РЕШЕНИЕ № 087/10/18.1-95/2020

17 июня 2020 г. г. Анадырь

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

Председатель Комиссии: Т.А. Омаев, руководитель Чукотского УФАС России,

Члены Комиссии: И.В. Смолягина, заместитель руководителя Чукотского УФАС России; А.А. Матафонова, ведущий специалист-эксперт Чукотского УФАС России;

в присутствии представителей Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» – Терехина А.К. по доверенности от 23.12.2019 г. № 5203/19, Смирновой К.А. по доверенности от 17.06.2020 г. № 2236/20,

в отсутствии представителей Общества с ограниченной ответственностью «ОМЕГА», уведомленных надлежащим образом,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ОМЕГА» (далее – Заявитель, Общество) на действия (бездействие) Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» (далее – Заказчик), при проведении Аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка котельного оборудования» (далее – Аукцион), извещение № 32009151772 в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чукотское УФАС России 08.06.2020 г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках), рассмотрение жалобы антимонопольным органом

должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. Таким образом, антимонопольный орган не вправе выходить за пределы доводов жалобы, по собственной инициативе устанавливать иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика при рассмотрении жалоб.

В своей жалобе Заявитель указывает, что 15 мая 2020 года Заказчиком было размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещение № 32009151772 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на Поставку котельного оборудования.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона, заявка Общества, была необоснованно отклонена.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона, действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или конкурсной 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 Законом о закупках.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях, присутствовавших в заседании представителей Заказчика, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Извещение и документация о проведении Аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и

среднего предпринимательства, (далее - Документация) размещено в ЕИС – 15.05.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 21 782 900,00 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 30.05.2020 в 09:00 (МСК+9).

Дата рассмотрения первых частей заявок (по местному времени заказчика)–02.06.2020 (МСК+9).

Дата подведения итогов – 04.06.2020 (МСК+9).

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз», утвержденным и.о. Генерального директора ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» А.С. Никуленко от 25 января 2019 года (далее - Положение о закупке).

Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе в электронной форме № 32009151772-01 от 02.06.2020, заявке Общества, с порядковым № 3223, отказано в допуске на основании предоставления заявки, несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, а именно:

«Заявка не соответствует части 2 раздела 27 Документации об аукционе.

По пункту 4 Технического задания

В заявке участника закупки: «Тип корпуса неразъемный, сварной,

доступ в корпус по оси, сверху».

Согласно ГОСТ 28343-89: по типу корпуса краны делятся на неразъемные и разъемные. В свою очередь неразъемные краны могут быть сварными, с доступом в корпус по оси и с доступом в корпус сверху. Таким образом, кран не может быть одновременно сварным и с доступом в корпус по оси и с доступом в корпус сверху, эти три характеристики являются взаимоисключающими.

Согласно Инструкции по заполнению первой части заявки: перечисление взаимоисключающих характеристик товара через запятую означает, что в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одной характеристики товара (материала). Это требование не соблюдено.

По пункту 5 Технического задания

В заявке участника закупки: «Габаритные размеры А и А2, мм, размер А 477мм, размер А2 524мм. Размер А1 163мм, размер А3 139мм, размер А4 508мм, размер А5 175мм» подчеркнутые не соответствуют.

Согласно технической документации: фактические размеры Вентилятора ВЦ 14-46-2,5 исп. 1: А=483, А2=565, А1-163, А3=139, А4=525, А5=175.

Указанные в заявке участника размеры должны не только удовлетворять инструкции по заполнению относительно знаков больше, меньше и прочих, но и соответствовать техническим данным».

Согласно пунктам 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

- требования к участникам такой закупки.

1. Заказчиком в пункте 4 приложения №5 Технического задания аукционной документации, установлены требования к поставляемым товарам:

4	Кран шаровой фланцевый, номинальный проход DN 100мм	Полнопроходной или с зауженным проходом. Номинальное давление PN 1,6МПа (16кгс/см2). Используется для рабочей среды – вода холодная и горячая. Тип шара: плавающая пробка (поддерживается седлами), в опорах (цапфах) . **Тип корпуса неразъемный, сварной, доступ в корпус по оси, сверху.** Материал крана сталь Ст 20. Минимальная толщина стенки корпуса 6,00мм. **Эффективный диаметр не более 98 мм.** Конструкция крана должна предусматривать возможность управления краном с помощью рукоятки. Рукоятка из алюминия или стали. Материал уплотнительных седел в затворе фторопласт, материал уплотнительного кольца в сальнике резина, фторопласт. На кране должна быть обязательная маркировка: номинальный диаметр DN, номинальное давление PN, материал корпуса, товарный знак и (или) наименование изготовителя, направление подачи рабочей среды в арматуру, месяц и год изготовления, заводской номер изделия. На рукоятке должна быть нанесена маркировка, позволяющая указывать положение «открыто» и «закрыто». Установка рукоятки должна гарантировать возможность легкого их съема и замены. Должны быть предусмотрены ограничители хода как для полностью открытого, так и закрытого положения крана. Отверстия шара должны иметь круглую форму и диаметр не менее 75мм. Класс герметичности крана по ГОСТ 9544-2015 – «А». Кран соответствует ГОСТ 28343-89;

Заказчику требуются Кран шаровой фланцевый, который соответствует ГОСТ 28343-89.

Комиссия установила, что согласно положениям ГОСТ 28343-89:

Тип корпуса делится

Из положений ГОСТ 28343-89, установлено, что по типу корпуса краны делятся на неразъемные и разъемные. В свою очередь, неразъемный корпус делится на три разных типа: 1. Сварной. 2. С доступом в корпус по оси. 3. С доступом в корпус сверху.

Таким образом, Заказчик в своей документации предлагает на выбор три вида неразъемных корпусов согласно ГОСТ 28343-89, Заявитель в своей Заявке должен был указать один конкретный **тип неразъёмного корпуса: или сварной, или доступ в корпус по оси, или доступ в корпус сверху.**

Однако участник в первой части заявки предоставил сведения, несоответствующие требованиям документации, а именно:

4	Кран шаровой фланцевый, номинальный проход DN 100мм	Полнопроходной. Номинальное давление PN 1,6Мпа (16кгс/см 2). Используется для рабочей среды – вода холодная и горячая. Тип шара: плавающая пробка (поддерживается седлами), в опорах (цапфах). **ТИП КОРПУСА НЕРАЗЪЕМНЫЙ, СВАРНОЙ, ДОСТУП В КОРПУС ПО ОСИ, СВЕРХУ.** Материал крана сталь Ст 20. Минимальная толщина стенки корпуса 6,00мм. Эффективный диаметр 98 мм. Конструкция крана предусматривает возможность управления краном с помощью рукоятки. Рукоятка из стали. Материал уплотнительных седел в затворе фторопласт, материал уплотнительного кольца в сальнике фторопласт. На кране присутствует обязательная маркировка: номинальный диаметр DN, номинальное давление PN, материал корпуса, наименование изготовителя, направление подачи рабочей среды в арматуру, месяц и год изготовления, заводской номер изделия. На рукоятке нанесена маркировка, позволяющая указывать положение «открыто» и «закрыто». Установка рукоятки гарантирует возможность легкого их съема и замены. предусмотрены ограничители хода как для полностью открытого, так и закрытого положения крана. Отверстия шара имеют круглую форму и диаметр 98мм. Класс герметичности крана по ГОСТ 9544-2015 – «А». Кран соответствует ГОСТ 28343-89;

Согласно ГОСТ 28343-89 Кран шаровой фланцевый, номинальный проход DN 100мм не может быть одновременно сварным и с доступом в корпус по оси - эти два типа являются взаимоисключающими.

Из Заявки Заявителя следует, что он предоставляет Заказчику 3 разных вида Крана неразъемного корпуса: 1. Тип корпуса сварной; 2. Доступ в корпус по оси; 3. С доступом в корпус сверху. Тогда как Заказчику требуется лишь один конкретный тип неразъёмного корпуса.

Таким образом, данный довод признан необоснованным, так как 3 разных типа неразъёмного корпуса, указанные Заявителем в заявке,

не соответствуют требованиям документации и противоречат положениям ГОСТ 28343-89.

2. По второму пункту отклонения заявки Заявителя, Комиссия сообщает следующее.

Пунктом 5 приложения №5 Технического задания Аукционной документации, Заказчиком установлены следующие требования к поставляемым товарам:

5.	Вентилятор ВЦ14-46-2,5 исп. 1 с электродвигателем АИР100 S2	вентилятор радиальный среднего давления. Одностороннего всасывания. Прямой привод. Конструктивное исполнение – 1. Корпус спиральный поворотный. Имеет вперед загнутые лопатки. Количество лопаток менее 33. Изготовлен из углеродистой или нержавеющей стали. Функционально должен соответствовать Черт.1, ***НЕ ДОЛЖНЫ БЫТЬ*** **габаритные размеры А и A_2, мм, размер А ≥ 485мм, размер A_2 565мм. Размер A_1 165мм, размер A_3 140мм, размер A_4 ≤ 525мм, размер A_5 174мм.** Мощность двигателя не менее 4,0 кВт, частота вращения рабочего колеса не менее 2850 об/мин, полное давление, 1970 Па. Черт.1

В свою очередь, в Заявке Заявителя указаны следующие габаритные размеры Вентилятора ВЦ14-46-2,5 исп. 1 с электродвигателем АИР100 S2:

5.	Вентилятор ВЦ14-46-2,5 исп. 1 с электродвигателем АИР100 S2	вентилятор радиальный среднего давления. Одностороннего всасывания. Прямой привод. Конструктивное исполнение – 1. Корпус спиральный поворотный. Имеет вперед загнутые лопатки. Количество лопаток 32. Изготовлен из углеродистой стали. Функционально соответствует Черт.1, **ГАБАРИТНЫЕ РАЗМЕРЫ** **А И А 2, ММ, РАЗМЕР А 477ММ, РАЗМЕР А 2 524ММ. РАЗМЕР А 1 163ММ, РАЗМЕР А 3 139ММ, РАЗМЕР А 4 508ММ, РАЗМЕР А 5 175ММ.** Мощность двигателя 4,0 кВт, частота вращения рабочего колеса 2850 об/мин, полное давление, 1970 Па. Черт.1

Комиссией установлено, что в открытом доступе в сети Интернет, имеются данные Вентилятора ВЦ14-46-2,5, разных производителей, подходящих под требование Заказчика.

Согласно пояснениям представителя Заказчика, в документации

установлены габаритные размеры Вентилятора ВЦ14-46-2,5 исп. 1 с электродвигателем АИР100 S2, которые читаются следующим образом: *«Функционально должен соответствовать Черт.1,* ***НЕ ДОЛЖНЫ БЫТЬ*** *габаритные размеры А и A_2, мм, размер А ≥ 485мм, размер A_2 565мм. Размер A_1 165мм, размер A_3 140мм, размер A_4 ≤ 525мм, размер A_5 174мм»*, т.е. Заявитель должен был представить следующие габаритные размеры, которые читаются равно наоборот: размер А ≤ 485мм, размер А2 565мм. Размер А1 165мм, размер А3 140мм, размер А4 ≥ 525мм, размер А5 174мм.

Таким образом, данный довод жалобы признан необоснованным. Закупочная комиссия Заказчика правомерно отказала в допуске Заявителю по данному доводу.

Заявитель считает не допуск его заявки на участие в Закупке незаконным, указывая, что документация и инструкция по заполнению заявок для участия в аукционе составлены ненадлежащее. Поскольку содержат противоречивые и излишние требования к предоставлению показателей товара.

При этом Заявителем не учтено следующее.

Следует отметить, что нарушения при составлении Документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (ч. 13 ст. 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, а именно на требование Заказчиком к установлению показателей, следует признать, что подобное, по мнению Заявителя нарушение (в случае его действительного наличия в действиях организатора закупки) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при

изучении им Документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких обстоятельств в Документации Заявитель указал только после отказа Заказчика допустить его к участию в закупочной процедуре, что фактически является злоупотреблением правом.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определен принцип, которым, в том числе руководствуются заказчики при закупке товаров, работ, услуг: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Аналогичное положение закреплено в пункте 9.3.2 и 9.3.3 Положении о закупках ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз».

Несмотря на тот факт, что у участника закупки, в период срока подачи первых частей заявок, имелась реальная возможность обратиться в адрес ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» за разъяснением положений Документации, в т.ч. Технического задания, Заявитель запрос разъяснений в адрес Заказчика не направил.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения об отклонении заявки заявителя от участия в закупке. В настоящем случае, Заказчик отклонил заявку общества ввиду ее несоответствия требованиям документации. В связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, Комиссия не находит оснований для вывода о наличии в действиях Заказчика нарушений по отклонению заявки Заявителя от участия в закупке.

Первоочередной целью Закона о закупках, является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков 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 (определение Верховного Суда Российской Федерации от 02 октября 2017 года № 309-КГ17- 7502).

Согласно правовой позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного 16.05.2018, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Дополнительным подтверждением того, что при осуществлении данной закупки отсутствует ограничение конкуренции является то, что на участие в данном аукционе подано 17 заявок и 10 участников допущены до участия в электронном аукционе, что говорит о том, что эти участники однозначно правильно поняли инструкцию по заполнению заявки и характеристики, установленные в Техническом задании.

В соответствии с положениями части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чукотского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ОМЕГА» на действия (бездействие) Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз», при проведении Аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка котельного оборудования», извещение № 32009151772, необоснованной.

Председатель Комиссии: _____ Т.А. Омаев

Члены Комиссии: _____ И.В. Смолягина

А.А. Матафонова

_____

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.