

Решение № 05-6/1-200-2017

04 сентября 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 Государственного казенного учреждения Тверской области «Тверьоблстройзаказчик» (далее - Заказчик):

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте представителей ООО «Юникс-строй» (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 28.08.2017 поступила жалоба Общества, согласно которой аукционной комиссией при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на осуществление функций генерального подрядчика и выполнение строительно-монтажных работ на объекте: "Реконструкция дворца культуры "Шахтер" в г. Нелидово" (извещение от 22.06.2017 № 0836200001817000006) нарушены требования Закона в части отказа Обществу (заявка № 5) в допуске к участию в электронном аукционе.

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению; представил письменные возражения на жалобу.

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

22.06.2017 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на осуществление функций генерального подрядчика и выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Реконструкция дворца культуры «Шахтер» в г. Нелидово» и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 78 458 327, 89 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: 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.

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.

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...».

Как указано выше, объектом закупки является осуществление функций генерального подрядчика и выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Реконструкция дворца культуры «Шахтер» в г. Нелидово».

Виды и объемы работ, а также требования к применяемым материалам, используемых при выполнении работ, изложены в Технической части документации об аукционе (далее – ТЗ) в табличном виде.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 25.08.2017 № 0836200001817000006-3 на участие в электронном аукционе подано 3 заявки, участнику закупки, чья заявка зарегистрирована под порядковым номером 5, отказано в допуске к участию в электронном аукционе, при этом Комиссия приходит к выводу о том, что данному участнику закупки в допуске к участию в аукционе отказано с нарушением требований частей 4 и 5 статьи 67 Закона, учитывая следующее.

Так, согласно указанному протоколу участнику закупки, чья заявка зарегистрирована под номером 5, (Общество) отказано в допуске по следующим обоснованиям:

«На основании пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона, непредоставление информации предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона. В соответствии с инструкцией по заполнению заявки Цитата «Использование в описании показателя характеристики товара или характеристики товара слов «должен», «должен быть», «должен иметь», «не более», «не менее» «предполагается», «предполагаются», «предусматривается», «более», «менее», «не выше», «не ниже» «выше» «ниже», «минимум», «максимум», «обязательное наличие» и их производные, участникам закупки следует понимать и толковать, как не допустимое указание в заявке на участие в аукционе в электронной форме» Заявка участника закупки содержит в описании показателей характеристики товаров вышеуказанные слова: Например «Смеситель настенный механизм предполагается керамический картридж»; Электроагрегат дизельный тип охлаждения предполагается радиаторный. В пункте 90 технической части документации об аукционе Заказчиком были установлены требования к биоогнезащитному составу для древесины, а

именно суммарный расход для обеспечения огнезащитных свойств по II группе (трудновоспламеняемая древесина) не менее 600 г/м²; 1,6-1,7 м²/кг В соответствии с инструкцией по заполнению заявки Цитата «указания показателя характеристики товара через дефис, который следует понимать участникам закупки как конкретный неизменный диапазон показателя характеристики товара» Участником закупки в заявке предлагалась к использованию в ходе выполнения работ по контракту биоогнезащитный состав для древесины 1600 г/м² (1,6 кг/м²), что не соответствует требованиям документации об аукционе. В пунктах 113, 124, 140, 203, 204, 205 технической части документации об аукционе Заказчиком были установлены требования к листу гипсокартонному, а именно длина 2000-4000* мм с шагом 50 мм. В соответствии с инструкцией по заполнению заявки Цитата «Использование в описании показателя характеристики товара символа дефис звездочка шрифт надстрочный после крайнего показателя характеристики товара участникам закупки следует понимать и толковать как необходимость указания любого одного конкретного показателя характеристики товара из установленного диапазона» при этом Заказчиком в соответствии с ГОСТ 6266-97 был установлен шаг длины листа гипсокартона. В соответствии с документацией об аукционе первая часть заявки должна содержать конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным в технической части документации об аукционе, при этом в соответствии с инструкцией по заполнению заявки Цитата «В заявке должны применяться общепринятые обозначения, единицы измерения и наименования, в соответствии с требованиями действующих нормативных правовых актов. Сведения представленные, в заявке на участие в электронном аукционе, документы, входящие в состав заявки на участие в электронном аукционе, не должны допускать двусмысленных толкований» Участником закупки в заявке предлагался к использованию лист гипсокартонный, а именно длина 2500 мм с шагом 50 мм., таким образом участник закупки не указал в заявке одно конкретное значение длины гипсокартонного листа соответствующее значению установленному в технической части документации об аукционе.

Пунктом 346 ТЗ требования к товару - «**Смеситель настенный**», установлены следующим образом – «Смеситель настенный со следующими техническими характеристиками должен быть изготовлен из латуни, управление однорычажное, механизм предполагается керамический картридж».

Содержание статьи 33 Закона, в том числе, вышеприведенные положения Закона, свидетельствуют о том, что документация о закупке при описании объекта закупки, в том числе, товара, должна содержать требования к товару, а не предположения о том, какой товар должен быть предметом поставки.

В приведенном выше случае использование термина «предполагается» не свидетельствует о том, что требования к товару в спорной части Заказчиком описаны надлежащим образом; Заказчик в данной части нарушил требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части статьи 33 Закона.

Пункт 90 ТЗ содержит следующие требования к товару «**Биоогнезащитный состав для древесины**» - суммарный расход для обеспечения огнезащитных свойств по II группе (трудновоспламеняемая древесина) не менее 600 г/м²; 1,6-1,7, м²/кг,

расход для биозащиты не менее 300 г/м²; 3,0-3,5 м²/кг.

Согласно пункту 6.1.2.3 ГОСТ Р 53292-2009. «Огнезащитные составы и вещества для древесины и материалов на ее основе. Общие требования. Методы испытаний» на кондиционированные образцы древесины со всех сторон наносят слой испытываемого ОС и высушивают. Расход состава, нанесение, условия и время сушки должны соответствовать ТД на данный ОС. Общий расход ОС, нанесенного на образец древесины, определяют суммированием расходов после нанесения каждого слоя и относят к площади поверхности или объему образца в зависимости от способа обработки.

Расход состава после каждой обработки определяют весовым методом по разнице масс образца до и после нанесения ОС. Взвешивание обработанных пропиточными составами образцов осуществляется после прекращения стекания с поверхности невпитавшегося раствора. С торца образца остатки раствора удаляют фильтровальной бумагой. В случае пропитки образцов способами, обеспечивающими глубокое проникновение ОС, общее поглощение R, кг/м³, определяют по формуле.

Следовательно, Заказчиком в нарушении требований Закона установлены требования к показателям товаров, значения которых определяются путем испытаний в соответствии с указанным ГОСТом.

Пункты 113, 124, 140, 203, 204, 205 ТЗ содержат следующие требования к товару «**Лист гипсокартонный**» - номинальные размеры длина 2000-4000* мм с шагом 50 мм, толщина не менее 12,4* мм.

Согласно пункту 4.4 ГОСТ 6266-97. «Листы гипсокартонные. Технические условия» Номинальные размеры листов приведены в таблице 1. Предельные отклонения от номинальных размеров не должны быть более указанных в таблице 2 (ниже приведена таблица 2).

Наименование показателя	Значение
-------------------------	----------

Длина	2000 - 4000 с шагом 50
Ширина	600; 1200
Толщина	6,5; 8,0; 9,5; 12,5; 14,0; 16,0; 18,0; 20,0; 24,0

Следовательно, установленное Заказчиком требование к толщине листа гипсокартонного «не менее 12,4» не соответствует ни одному из значений, приведенных в ГОСТ 6266-97.

Согласно пункту 2 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как

значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения:

«Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например значение - 5 единиц;

2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки».

Таким образом, в данной части Заказчиком установлены требования, отличающиеся от предусмотренных стандартами Российской Федерации, следовательно, Заказчиком при описании объекта закупки и установлении требования к содержанию заявок участников закупки нарушены требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части статьи 33 Закона.

В соответствии с частью 1 статьи 67 Закона аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 3 статьи 67 Закона по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 67 Закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 статьи 67 Закона.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 4 статьи 67 Закона участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона, или предоставления недостоверной информации; несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 5 статьи 67 Закона отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона, не допускается.

Учитывая, что аукционная комиссия признала заявку Общества не соответствующей требованиям, установленным в документации об аукционе, по показателям, установление которых Комиссией признано неправомерным (в данной части Заказчиком объект закупки описан с нарушением требований Закона), отказ в допуске к участию в аукционе данному участнику закупки по изложенным в протоколе основаниям также не может быть правомерным; аукционная комиссия при рассмотрении заявки Общества нарушила требования частей 4 и 5 статьи 67 Закона.

Также Комиссия приходит к выводу о том, что указание Обществом в заявке характеристик товара - «лист гипсокартонный длиной 2500 мм с шагом 50» не противоречит ни требованиям ГОСТ, ни действительным потребностям Заказчика; в данном случае листы гипсокартонные не являются предметом поставки, а являются материалом, который должен быть использован в процессе выполнения работ по обшивке металлических балок, использование таких листов с размерами в любом из заданных Заказчиком диапазоне размеров соответствует действительным потребностям Заказчика, указание участником закупки вышеуказанным образом сведений о размерах листов гипсокартонных также не может являться основанием для отказа в силу вышеуказанного.

В связи с тем, что по делу № 05-6/1-187-2017 Заказчику выдано предписание об отмене протоколов, составленных в ходе осуществления закупки и внесении изменений в документацию об аукционе, отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд по данному делу.

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 «Юникс-строй» обоснованной.
2. Признать Государственное казенное учреждение Тверской области «Тверьоблстройзаказчик» нарушившим требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части 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. Признать аукционную комиссию, созданную Государственным казенным учреждением Тверской области «Тверьоблстройзаказчик», нарушившей требования частей 4 и 5 статьи 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

4. Предписание Государственному казенному учреждению Тверской области «Тверьоблстройзаказчик», аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд не выдавать.

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