемого им услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным в Информационной карте электронного аукциона в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2015 г. № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг, выполнение (оказание) которых на

территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» (далее – постановление Правительства № 1457), или копии этих документов.

Пункт 12.2.3 6) Информационной карты документации об аукционе устанавливает, что таким документом является: подтверждение (декларация) о непринадлежности участника электронного аукциона к организациям, находящимся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациям, контролируемым гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимся под юрисдикцией Турецкой Республики.

Таким образом, Заказчик установил требования к участникам закупки о предоставлении не предусмотренных законодательством о контрактной системе документов и сведений, тем самым нарушив требования пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 и части 1 статьи 31 Закона.

Жалоба Общества в данной части обоснована.

2. Согласно пунктам 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);

- использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона, 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 2 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях,

предусмотренных документацией о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона, 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.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Как указано выше, объектом закупки является эксплуатацию и техническое обслуживание оборудования водопроводных и канализационных сетей, сооружений.

Требования к показателям товаров (материалов), используемых при выполнении работ, изложены в Приложении № 2 к Техническому заданию.

Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе «Участник закупки при составлении первой части заявки, в части касающейся указания конкретных показателей товаров, должен руководствоваться следующими правилами (инструкцией):

«Инструкция по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях, используемых участником закупки товаров (материалов) – далее – Инструкция:

Участник закупки представляет в любой удобной форме или по форме, рекомендованной заказчиком, информацию о конкретных показателях товара (материала), используемого при выполнении работ, оказании услуг, соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме (далее – аукционная документация) и подлежащих проверке заказчиком при приемке товара, выполненных работ, оказанных услуг, а так же сведения о товарном знаке (его словесном обозначении) (при наличии), знаке обслуживания (при наличии), фирменном наименовании (при наличии), патенте (при наличии), полезных моделях (при наличии), промышленных образцах (при наличии), наименовании страны происхождения товара.

Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме (далее – Сведения о товаре) должны содержать значения параметров товара в соответствии с которыми заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании

услуг.

Предложение участника не должно содержать таких слов как: «должно», «должен», «должна», «может быть», «или», «имеющая», «должны», «эквивалент», «более», «менее», «не более», «не менее» - так как это не является конкретным предложением.

Все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ, ТУ, СанПин, СНиП и т.д.

В случае отсутствия в нормативной документации значений по требуемым параметрам каких-либо из закупаемых товаров или применяемых при производстве работ, оказании услуг, поставки товаров, то по данным параметрам в графе «Значение, предлагаемое участником» необходимо поставить прочерк «-», либо указывать «не нормируется», либо указывать «отсутствует».

Участнику закупки необходимо указывать конкретные показатели характеристики каждого вида (типа) товара (материала), применяемого при производстве работ, оказании услуг указанного в Сведения о качестве (Сведения о товаре).

В форме могут быть использованы следующие знаки и обозначения:

Символ «±» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель равный указанному или с отклонением в большую или меньшую сторону в пределах указанного предельного отклонения;

Символ «<», слова «менее», «ниже» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения;

Символ «>», слова «более», «выше» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения;

Слова «не менее» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ему;

Слова «не более» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения или равный ему;

Символ «≥» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ему;

Символ «≤» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения или равный ему;

Слова «Не выше» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, не более указанного значения;

Слова «Не ниже» - означает, что участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, не менее указанного значения;

При этом, символы «±», «<», «>», «≥», «≤» устанавливаются в требуемом значении Сведений о товарах слева от числового значения показателя.

Предлог «но», установленный между значениями означает, что участнику закупки необходимо предоставить конкретный (-ые) показатель (-и) из данного диапазона, при этом, предлагаемое значение, должно удовлетворять как значению, установленному перед ним, так и значению, установленному после него.

В случае указания требуемого значения с использованием символа «()»вне зависимости от применения иных символов (знаков, союзов, слов), установленных настоящей инструкцией, участнику закупки необходимо представить данный показатель как значение показателя, который не может изменяться.

В случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «запятая», союза «и», - участнику закупки необходимо предоставить все значения показателя или все диапазоны значений, указанных через данный символ, союз.

В случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «точка с запятой», союза «или», - участнику закупки необходимо предоставить одно из указанных значений или диапазонов значений, указанных через данный символ.

В случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны одновременно с использованием символов «точка с запятой»,

«Запятая», - участнику закупки необходимо представить в заявке значения или диапазоны значений, разделенных символом «точка с запятой».

В случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «\», - участнику закупки необходимо предоставить все значения показателя или все диапазоны значений, указанных через данный символ.

В случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «/», - участнику закупки необходимо предоставить одно из указанных значений или диапазонов значений, указанных через данный символ.

В случае, если требуемое значение параметра товара сопровождается словами: «от» и «до», «от» или «до», то участнику закупки необходимо предоставить конкретный (-ые) показатель (-и) из данного диапазона, не включая крайние значения.

Символы «многоточие», «тире» установленные между значениями, следует читать как необходимость указания диапазона значений, не включая крайние значения.

В случае, если требуемое значение параметра сопровождается знаком * (звездочка), в том числе значение, включенное в диапазон

значений, то участник вправе указать крайнее значение требуемого параметра.

При этом, не допускается указание крайнего значения параметра, не сопровождающегося знаком * (звездочка).

Ответственность за достоверность сведений о конкретных показателях используемого товара, товарном знаке (его словесном обозначении), знаке обслуживания, фирменном наименовании, патентах, полезных моделях,

промышленных образцах, наименовании страны происхождения товара, указанного в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме, несет участник закупки.

Степень защиты, должна быть лучше или выше и хуже или ниже по двум характеристическим цифрам одновременно.

При указании в документации о закупке товарных знаков товаров считать описание объекта с применением слов «или эквивалент»,

за исключением указания в настоящей документации о закупке случаев несовместимости товаров, 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».

Комиссия, проанализировав документацию об аукционе, сведения, содержащиеся в таблице, и инструкции, полагает жалобу Общества в данной части также обоснованной, учитывая, в том числе, следующее.

Согласно пункту 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в Решении от 09.02.2017 № АКПИ16-1287 в удовлетворении административного искового заявления ООО «Домстрой» о признании недействующим пункта 3 указанного письма, указал следующее: «Анализ содержания Письма позволяет сделать вывод, что ... имеющиеся в оспариваемом письме **разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) его положений** и не влекут изменение правового регулирования соответствующих отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Доводы административного истца о том, что оспариваемый пункт Письма не соответствует действительному смыслу разъясняемых им нормативных положений, лишены правовых оснований.

Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи

заявки, а также норм, обязывающих участников закупки подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства...

Доводы административного истца, выражающего, как следует из объяснений его представителя в суде, желание, чтобы заказчик требовал от участника закупки подробно описать в заявке различные показатели, 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, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 приведенного закона...».

Комиссией по доводам жалобы установлено, что Техническое задание содержит требования к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара.

По спорным позициям в Приложении № 2 к Техническому заданию документации об аукционе (далее – ТЗ) установлены следующие спорные требования:

Пункт 18 «Олифа натуральная» ТЗ: прозрачность после отстаивания в течение 24 ч при $(20 \pm 2)^\circ\text{C}$, полная; время высыхания при $20 \pm 2^\circ\text{C}$, до степени 3 - не более 24 ч; условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4)1 - От 26 до 32; товар должен соответствовать ГОСТ 7931.

Согласно пункту 1.4 ГОСТ 7931-76 «Олифа натуральная. Технические условия» условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4)1 определяется методами испытаний по ГОСТ 8420-74 (СТ СЭВ 1443-78) «Материалы лакокрасочные. Методы определения условной вязкости»; показатель «Время высыхания» определяется методами испытаний по ГОСТ 19007-73 (СТ СЭВ 1442-78). «Материалы лакокрасочные. Метод определения времени и степени высыхания». Согласно пункту 3.3 ГОСТ 7931-76 отстой определяют по ГОСТ 5481-66, разд. 2, после отстаивания олифы в течение 24 ч при $(20 \pm 2)^\circ\text{C}$.

Пункт 10 «Грунтовка» ТЗ: массовая доля нелетучих веществ - не менее 13,0 %; условная вязкость при температуре $(20,0 \pm 0,5)^\circ\text{C}$ по вискозиметру типа ВЗ-246 с диаметром сопла 4 мм1 - 13-180 с; время высыхания для грунтовок естественной сушки до степени 3 при температуре $(20 \pm 2)^\circ\text{C}$ - не более 36 ч.

Согласно пункту 5.3.1 ГОСТ Р 51693-2000 «Грунтовки антикоррозионные. Общие технические условия» массовая доля нелетучих веществ определяется методами испытаний по ГОСТ 17537-72 (СТ СЭВ 3388-81). «Материалы лакокрасочные. Методы определения массовой доли летучих и нелетучих, твердых и пленкообразующих веществ»; условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4)1 определяется методами испытаний по ГОСТ 8420-74 (СТ СЭВ 1443-78) «Материалы лакокрасочные. Методы определения условной вязкости»; показатель «время высыхания» определяется методами испытания по ГОСТ 19007-73 (СТ СЭВ 1442-78). Материалы лакокрасочные. Метод определения времени и степени высыхания».

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком при описании объекта закупки и установления требований к содержанию заявок на участие в аукционе нарушены требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33 Закона.

Жалоба Общества в данной части является обоснованной.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений в связи с тем, что отсутствуют объективные основания считать, что Общество намерено реально претендовать на заключение контракта, и что его права и законные интересы могли быть нарушены при проведении спорной закупки; жалобы от других потенциальных участников закупки, имеющих реальное намерение и возможность исполнить спорный контракт, в Тверское УФАС России не поступали.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» обоснованной.
2. Признать Муниципальное унитарное предприятие г. Ржева «ДИРЕКЦИЯ ЕДИНОГО ЗАКАЗЧИКА» нарушившим требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 и пункта 2 части 5 статьи 66, части 1 статьи 31, пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Предписание Муниципальному унитарному предприятию г. Ржева «ДИРЕКЦИЯ ЕДИНОГО ЗАКАЗЧИКА» об устранении нарушений в сфере закупок не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.