

Решение № 05-6/1-46-2018

14 марта 2018 года

г. Тверь

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

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Шибанов Я.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

Староконь Е.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей Управления Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области (далее - Заказчик): *****(по доверенности), *****(по доверенности),

в отсутствие надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы Индивидуального предпринимателя *** (далее - Предприниматель),

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 05.03.2018 поступила жалоба Предпринимателя, согласно которой аукционной комиссией по результатам рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в электронном аукционе на право заключения контракта на выполнение работ по текущему ремонту помещения в административном здании, расположенном по адресу: г. Тверь, ул. Озерная, д. 9, (извещение от 16.02.2018 № 0136100006018000024) нарушены требования Закона в связи с отказом Обществу в допуске к участию в аукционе.

Представители Заказчика считают доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению; представив письменные возражения на жалобу.

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

16.02.2018 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту помещения в административном здании, расположенном по адресу: г. Тверь, ул. Озерная, д. 9, и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 617 552,00 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: 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. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

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

- 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...».

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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 28.02.2018 № 0136100006018000024 на участие в электронном аукционе подано 13 заявок; аукционной комиссией принято решение о признании заявки только одного участника закупки, и которая зарегистрирована под порядковым номером 4, соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе; участнику закупки, чья заявка зарегистрирована под порядковыми номерами 11, отказано в допуске к участию в электронном аукционе со следующим обоснованием:

«Несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, требованиям документации об аукционе (Отказ по п. 2 ч. 4 ст. 67 44-ФЗ)

В пункте «Плиты» заявки участника указаны габаритные размеры плит: «1200 мм x 600 мм x 50 мм», что не соответствует требованиям Технического задания, а именно: «Габаритные размеры должны не быть (Длина x Ширина x Толщина): ≤ 1200 мм x > 700 мм x менее или равна 45 мм».

Как указано выше, объектом закупки является выполнение работ по текущему ремонту помещения в административном здании, расположенном по адресу: г. Тверь, ул. Озерная, д. 9.

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.

Так, **пункты ТЗ «Плиты»** содержат следующие спорные требования к товару: габаритные размеры **должны не быть** (Длина x Ширина x Толщина): < 1000 мм x > 700 мм x менее или равна 45 мм.

Вышеизложенное свидетельствует, с одной стороны о том, что Заказчик, вместо того, как это предусмотрено Законом, установить требования к товарам, то есть, требование о том, каким должен быть товар, указав, каким не должен быть товар, который необходимо использовать при выполнении работ.

В ходе рассмотрения жалобы представители Заказчика не предоставили заслуживающих внимание пояснений о причинах установления указанных выше образом требований к товару, в том числе, пояснений о том, в связи с чем при описании одного и того же товара используются как математические символы, так и словесное описание таких символов, а также пояснений о том, почему товар с указанными Предпринимателем характеристиками не соответствует действительным потребностям Заказчика, учитывая тем более тот факт, что плиты – исходя из предназначения таких плит, должны быть скрыты панелями, и значения толщины таких плит могут быть значимыми для заказчика, а не значения ширины и длины, и почему плита со значением длины 1000 мм не соответствует потребностям Заказчика в отличие от плиты со значением длины, к примеру, 1001 мм.

При этом Комиссия (в том числе, с учетом нижеуказанного) отмечает, что с учетом объекта закупки, используемых в ходе работ товаров, и начальной (максимальной)

цены контракта предмет контракта является достаточно стандартным, когда отказ в допуске к участию в аукционе должен являться скорее исключением, чем правилом. Тот факт, что из 13-ти (тринадцати) участников закупки только один участник закупки по результатам рассмотрения первых частей заявок был допущен к участию в аукционе свидетельствует о намеренном усложнении как описания объекта закупки, так и инструкции по заполнению заявки.

При этом нарушения описания объекта закупки, то есть, описание объекта закупки с нарушением требований Закона, не могут быть приняты впоследствии как законное основание для признания заявок на участие в аукционе не соответствующими требованиям, установленным в документации об аукционе; иными словами, только несоответствие законным положениям документации об аукционе может служить основанием для признания заявки на участие в закупке несоответствующей положениям такой документации; в связи с чем Комиссия приходит к выводу о том, что аукционной комиссии Предпринимателю отказано в допуске к участию в аукционе с нарушением требований частей 4 и 5 статьи 67 Закона.

Жалоба Предпринимателя является обоснованной.

Кроме того, Комиссия, проанализировав иные положения документации об аукционе, и прежде всего те, несоответствие которым послужило поводом для отклонения заявок других участников закупки, выявила следующее.

Пункты Т3 «Грунтовка» содержит следующие требования к товару: «расход грунтовки должен иметь диапазон с минимальным значением не менее 90 г/м² и максимальным значением менее 150 г/м²; время высыхания при диапазоне температур от 15 до 25 С не должно превышать 3 часов»; гарантийный срок хранения грунтовки должен быть больше 4 месяцев с момента изготовления».

Согласно пункту 4.3 ГОСТ 12707-77 «Грунтовки фосфатирующие. Технические условия» расход грунтовки марки ВЛ-02 при нанесении кистью - 80 - 95 г/м², пневматическим распылением - 100 - 120 г/м², безвоздушным распылением - 95 - 110 г/м². Расход грунтовки марки ВЛ-023 при нанесении кистью - 100 - 130 г/м², пневматическим распылением - 120 - 160 г/м², безвоздушным распылением - 110 - 150 г/м².

Следовательно, расход грунтовки зависит от способа распыления, при этом Комиссия также учитывает, что данное требование не является требованием к характеристикам товара, а является условием выполнения работы, и требовать от участника закупки указание данного условия в заявке, в силу приведенных выше норм, Заказчик не вправе.

Согласно пункту 9.4 ГОСТ Р 51693-2000 «Грунтовки антикоррозионные. Общие технические условия» время высыхания грунтовок определяют по [ГОСТ 19007](#). Для грунтовок горячей сушки степень и температуру высыхания указывают в НД или ТД на конкретную марку грунтовки.

Согласно пункту 3.1 ГОСТ 19007-73 (СТ СЭВ 1442-78) «Материалы лакокрасочные. Метод определения времени и степени высыхания» испытание заключается в

определении времени высыхания лакокрасочного материала, необходимого для достижения им степени высыхания, указанной в табл. 2. Время и степень высыхания определяют при $(20 \pm 2) ^\circ\text{C}$ и относительной влажности воздуха $(65 \pm 5)\%$ на трех образцах на расстоянии не менее 20 мм от края образца после естественной или горячей сушки нанесенного слоя лакокрасочного материала.

Таким образом, документация об аукционе в данной части содержит требования к товарам, которые могут быть стать известными только после проведения испытания. Кроме того, в данном пункте ТЗ установлено не просто требование к гарантийному сроку хранения товара, который будет использоваться в ходе выполнения работ, но и требование об указании участником закупки такого срока, при том, что, как указано выше, предметом контракта является не поставка товара, а выполнение работ с использованием товара.

Пункты ТЗ «Плиты» содержат следующие спорные требования к товару: габаритные размеры должны *не быть* (Длина x Ширина x Толщина): $< 1000 \text{ мм} \times > 700 \text{ мм} \times$ менее или равна 45 мм. Коэффициент звукопоглощения должен иметь диапазон от 0,1 до 0,25 включительно.

Согласно пункту 6.19 ГОСТ 9573-2012 «Плиты из минеральной ваты на синтетическом связующем теплоизоляционные. Технические условия» нормальный коэффициент звукопоглощения определяют по ГОСТ 16297.

Согласно ГОСТ 16297-80 «Материалы звукоизоляционные и звукопоглощающие. Методы испытаний» данный стандарт распространяется на звукоизоляционные и звукопоглощающие строительные материалы и изделия и устанавливает методы их испытаний для определения следующих показателей.

Вышеизложенное свидетельствует, с одной стороны о том, что Заказчик, вместо того, как это предусмотрено Законом, установить требования к товарам, то есть, требование о том, каким должен быть товар, указав, каким не должен быть товар, который необходимо использовать при выполнении работ; кроме того, значения вышеизложенных показателей товара (вне зависимости от того, установил ли Заказчик требование о том, каким должен быть товар, или установил требование о том, каким товар не должен быть) определяются методом испытания.

3. Пункт Смеси ТЗ содержат следующие спорные требования к товару: толщина слоя максимальная должна быть 6-10 мм, расход при толщине слоя 1 мм должен быть менее 2,0 кг на квадратный метр, при этом содержание документации об аукционе свидетельствует о том, что Заказчиком установлено требование об указании участником закупки в своей заявке таких сведений в заявке на участие в аукционе.

Вместе с тем, данное требование не является требованием к характеристикам товара, а является условием выполнения работы, и требовать указание данного условия в заявке от участника закупки, в силу приведенных выше норм, Заказчик не вправе.

4. Пункты Кабель-канал ТЗ содержат следующие спорные требования к товару: степень защиты оболочки должна обеспечивать защиту от внешних твердых

предметов диаметром более или равным 1 мм, указать маркировку степени защиты оболочки в соответствии с международным стандартом IEC 60529.

Вместе с тем, Заказчик обязан сам установить требование к степени защиты, прежде чем требовать от участника закупки указания таких сведений.

Таким образом, Комиссия установила, что при описании вышеуказанных товаров были установлены требования к характеристикам товаров, которые могут быть выявлены в ходе испытаний и могут быть неизвестны участникам закупки на этапе подготовки заявки, а также требования, не являющиеся характеристиками самого товара, используемого в ходе выполнения работ, что свидетельствует о нарушении Заказчиком требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33 и подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и 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 Индивидуального предпринимателя **** обоснованной.
2. Признать Управление Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области нарушившими требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33 и подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 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 нарушившей требования пунктов 1 и 2 части 4 и части 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. Выдать Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области, 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.
5. Передать материалы дела должностному лицу Тверского УФАС России для принятия решения о привлечении виновных должностных лиц к административной ответственности в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-46-2018

об устранении нарушения в сфере закупок

14 марта 2018 года
Тверь

Г.

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

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Шибанов Я.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

Староконь Е.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей Управления Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области (далее - Заказчик): ***. (по доверенности), ****(по доверенности),

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ИП *** (далее - Предприниматель),

на основании решения от 14.03.2018 по делу № 05-6/1-46-2018 и в соответствии с частью 22 статьи 99 и 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»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. В срок до 19.04.2018:

1.1. Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области и аукционной комиссии отменить протоколы, сформированные в ходе осуществления закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по текущему ремонту помещения в административном здании, расположенном по адресу: г. Тверь, ул. Озерная, д. 9 (извещение от 16.02.2018 № 0136100006018000024);

1.2. Оператору электронной площадки обеспечить Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области и аукционной комиссии возможность исполнения пункта 1.1 настоящего предписания, при этом вернуть поданные заявки на участие в электронном аукционе в электронной форме участникам закупки, разблокировать денежные средства, предусмотренные в качестве обеспечения заявки на участие в

электронном аукционе;

1.3. Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области:

- внести изменения в документацию об электронном аукционе на право заключения государственного контракта на выполнение работ по текущему ремонту помещения в административном здании, расположенном по адресу: г. Тверь, ул. Озерная, д. 9 (извещение от 16.02.2018 № 0136100006018000024) с учетом требования действующего законодательства о контрактной системе, а также с учетом принятого решения Комиссии Тверского УФАС России по делу № 05-6/1-46-2018 от 14.03.2018;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе в установленном законодательством о закупках порядке;

1.4. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области пункта 1.3 настоящего предписания;

1.5. Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства о закупках;

1.6. Управлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Тверской области и оператору электронной площадки **в срок до 24.04.2018** представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников закупки.

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