

Решение

по жалобе № 042/07/3-80/2021

03 февраля 2021

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

с использованием системы видеоконференцсвязи заседания Комиссии

при участии:

- <...> представитель ФГБОУВО «КемГУ» (доверенность от 25.01.2021 № 181),

- <...> представитель ООО «МСГО»Экран» (доверенность от 20.03.2020 № 4),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ИП <...> и материалы жалобы № 042/07/3-80/2021,

УСТАНОВИЛА:

91 Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ИП <...> на действия закупочной комиссии ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет» (далее – ФГБОУВО «КемГУ» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку противогаса для нужд НФИ КемГУ, извещение было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakurki.gov.ru> под № 32009857876.

По мнению Заявителя, в Техническом Задании Заказчика установлены требования к техническим характеристикам товара, которому соответствует – один производитель АО «АРТИ-Завод» г. Тамбов, противогаз гражданский ГП-7БТ с ФПК ГП-9кБ Оптим.

Также не представляется возможным подтвердить время защитного действия АХОВ согласно ГОСТ 12.4235-2012.

Установлены необоснованные следующие требования заказчика: срок хранения фильтрующих противогазов от изготовителя – не менее 13 лет с момента изготовления; комбинированный фильтр должен иметь блочно - композитную конструкцию.

Данные требования противоречат закону и нарушают права участников.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 21.01.2021 № 05/111э рассмотрение жалобы № 042/07/3-80-2021 было назначено на 27.01.2021 г. на 10 часов 30 минут дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи.

Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

27.01.2021 представитель заказчика на заседание Комиссии пояснила, что с доводами жалобы не согласна. Подробно доводы на жалобу изложены в возражениях (вх. 476э от 26.01.2021).

27.01.2021 от участника закупки ООО «МС ГО «ЭКРАН» поступило ходатайство об участии заинтересованного лица в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи. Ходатайство было удовлетворено.

27.01.2021 Заявитель представила пояснения по жалобе (вх. 512э) и уточнения по доводам жалобы.

По мнению заявителя, Заказчик установил завышенные требования в Техническом задании для фильтрующего противогаса время защитного действия не менее 80 минут для аварийно-химических опасных веществ: хлор, сероводород, аммиак, а требования к защите по циклогексану и диоксиду серы вообще не установил, соответственно подтвердить время защитного действия АХОВ согласно ГОСТ не представляется возможным.

Не возможно было и подать заявку, так как не понятно каким именно требованиям должен соответствовать поставляемый товар.

В целях полного, всестороннего рассмотрения жалобы № 042/07/3-80/2021, и с учетом части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией Кемеровского УФАС России установлена необходимость получения дополнительных материалов и решено продлить срок принятия решения по данной жалобе до 05.02.2021 включительно.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 28.01.2021 № 05/658 рассмотрение жалобы № 042/07/3-80/2021 было назначено на 03.02.2021 г. на 11 часов 00 минут дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи.

Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

03.02.2021 представитель заказчика на заседании Комиссии пояснила, что с доводами жалобы не согласна. Подробно доводы на жалобу изложены в возражениях (вх. 399 от 01.02.2021).

02.03.2021 от участника закупки ООО «МС ГО «ЭКРАН» поступили запрашиваемые документы.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-80/2021, и заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на закупку товара, работы, услуги проводится в соответствии с Положением о закупке Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего

образования «Кемеровский государственный университет», утвержденным Министерством науки и высшего образования Российской Федерации от 20 декабря 2018г. (далее - Положение) в рамках Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии п. 2. ст. 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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.

Проведение конкурентной закупки, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства в электронной форме отражено в разделе 3 главы 7 Положения осуществление закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с п 4 раздела 3 главы 7 Положения Конкурентные закупки, участниками которых являются только субъекты МСП, осуществляются путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

Согласно части 9 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) 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.

28.12.2020 проректором по РИК <...> утверждено Извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку противогАЗа для нужд НФИ КемГУ (далее – Извещение).

28.12.2020 проректором по РИК <...> утверждена Документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку противогАЗа для нужд НФИ

КемГУ (далее - Документация).

30.12.2020 проректором по РИК <...> утверждено Изменение № 1 в извещение и документацию открытого аукциона в электронной форме на поставку противогаса для нужд НФИ КемГУ (далее – Изменения № 1).

Извещение, Документация, Изменения № 1 были опубликованы на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32009857876.

Согласно ч. 4 Технического задания Изменения № 1 по результатам прогнозирования поражающих факторов, характерных для региона заказчика, и в целях гарантированного исключения риска поражения человека в процессе проведения первоочередных (эвакуационных) мероприятий фильтрующий противогаз должен обеспечивать время защитного действия не менее 80 минут по следующим аварийно-химически опасным веществам ингаляционного действия:

- объемная доля хлора – не менее 0,1%,
- массовая концентрация хлора – не менее 3,0 мг/дм³
- объемная доля сероводорода – не менее 0,1%
- массовая концентрация сероводорода – не менее 1,4 мг/дм³
- объемная доля аммиака – не менее 0,1%
- массовая концентрация аммиака – не менее 0,7 мг/дм³

Срок хранения фильтрующих противогазов от изготовителя – не менее 13 лет с момента изготовления с целью сокращения затрат на освежение запасов (резервов) фильтрующих противогазов, за исключением незапотеваяющих пленок (при их наличии) со сроком хранения не менее 7 лет.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

В определении Верховного суда Российской Федерации от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 указано: «В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процессе закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения».

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 Закон о закупках не обязывает заказчиков обеспечивать участие в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить

прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчиков, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к предмету закупки.

Основной задачей Закона о закупках является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Нормы Закона о закупках направлены на обеспечение конкуренции не между товарами и не между изготовителями товаров, а между участниками закупок. Предметом рассматриваемого электронного аукциона являлось право на заключение договора, а не производство/изготовление объекта закупки, поэтому участником закупки могло выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Согласно пункту 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в описании объекта закупки включено обоснование указанных требований к времени защитного действия, а именно: «По результатам прогнозирования поражающих факторов, характерных для региона заказчика, и в целях гарантированного исключения риска поражения человека в процессе проведения первоочередных (эвакуационных) мероприятий фильтрующий противогаз должен обеспечивать время защитного действия не менее 80 минут по следующим аварийно-химически опасным веществам ингаляционного действия: хлор, аммиак, сероводород».

В качестве подтверждения своих доводов Заявитель ссылается на ГОСТ 12.4.235-2012, который утратил силу с 01.09.2020 в связи с изданием Приказа Росстандарта от 29.08.2019 № 566-ст. Взамен введен в действие ГОСТ 12.4.235-2019 «Межгосударственный стандарт. Система стандартов безопасности труда. Средства индивидуальной защиты органов дыхания. Фильтры противогазовые и комбинированные. Общие технические требования. Методы испытаний. Маркировка» (далее - ГОСТ 12.4.235-2019).

Оспариваемое требование не противоречат требованиям ГОСТ 12.4.235-2019, в соответствии с Таблицей 2.

Время защитного действия противогазовых фильтров марок А, В, Е, К

| | | | | |
|---------|--------------|-----------------|--------------------|-------------|
| Марка и | Наименование | Нормативное | Содержание тест- | |
| | | время защитного | вещества в воздухе | Проскоковая |
| | | | Маслова | |

| класс фильтра | тест-вещества | действия, мин, не менее | Объемная Доля, % | массовая концентрация, мг/дм3 | концентрация, млн-1 (PPM) |
|---------------|------------------------------|-------------------------|------------------|-------------------------------|---------------------------|
| B1 | Хлор Cl ₂ | 20 | 0,1 | 3,0 | 0,5 |
| | Сероводород H ₂ S | 40 | 0,1 | 1,4 | 10 |
| K1 | Аммиак NH ₃ | 50 | 0,1 | 0,7 | 25 |

Время защитного действия противогазовых фильтров, в том числе входящих в состав комбинированных фильтров и фильтров специальных марок, должно соответствовать требованиям, указанным в таблице.

Соответственно Заказчик вправе устанавливать требования, которые могут превышать минимально установленные требования стандарта, если это обусловлено потребностью Заказчика. Заказчик вправе включить в документацию электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям.

Из описания предмета закупки однозначно следует, что требование к сроку хранения противогаза (не менее 13 лет) установлено с целью сокращения затрат на освежение запасов (резервов) фильтрующих противогазов.

Согласно Методическим рекомендациям от 23 мая 2017 года № 2-4-71-24-11, утвержденным МЧС России, средство индивидуальной защиты должно быть универсальными по назначению и защитным свойствам (время защитного действия при различных концентрациях радиоактивных и опасных химических веществ, и биологических средств, эргономических свойств, массогабаритных характеристик, показателей надёжности и т.д.).

В соответствии с описанием предмета закупки комбинированный фильтр должен быть выполнен в корпусе из композиционного полимерного материала и иметь блочно-композитную конструкцию или должен быть выполнен в корпусе из металла.

Блочно-композитные фильтры и металлические фильтры имеют значительно меньшую массу, за счет чего снижается нагрузка на голову пользователя, следовательно, уменьшается его утомляемость, а также имеют существенно меньшее сопротивление дыханию, что способствует возможности применения противогаза людьми, имеющими заболевания дыхательной системы.

Например, фильтр блочно-композитной конструкции ГП-9кБ-Оптим имеет массу 290 граммов и сопротивление дыханию 176,4 Па, тогда как фильтр насыпной конструкции ГП-7кБ имеет массу 340 граммов и сопротивление дыханию 220 Па (на 25 % выше блочно-композитного).

Таким образом, указанное требование является объективным, обусловленным потребностью заказчика, следовательно, не противоречит положениям Закона № 223-ФЗ.

Также Кемеровским УФАС России установлено, что в совокупности требований (время защитного действия, срок хранения, конструкция фильтра) соответствует не менее двух моделей противогазов двух изготовителей, а именно:

- противогаз гражданский ГП-7БТ производства АО «АРТИ-Завод», о

соответствии которого установленным требованиям сообщает сам Заявитель,

- противогаз гражданский ГП-9 производства ОАО «ЭХМЗ им. Н. Д. Зелинского», который имеет фильтр в корпусе из металла (допускается согласно описанию предмета закупки), обеспечивает время защитного действия по веществам хлор, сероводород и аммиак не менее 80 минут (и срок хранения 13 лет с маской МАГ-3)

На основании изложенного, Кемеровское УФАС России приходит к выводу, что доводы Заявителя необоснованные.

Вместе с тем, Кемеровским УФАС России установлено следующее:

28.12.2020 проректором по РИК <...> утверждено Извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку противогаза для нужд НФИ КемГУ (далее – Извещение).

28.12.2020 проректором по РИК <...> утверждена Документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку противогаза для нужд НФИ КемГУ (далее - Документация).

30.12.2020 проректором по РИК <...> утверждено Изменение № 1 в извещение и документацию открытого аукциона в электронной форме на поставку противогаза для нужд НФИ КемГУ (далее – Изменения № 1).

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32009857876 были опубликованы следующие документы:

| | | | |
|---|----------------------|--------------------------------|--------------------------------|
| Документация против СМП.doc | 2 (действующая) | 30.12.2020 16:01 (МСК+4) | 30.12.2020 16:00 (МСК+4) |
| Изменение в извещение и документацию противогазы.docx | 2 (действующая) | 30.12.2020 16:01 (МСК+4) | 30.12.2020 16:00 (МСК+4) |
| извещение против СМП.doc | 2 (действующая) | 30.12.2020 16:01 (МСК+4) | 30.12.2020 16:00 (МСК+4) |
| Документация против СМП.doc | 1 (недействующая) | 28.12.2020 18:12 (МСК+4) | 28.12.2020 18:12 (МСК+4) |
| извещение против СМП.doc | 1 (недействующая) | 28.12.2020 18:12 (МСК+4) | 28.12.2020 18:12 (МСК+4) |

Из анализа содержания Извещения и Документации, размещенных 30.12.2020 на официальном сайте, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что данные документы размещены без изменений, а именно: утвержденные от 28.12.2020.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе кроме того размещается информация о закупке: извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, 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.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что Извещение и Документация, без внесения изменений, и Изменения № 1 размещенные на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakurki.gov.ru>, противоречат друг другу и вводят в заблуждение потенциальных участников.

Данные действия Заказчика противоречат части 5 статьи 4 Закона о закупках и части 1 статьи 3 Закона о закупках принципу информационной открытости закупки.

Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением не выдавать, поскольку у Комиссии Кемеровского УФАС России отсутствуют сведения о том, что выявленное нарушение повлияло на результаты проведения закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ИП <...> на действия заказчика ФГБОУВО «КемГУ» необоснованной.
2. Признать Заказчика ФГБОУВО «КемГУ» нарушившим п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 5 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Предписание не выдавать.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.