

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5355/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.07.19 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителя ГБУ «Жилищник района Новокосино» - <...> (по доверенности от 12.07.2019),

в отсутствие представителей ООО «ТДК» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 11.07.2019 № ПО/34679/19),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «ТДК» на действия ГБУ «Жилищник района Новокосино» при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по герметизации межпанельных швов (реестровый № 31907998011) (далее — Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

Согласно доводам жалобы, Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя от участия в Аукционе.

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.

Комиссия, рассмотрев указанные доводы Заявителя, соглашается с ним о том, что требования Заказчика сформированы таким образом, при котором участнику затруднительно подать надлежащую заявку.

Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 02.07.2019 № 907743 Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе со следующей формулировкой:

1.

1.

1. В п. 1 Ацетон синтетический технический, ГОСТ 2768-84, по параметру «Массовая доля ацетона», указано значение - «99,5%». Согласно ГОСТ 2768-84 п. 1.2 данный параметр соответствует ацетону

техническому 1-го сорта. Для ацетона технического 1-го сорта параметру «Массовая доля воды» соответствует значение – «0,05%». Участник по параметру «Массовая доля воды» указал значение – «0,448%», что может соответствовать как 1-му сорту, так и 2-му сорту ацетона технического.

2. В п. 4 Прокладка уплотнительная Тип 2, ТУ 2291-009-03989419-2006, по параметру «Наружный диаметр», указано значение – «30» мм. Согласно ТУ 2291-009-03989419-2006 производителя, для данного типа прокладки уплотнительной соответствует параметр «Внутренний диаметр» со значением – «8 мм». Участник указал значение – «10 мм».

Согласно приложению к Техническому заданию Аукционной документации массовая доля воды ацетона синтетического технического должна составлять не более 0,5 %.

Комиссией установлено, что в «ГОСТ 2768-84. Государственный стандарт Союза ССР. Ацетон технический. Технические условия» для первого сорта ацетона массовая доля воды не более 0,5%. Заявителем в составе заявки указана массовая доля воды 0,448 %, что полностью соответствует и требованиям Заказчика и требования ГОСТа.

Таким образом, отклонение по данному основанию является неправомерным.

Относительно второго основания для отклонения Комиссией также установлено, что предложенные в составе заявки параметры соответствуют требованиям Аукционной документации Заказчика и требованиям нормативных документов.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о 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.

Во исполнение приведенной нормы права Заказчиком разработана и утверждена Аукционная документация, в которой им предъявлены требования к функциональным и техническим характеристикам товаров, для выполнения работ.

В соответствии с п. 6.1. статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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;

Документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, в том числе инструкция по заполнению заявки, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником Аукциона ошибок при заполнении заявки.

Подобное составление Аукционной документации вводит участников Аукциона в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Комиссия Управления также отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом РФ в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей 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 Закона о контрактной системе.

Комиссия также отмечает, что допустимым может являться, например, установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие на выполнение работ, с

использованием товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности в Техническом задании.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что Аукционная документация Заказчика в настоящем случае носила необъективный характер и содержала нестандартные показатели, определяющие потребности Заказчика, способные привести к искусственному сужению количества потенциальных участников Аукциона ввиду разрешения вопроса о допуске поданных им заявок исключительно на основании субъективного усмотрения самого Заказчика, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований п. 2 ч. 1 ст. 3, пп. 1-3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, а Аукционная документация подлежит корректировке в целях упорядочивания Заказчиком требований в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к содержанию заявок участников Аукциона.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТДК» (ИНН: 7842115693, ОГРН: 1167847341936) на действия ГБУ «Жилищник района Новокосино» (ИНН: 7720800596, ОГРН: 5137746243916) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 6.1 статьи 3, пунктов 1-3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-5355/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.07.19 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 15.07.2019 по делу № 077/07/00-5355/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «Жилищник района Новокосино» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по герметизации межпанельных швов (реестровый № 31907998011) (далее — Аукцион), устранить допущенные нарушения, а именно:

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения конкурентной процедуры.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Аукционе с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию в соответствии с решением Комиссии Управления от 15.07.2019 по делу № 077/07/00-5355/2019, предусмотреть возможность подачи участниками Аукциона согласия на выполнение работ материалами, соответствующими требованиям Технического задания, не предоставляя конкретные значения товара.
4. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
5. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, новой дате рассмотрения заявок на участие в Аукционе и подведения итогов.
6. Заказчику после исполнения вышеуказанных положений предписания продолжить процедуру в соответствии с требованиями Аукционной документации, Положения заказчика о закупках, а также с действующим законодательством.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 23.12.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.12.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.