

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1933/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.11.2018 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Вертикаль Строй»: <...>

от ГБУ г. Москвы «Жилищник района Бибирево»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Вертикаль Строй» (далее — Заявитель) на действия организатора торгов — ГБУ г. Москвы «Жилищник района Бибирево» (далее — Организатор торгов) при проведении совместного открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лакокрасочных материалов и расходных материалов для обеспечения обслуживания МКД на территории районов СВАО в 2019 году (реестровый № 31807057722) (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 Организатора торгов при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Организатора торгов выразилось в неразмещении Организатором торгов извещения о проведении Аукциона в единой информационной системе, а также в установлении в Аукционной документации требований, ограничивающих конкуренцию.

Довод о неразмещении в единой информационной системе извещения о проведении Аукциона был отозван Заявителем, в связи с чем в рамках настоящего заседания не рассматривался Комиссией.

Представители Организатора торгов возражали против удовлетворения жалобы, представили документы по спорному Аукциону.

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, Закупочной 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) (в редакции, действующий на дату опубликования Положения о закупках Заказчика), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной 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 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Конкурса, размещено в ЕИС - 02.10.2017.

23.10.2018 на Официальном сайте Организатором торгов размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 46 364 037,08 руб. Датой окончания подачи заявок определено 12.12.2018, датой рассмотрения заявок — 13.12.2018, датой подведения итогов — 17.12.2018.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о

конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктами 15,16 Информационной карты Аукционной документации установлено, что вышеперечисленные требования к товарам установлены в части 5 «Техническая часть документации» и описываются участниками по Форме № 2.

По мнению Заявителя, Организатор торгов в Форме № 2 установил характеристики товаров, которые возможно определить лишь путем проведения лабораторных испытаний. Например, в пункте 1 Формы № 2 «Краски МА 15 Сурик железный» Заказчиком установлены требования о представлении участниками Аукциона значений по следующим характеристикам:

- «Укрывистость невысушенной пленки краски» - «должна быть не более 35 г/м²»;
- «Массовая доля пленкообразующего вещества» - «должна быть более 20 %»;
- «Стойкость пленки к статистическому взаимодействию воды при температуре 20 °С» - «должна быть от 0,5 ч»;
- «Степень перетира» - «должна быть не более 90 мкм»;
- «Массовая доля летучего вещества» - «не должна быть более 13 %».

Кроме того, Организатором торгов установлено требование о соответствии данной краски требованиям ГОСТ 8292-85 «Краски масляные цветные густотертые. Технические условия» (далее — ГОСТ 8292-85).

Заявитель утверждает, что значения названных характеристик невозможно установить на этапе подачи заявок на участие в Аукционе, так как такие характеристики либо зависят от конкретной партии товара, либо вовсе не нормируются ГОСТ 8292-85.

Так, согласно пункту 7 ГОСТ 8292-85 по физико-химическим показателям краски должны соответствовать требованиям и нормам, указанным в таблице 2. При этом в данной таблице прямо указано, что Укрывистость невысушенной пленки краски определяется методом испытания по ГОСТ 8784-75 (раздел 1), Массовая доля пленкообразующего вещества — по ГОСТ 17537-72 и пунктом 4.4 ГОСТ 8292-85, Массовая доля летучего вещества — по ГОСТ 17537-72 и пунктом 4.5 ГОСТ 8292-85, Степень перетира — по ГОСТ 6589-74. При этом Стойкость пленки к статистическому взаимодействию воды при температуре 20 °С не нормируется, в связи с чем неясно, с какой целью Организатор торгов установил данную характеристику в Аукционной документации к товару «Краски МА 15 Сурик железный».

Заявитель указывает на тот факт, что аналогичные нарушения содержатся в подавляющем большинстве позиций Формы № 2.

Комиссия отмечает, что ссылка Организатора торгов на то, что все указанные характеристики товаров соответствуют значениям государственного стандарта не снимает с него обязанности устанавливать в документации значения только тех показателей, которые могут быть определены участником закупки без необходимости проведения испытаний и химических анализов.

Таким образом, право Организатора торгов на конкретизацию характеристик товаров предполагает проведение участниками закупки анализа их состава, а также их приобретение для заполнения достоверных и корректных характеристик в составе заявки.

В этой связи следует отметить, что у участника закупки нет обязанности на момент проведения конкурентной процедуры располагать товаром, о котором он представляет сведения в первой части заявки, тем более, проводить испытания, и, соответственно, владеть информацией о результатах таких испытаний при изготовлении соответствующих товаров.

Следовательно, учитывая, что действующее законодательство не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации, подробное изложение в Аукционной документации требований к описанию участниками закупки физико-химических свойств товара, определяемых путем проведения испытаний, ограничивает возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявки на участие в аукционе.

Организатором торгов не представлено доказательств, подтверждающих возможность установления спорных характеристик на этапе подачи заявок без проведения лабораторных испытаний, наличия таких характеристик в открытом доступе на сайтах производителей.

При таких обстоятельствах, Организатор торгов 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 Организатора торгов.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

По мнению Комиссии, Форма № 2 Аукционной документации в том виде, в котором она представлена не отвечает закрепленным в Законе о закупках принципам, потому что установленные Организатором торгов требования к поставляемым товарам по своей сути являются фильтром для отклонения участников от участия в Аукционе, так как Организатором торгов не доказана возможность указания физико-химических показателей красок без проведения лабораторных испытаний. Кроме того, действительность указанных характеристик не проверяется на этапе исполнения договора, что также свидетельствует об их излишнем характере, так

как по своей сути указание в предложении участников физико-химических показателей товаров, установленных Организатором торгов в Аукционной документации, сводится к фактической необходимости соответствия поставляемых товаров конкретным ГОСТам.

Вместе с тем Комиссия полагает, что при проведении закупочной процедуры Организатор торгов должен исходить из целей правового регулирования соответствующих правоотношений и обеспечить максимальный круг лиц для участия в Аукционе, что могло быть обеспечено в том числе предоставлением возможности участникам Аукциона выражать свое согласие на соответствие качественных, технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристик (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре требованиям Аукционной документации и установленным ГОСТам, а в случае если требуется указать конкретные значения или диапазоны, то указанием данных показателей без излишней детализации характеристик, в которых отсутствует фактическая необходимость. Указанные действия способствовали бы обеспечению максимального широкого круга участников Аукциона и позволили бы удовлетворить потребность заказчиков в соответствующих товарах.

Данный правовой подход в наибольшей степени отвечает правовому режиму, который установлен Законом о защите конкуренции и Законом о закупках, в то время как действия Организатора торгов в настоящем случае направлены на фактическое ограничение количества участников закупочной процедуры.

С учетом всего изложенного, принимая во внимание установление Организатором торгов избыточных требований к товарам, способных повлечь ограничение количества участников закупки, а также отсутствие со стороны Организатора торгов каких-либо доказательств необходимости установления названных требований, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Организатора торгов нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и признает жалобу обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вертикаль Строй» (ОГРН: 1107746489190; ИНН: 7717676395) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Бибирево» (ОГРН: 1157746499415; ИНН: 7715488815) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

**по делу № 1-00-1933/77-18 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

01.11.2018 г. Москва

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

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 01.11.2018 по делу № 1-00-1933/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ г. Москвы «Жилищник района Бибирево» (далее — Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении совместного открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лакокрасочных материалов и расходных материалов для обеспечения обслуживания МКД на территории районов СВАО в 2019 году (реестровый № 31807057722) (далее — Аукцион), а именно:

1. Организатору торгов вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Аукционе с указанием о возможности повторной подачи заявки.
2. Организатору торгов внести изменения в Аукционную документацию с учётом решения Комиссии от 01.11.2018 по делу № 1-00-1933/77-18.
3. Организатору торгов продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
4. Организатору торгов разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

5. Организатору торгов разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, новой дате рассмотрения заявок на участие в Аукционе и подведения итогов Аукциона.
6. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 28.12.2018.
7. Организатору торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 11.01.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.