

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-222/23

26 апреля 2023 года Санкт-Петербург

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

<...>

с участием представителей АО «Метрострой Северной Столицы» (далее – Организатор торгов) и ООО «Фарватер» (далее – Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 17.04.2023 вх. №9226-ЭП/23) ООО «Фарватер» на действия заказчика АО «Метрострой Северной Столицы» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку пиломатериалов для строительных работ (извещение №32312225911, далее - Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

24 марта 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32312225911 (далее — Извещение) о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку пиломатериалов для строительных работ, включая документацию о закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Метрострой Северной Столицы»

(далее – Положение о закупках) в редакции №5 от 27.09.2022, на момент размещения закупки опубликованным на Официальном сайте в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	60 479 237,00 руб.
2.	Дата размещения извещения (по местному времени заказчика)	24.03.23
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	17.04.2023 в 12:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	18.04.2023, 24.04.2024
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	196247, Санкт-Петербург, пл. Конституции, д. 3, корпус 2, лит. А, пом. 67 Н Р.М. 3 этаж 21

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре №32312225911 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Документации такого описания предмета Закупки, которое не позволяет потенциальному участнику определить ассортимент и объем товара, а также заполнить заявку и впоследствии поставить товар согласно установленным условиям.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 3 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и размещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения.

АО «Метрострой Северной Столицы» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность

заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «Фарватер» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №02/9041/23 от 19.04.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №02/9041/23 от 19.04.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

На основании п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым

способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ 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.

На основании п.п. 2, 3 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

На основании п. 10 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления предложения участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

На основании ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с

юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В п. 5 Информационной карты Документации установлен предмет договора - поставка пиломатериалов для строительных работ.

Согласно п. 10 Информационной карты Документации требования к закупаемой продукции, включая требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) продукции, 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, и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемой продукции потребностям Заказчика, изложены в Техническом задании и Проекте договора (см. ЧАСТЬ I. и ЧАСТЬ II. Закупочной документации), являющимися неотъемлемой частью настоящей документации аукциона.

В п. 1.1 Проекта договора Документации установлено, что поставщик обязуется по заявке покупателя передать в собственность покупателя пиломатериалы для строительных работ, а покупатель – принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренными договором, Техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему договору).

Согласно п. 1.2 Проекта договора Документации наименование, ассортимент, количество товара и требования к товару, указаны в спецификациях (Приложение № 1.1, Приложение №1.2, Приложение № 1.3 к Техническому заданию), являющимися неотъемлемой частью настоящего договора. Количество товара может быть изменено при изменении потребности покупателя в товаре.

Как следует из п. 3.1 Технического задания Документации, товар должен соответствовать всем требованиям СНиП, ГОСТ, правил и стандартов, ТУ завода-изготовителя и/или международным стандартам, указанным в паспорте, и/или сертификате качества завода-изготовителя.

В Приложении №1 к Техническому заданию Документации содержатся

сведения о 23 позициях требуемых к поставке товаров, в частности: брус, брусочек, доска обрезная, доска необрезная, бревно, а также технические характеристики данных товаров.

В Приложении №1 к Техническому заданию Документации под таблицей содержится следующее пояснение для позиций, отмеченных символом «*»:

*Потребительские свойства товаров, производимых по ГОСТ, не удовлетворяют потребности Заказчика или закупаемый товар производится не по ГОСТ, в связи с чем для закупаемого товара не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и стандартизации требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара. Для описания технических, характеристик товара, использовались показатели, условные обозначения и терминология, применяемые производителями в технической документации и на официальных сайтах.

В Приложении №1 к Техническому заданию Документации для некоторых позиций товаров установлены следующие технические характеристики, в частности:

- вид просушки материала: естественные условия, атмосферная сушка;
- влажность должна быть в пределах следующих значений, %: от 22 до 30.

- диаметр, см: от 24,1 до 25 см включительно;

- длина, мм: 6000.

В Инструкции по заполнению Формы 1 Документации указано, что в столбце «Технические характеристики» участник указывает значения показателей (характеристик) продукции согласно требованиям соответствующего столбца в Техническом задании/ Приложении к техническому заданию без указания допусков «не более» «не менее» и аналогичных, позволяющие однозначно идентифицировать предлагаемый товар.

Отсутствие описания всех или части предусмотренных Техническим заданием товаров, работ/услуг либо ухудшение качества всех или части товаров, работ / услуг по сравнению с требованиями Технического задания, неуказание производителя товара, товарного знака или иной информации, позволяющей идентифицировать поставляемый товар, а также иные отклонения от условий Технического задания (в том числе предложение участника не соответствует указанным в Техническом задании назначению и целям использования товаров, работ / услуг)

является нарушением условий извещения о проведении аукциона и может повлечь за собой отказ участнику в допуске к участию в аукционе.

В жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком в Документации установлено ненадлежащее описание предмета Закупки, а именно:

1. В Приложениях №№1, 1.1, 1.2, 1.3 к Техническому заданию Документации содержатся недостоверные сведения о технических параметрах и объеме товара;
2. В Приложении №1 к Техническому заданию Документации установлена некорректная формулировка требований к поставке, а именно условное обозначение и терминология с официального сайта конкретной (не указанной) компании, не соответствующие требованиям ГОСТ;
3. В Приложении №1 к Техническому заданию Документации установлены невыполнимые требования к сушке и влажности некоторых товаров, не соответствующие требованиям ГОСТ;
4. По позициям №№14,15,16,22 Приложения №1 к Техническому заданию Документации Заказчиком указаны невыполнимые условия к диаметру и длине бревен, требующие дополнительной дорогостоящей обработки, не включенной в стоимость договора;
5. В Инструкции по заполнению Формы 1 Документации Заказчиком не учтены такие обозначения, содержащиеся в описании технических характеристик товара Документации, как «тире» и «от... до...», что не позволяет надлежащим образом заполнить заявку.

Согласно пояснениям представителя Заказчика в соответствии с п. 2.2 Проекта договора Документации поставка товара по договору осуществляется отдельными партиями на основании письменных заявок покупателя. В заявке покупателя указывается количество, ассортимент и стоимость каждой партии товара, подлежащей поставке, адрес доставки.

Направление заявки не на весь объем товара не влечет обязанности покупателя направить заявку на весь объем товара, указанный в спецификациях (Приложение № 1.1, Приложение №1.2, Приложение № 1.3 к Техническому заданию).

Представитель Заказчика также пояснил, что Заказчиком в Документации установлены требования к товару согласно его техническим потребностям. Техническая документация Заказчика сформирована на основании получения коммерческих предложений путем метода анализа рынка.

Пределы влажности установлены в качестве технической характеристики конкретных позиций с учетом возможности выбора технологии просушки конкретным потенциальным участником.

Представитель Заказчика также пояснил, что в рамках Закупки были направлены запросы на разъяснения положений Документации, в том числе относительно требований ГОСТ и технических характеристик товаров в части влажности и просушки, на которые Заказчиком были представлены ответы.

Кроме того, по словам представителя Заказчика, согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок по Закупке от 18.04.2023 на участие в Закупке было подано 17 заявок, 16 из которых были допущены до рассмотрения вторых частей. Таким образом, в Документации отсутствуют условия, препятствующие подачи заявки на участие в Закупки.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Заказчика, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что Заказчиком в Проекте договора и Техническом задании Документации установлено такое описание предмета закупки, содержащее неполные и противоречивые условия для предоставления сведений о характеристиках товаров и последующей поставки товара, не преследующее цели обеспечения конкуренции, и как следствие, противоречащее принципам информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из изложенного по доводам жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в Документации ненадлежащего описания предмета закупки, не отвечающего принципам информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, нарушение п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 17.04.2023 вх. №9226-ЭП/23) ООО «Фарватер» на действия заказчика АО «Метрострой Северной Столицы» (ИНН:7810904590; ОГРН:1207800130560) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку пиломатериалов для строительных работ (извещение №32312225911) обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика АО «Метрострой Северной Столицы» (ИНН:7810904590; ОГРН:1207800130560) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку пиломатериалов для строительных работ (извещение №32312225911) нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований нормы статьи, допущенные путем ненадлежащего установления в Документации описания предмета Закупки.
3. Не выдавать АО «Метрострой Северной Столицы» (ИНН:7810904590; ОГРН:1207800130560) и его закупочной комиссии предписание об устранении выявленных нарушений, поскольку на участие в процедуре Закупки было подано 17 заявок участников и выявленные нарушения не повлияли на проведение процедуры Закупки.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

