

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1265/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2019 г. Москва

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

при участии представителей ГБУ «Жилищник района Хорошево-Мневники» — <...> (доверенность от 06.02.2019 № 12), <...> (доверенность от 14.02.2019 № 14),

от ООО «Инжкапстрой» - <...> (по доверенности от 06.03.2019 № 1),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Инжкапстрой» (далее также - Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Хорошево-Мневники» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для выполнения работ по ремонту подъездов (реестровый № 31907413758) (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, Заказчик неправомерно отклонил его заявку от участия в Аукционе.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

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, к форме, порядку подачи заявок, 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 указанного Аукциона.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре от 28.03.2019 Заявитель не допускается к участию в электронном аукционе на основании предоставления заявки, несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. В составе заявки в обязательных сведениях о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг), Заявитель предоставил сведения, несоответствующие требованиям документации, а именно:

1. В п. 1 «Бетон-контакт» по требуемому параметру «Обладающий» представил значение «специальными техническими свойствами», по требуемому параметру «Группа» представил значение «1», что не соответствует требованиям ГОСТ Р 52020-2003.

В соответствии с требованиями табл. 2 ГОСТ Р 52020-2003 группа материалов со специальными техническими свойствами относится к группе 5.

Таким образом, УЗ представлено значение, не соответствующее требованиям нормативных документов.

Согласно приложению № 1 к Техническому заданию (далее — Форма 2) в п. 1 «Бетон-контакт» в параметре обладающий, требовалось указать значение защитными или специальными техническими свойствами. В параметре Группа значение от 1\* до 5\*.

Согласно инструкции к Форме 2 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 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. Также все предлагаемые товары должны соответствовать нормативным документам, в том числе ГОСТ.

Под данные параметры товара подходит описание согласно ГОСТ Р 52020-2003, в котором указано, что грунтовка это продукт, который после нанесения на поверхность образует твердую прозрачную или непрозрачную пленку, обладающую защитными или специальными техническими свойствами, предназначенный для повышения адгезии к окрашиваемой поверхности и покрывным слоям.

Исходя из требования ГОСТ, а именно союза «или», Заявитель в соответствии с инструкцией к Форме 2 указал значение «специальными техническими свойствами».

Кроме того в вышеуказанном ГОСТ не указано, что «группа 1» обладает только

защитными техническими свойствами или только специальными техническими свойствами.

Вместе с тем Заказчик отклонил заявителя от участия в Аукционе лишь по причине того, что участником закупки неверно определил группу материалов куда входит материал со специальными техническими свойствами. Однако указанное формальное несоответствие не порождает разночтение, свидетельствующее на несоответствие предлагаемого товара потребности заказчика.

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 Аукционе.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные действия Заказчика при проведении Закупки, установила, что порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленным в Аукционной документации, необъективно затрудняет их уяснение и не позволяет участнику представить надлежащее предложение, совместно соответствующим требованиям ГОСТ и Аукционной документации, что недопустимо при проведении закупок.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что размещенная Заказчиком Аукционная документация нарушает положения действующего законодательства, не позволяя оценить обоснованность действий Заказчика по отклонению заявки Заявителя.

Вместе с тем Комиссия, рассматривая действия Заказчика при проведении Аукциона, установила, что порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленный в Аукционной документации, не позволяет участнику Закупки представить надлежащее предложение, поскольку требования к товарам, подлежащим использованию при оказании услуг, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении Аукциона.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Аукционная документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчиком итогами проведения конкурентной процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию Аукционной документации является ничем иным как злоупотреблением правом.

Также неоднозначно и двойственно описаны характеристики параметров товаров.

То есть, без знания, в каких случаях следует руководствоваться инструкцией, а в каких — нормами ГОСТ, заполнить заявку без риска её последующего отклонения не представляется возможным.

В настоящем случае Заказчик, возлагая на участника Аукциона обязанность по предоставлению сведений о характеристиках товаров, подлежащих использованию при оказании услуг, описало требования к товарам и порядок предоставления таких сведений в составе заявки таким образом, что участник Аукциона обязан изучить инструкцию и установить, какие именно требования предъявлены к характеристикам товаров.

При этом положения Аукционной документации не позволяют потенциальному участнику выразить только согласие на выполнение работ на условиях Аукционной документации.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках. При формировании документации необходимо принимать во внимание, что обязанность Заказчика по подготовке документации (инструкции) обусловлена необходимостью достижения упорядочения и приведения к единообразию в понимании как требований Заказчика к составу и содержанию заявки на участие в Аукционе, так и требований к товару (показателям, его характеризующим).

Так, документация предназначена для отбора лиц, которые имеют возможность удовлетворить потребность Заказчика на объявленных условиях, при этом не предоставляя Заказчику право избирать потенциального контрагента по критериям надежности указанных субъектов и отдавать предпочтение в зависимости от уровня заинтересованности таких участников.

Комиссия отмечает, что столь детальное описание характеристик материалов, при наличии возможности без ущерба удовлетворению потребности Заказчика как конкретизировать потребность, так и ограничиться установлением требований о соответствии товаров общепринятым стандартам, необоснованно ведет к затруднению подачи надлежащей заявки (при возложении на участника Закупки обязанности по соответствующему формированию предложения об условиях выполнения работ) и, как следствие, влияет на уровень конкуренции при проведении процедуры.

Данный правовой подход в наибольшей степени отвечает правовому режиму, который установлен Законом о защите конкуренции и Законом о закупках, в то время как действия Заказчика в настоящем случае были направлены на введение в заблуждение участников Закупки и ограничение их количества.

О негативных последствиях применения составленной Заказчиком документации свидетельствует также тот факт, что Заказчиком 6 из 9 заявок участников, изъявивших желание участвовать в Аукционе отклонены по аналогичным основаниям, связанным с невозможностью установления действительной потребности Заказчика, что также подтверждает тот факт, что Аукционная документация составлена таким образом, что вместо исполнения своего прямого предназначения в виде определения потребности Заказчика и оказания помощи

участникам в формировании заявки, фактически не позволяет участникам однозначно определить характеристики товара.

Таким образом, порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленным в Аукционной документации, не позволяет участнику Аукциона представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик, не учитывая предмет Аукциона, установил чрезмерные требования к товарам, подлежащим использованию при выполнении подрядных работ, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

На основании вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, поскольку сама Аукционная документация не соответствует положениям законодательства. Требования, указанные Заказчиком, приводят к необоснованному ограничению количества лиц, участвующих в Аукционе.

В этой связи Комиссия признает жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Инжкапстрой» (ИНН: 4029049976, ОГРН: 1144029000026) на действия ГБУ «Жилищник района Хорошево-Мневники» (ИНН: 7734703698, ОГРН: 1137746566760) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-1265/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.04.2019 г. Москва

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

4. руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1265/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «Жилищник района Хорошево-Мневники» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на

право заключения договора на поставку расходных материалов для выполнения работ по ремонту подъездов (реестровый № 31907413758) (далее — Аукцион) а именно:

5.
  1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
  2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Аукционе с указанием о возможности повторной подачи заявки.
  3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учётом решения Комиссии от 11.04.2019 по делу № 077/07/00-1265/2019.
  4. Заказчику 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.
  5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС).
  6. Заказчику 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.
  7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 12.06.2019.
  8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 14.06.2019 с приложением подтверждающих документов.
6. 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.

7.
  2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.