РЕШЕНИЕ № 05-6/1-33-2014

19 февраля 2014 года г. Тверь

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

председатель: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок,

Михеев А.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

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

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области (далее – уполномоченный орган): ***;

- Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» (ГКУ «Дирекция ТДФ») (далее – заказчик): ***

в отсутствие надлежащим образом извещенных представителей ЗАО «Корпорация Евротракт» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу Общества и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 13.02.2014 поступила жалоба Общества о несоответствии требованиям Закона документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по реконструкции путепровода через Октябрьскую железную дорогу в створе ул. Мира - Калининское шоссе в г. Торжок Тверской области (извещение от 20.11.2013 № 0136200003613004410). При этом Общество указывает на то, что в требованиях документации об аукционе содержится ряд неточностей, не позволяющих определить потребности заказчика и сформировать корректно первую часть заявки на участие в открытом аукционе.

Представитель заказчика представил письменные пояснения по существу изложенных в жалобе доводов, в удовлетворении жалобы просит отказать.

Представитель Уполномоченного органа поддержал доводы Заказчика.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт заказчиком не заключен.

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

20.11.2013 уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0136200003613004410 о проведении открытого аукциона и документация об аукционе, согласно которым предметом контракта является выполнение работ по реконструкции путепровода через Октябрьскую железную дорогу в створе ул. Мира - Калининское шоссе в г. Торжок Тверской области (далее - аукцион); начальная (максимальная) цена контракта составляет **784 027 040, 00 рублей.**

Впоследствии в документацию об аукционе неоднократно вносились изменения; последние изменения в документацию об аукционе размещены на официальном сайте 29.01.2014 (редакция № 7).

1. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона.

Согласно части 2 статьи 34 Закона документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 статьи 41.6 Закона сведениями должна содержать, в том числе, следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта - требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Требования к показателям товаров, используемых при выполнении работ, изложены в таблице, поименованной как «Требования к товарам, используемых при выполнении работ» (далее – таблица).

Инструкция по заполнению заявки на участие в открытом аукционе размещена непосредственно после таблицы и содержит следующие указания:

«Участник размещения заказа при составлении первой части заявки, в части касающейся указания конкретных показателей Товаров, должен руководствоваться следующими правилами (инструкцией):

Перечень показателей, определяющих качество товара, используемого при выполнении работ по

предмету аукциона, его технические, функциональные и иные характеристики, и используемые в целях определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к использованию при выполнении работ такого товара установлен документацией об аукционе. Максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, определяющие качество товара, используемого при выполнении работ но предмету аукциона, его технические, функциональные и иные характеристики установлены в соответствии с настоящим приложением и нормативно-техническими документами, представленным в составе приложения к документации об аукционе. В случае если в аукционной документации содержится указание на товарный знак (как для материалов так и для используемой техники), следует применять данные товары (или эквивалент), с характеристиками, не приводящими к снижению качества выполняемых работ, и соответствующими требованиям документации об аукционе.

Графы "Наименование товара", "Требуемый параметр", "Требования Заказчика" и "Ед. изм." заполняются заказчиком, специализированной организацией при разработке документации об открытом аукционе в электронной форме. В графе "Наименование товара" должны быть перечислены товары (оборудование, материалы), необходимые для выполнения работ по предмету аукциона. В графе "Требования Заказчика" указываются характеристики товара в виде диапазона допустимых значений.

Графа "Предложение участника" заполняется участником размещения заказа и содержи т конкретные значения характеристик товара (материала), используемого при выполнении работ по предмету аукциона, а также указание на товарный знак (при его наличии); в случае, если товар (материал), используемый при выполнении работ по предмету аукциона, состоит из нескольких позиций, необходимо указание на товарные знаки (при их наличии) для всех позиций и комплектующих, входящих в состав указанного товара (материала). Конкретные показатели товара (материала), используемого при выполнении работ представляются в отношении каждого вида (типа) товара (материала), используемого при выполнении работ по предмету аукциона. Данные сведения обязательны к представлению в соответствии с частью 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с требованиями документации об аукционе участник размещения заказа представляет в свободной форме или по форме рекомендуемой заказчиком информацию о конкретных показателях товара (материала), используемого при выполнении работ, соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме.

***- данный показатель является конкретным и изменению не подлежит.*

- Знак ";". слово «или», разделяющие товары (материалы) в столбце №5 свидетельствует о том, что необходимо выбрать один из указанных товаров (материалов), и предоставить для данного товара (материала) конкретные значения указанных показателей, а также указание на товарный знак (при его наличии).

- Знак слово «или», разделяющие значения показателей в столбце №5 свидетельствует о том, что необходимо выбрать одно из указанных значений показателей, и предоставить конкретное значение для данного товара.

- Знак "," слово «и» в столбце №5, разделяющие товары (материалы), перечисляют товары (материалы) в отношении каждого из которых необходимо предоставить конкретные значения характеристик товара (материала), используемого при выполнении работ по предмету аукциона, а также указание на товарный знак (при его наличии).

- Знак "," слово «и» в столбце №5, разделяющие значения показателей, перечисляют значения показателей в отношении каждого из которых необходимо предоставить конкретные значения для данного товара (материала), используемого при выполнении работ по предмету аукциона.

Требования Заказчика к товару (материалу), представленные в столбце 5 в виде диапазона («с...по», «не более...не менее», «от...до», «±», знак «-» (тире)) означают, что участник размещения заказа должен указать конкретное значение в данном диапазоне, в том числе и равное предельным показателям. Соответственно при указании диапазона «свыше» (более) и «менее» участник должен указать значение в данном диапазоне, но не равное предельному значению.

Конкретная величина показателей, значения которых указаны в столбце 5 в диапазоне, ограниченном с одной стороны в сторону увеличения (например: не менее; более; свыше; должна быть не хуже; не должна быть хуже; не хуже, не должна быть ниже, должна быть не ниже, не ниже, лучше, от), должна входить в заданный диапазон (от ограничения значении в сторону увеличения) при составлении участником размещения заказа первой части заявки.

Конкретная величина показателей, значения которых указаны в столбце 5 в диапазоне, ограниченном с одной стороны в сторону уменьшения (например: не более; менее; не должна быть выше, не выше, до), должна входить в заданный диапазон (от ограничения значений в сторону уменьшения) при составлении участником размещения заказа первой части заявки.

В случае отсутствия согласно нормативной документации по каким-либо из применяемых при производстве работ наименований товаров сведений по требуемому параметру характеристик товара, в поле «Предложение участника» ставится прочерк либо «не нормируется».

Участник размещения заказа может подтвердить информацию о конкретных показателях товара (материала), приложив к заявке на участие в аукционе в электронной форме необходимые, по его мнению, документы. Непредставление таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в аукционе в электронной форме. При выполнении работ исполнитель несет все расходы по закупке необходимого количества и наличию необходимого запаса материалов, оборудования и техники для производства работ. Все материалы должны иметь соответствующие сертификаты, паспорта качества.»

Ниже воспроизведен фрагмент таблицы с требованиями к показателям товаров, используемых при выполнении работ, в том числе, по отдельным оспариваемым Обществом позициям:

№	Наименование товара	Тип, вид, марка товара. Указание на товарный знак (при его наличии) (модель, производитель, тип)	Требуемое значение характеристики товара			Ед. изм.	Сведения о сертифи-кации
			Требуемый параметр	Требования Заказчика	Предложение участника		
1	2	3	4	5	6	7	8
2	Битум нефтяной дорожный для подгрунтовки основания для всех видов дорожного покрытия	БНД60/90, БНД 90/130	Концентрация паров углеводородов битумов в воздухе рабочей зоны	не более трехсот		мг/м3	
3	ГОРЯЧИЕ АСФАЛЬТОБЕТОННЫЕ СМЕСИ		Марка щебня применяемого при изготовлении асфальтобетонной смеси	не менее четырехсот			
5	ЛИТОЙ АСФАЛЬТ		Содержание зёрен крупностью св. 10 мм	менее пяти		%	
7	КАМНИ БЕТОННЫЕ БОРТОВЫЕ		Полный остаток на сите с сеткой №0,63				
12	СМЕСИ БЕТОННЫЕ		Полный остаток на сите с сеткой №0,63				

Комиссия, проанализировав документацию об аукционе, сведения, содержащиеся в таблице, и инструкции, полагает жалобу Общества частично обоснованной по следующим положениям.

По товару, указанному в пункте 2 таблицы, (пункт 1 жалобы) в графе 7 указана следующая единица измерений – мг/м3. Общество указывает на то, что такой единицы измерения не существует. Данный довод жалобы Комиссия признает обоснованным, поскольку ГОСТ 8.417-2002. Межгосударственный стандарт. Государственная система обеспечения единств измерения. Единицы величин» в отношении такой величины как «объем» и наименования единицы измерения – «кубический метр», устанавливает следующее обозначение – «$м^3$». Аналогичным образом установлены требования к указанию такой единицы измерения и другими ГОСТами, в частности, ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие».

По товару, указанному в пункте 3 таблицы, (пункт 2 жалобы) указан следующий параметр горячей асфальтобетонной смеси – «марка щебня применяемого при изготовлении асфальтобетонной смеси», а также требование - «не менее четырехсот». Вместе с тем, ГОСТ 9128-2009 «Смеси асфальтобетонные дорожные, аэродромные и асфальтобетон. Технические условия» предусматривает использование различных марок щебня, классифицируемых по дробимости, истираемости и морозоустойчивости. Неуказание одного из вышеуказанных показателей марки свидетельствует о нарушении заказчиком требований пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона.

По товару, указанному в пункте 5 таблицы (товар «Литой асфальт»), (пункт 6 жалобы) установлен такой показатель, как «Содержание зёрен крупностью св. 10 мм» с единицей измерения «%», в то время как ГОСТ 8736-93 «Песок для строительных работ» содержит указание на единицы измерения «% по массе».

По товарам, указанным в пунктах 7 (товар «Камни бетонные бортовые») и 12 (товар «Смеси бетонные») таблицы, (пункт 8 жалобы) установлен такой показатель, как «Полный остаток на сите с сеткой №0,63», в то время как ГОСТ 8736-93 содержит указание на размер контрольных сит № 063, а не №0,63.

Требования к показателям товаров, используемым при выполнении работ, также изложены в виде таблицы, поименованной как «Требования к товарам, используемых при выполнении работ» (файл «Приложение № 1 к ДЭА часть 2»). Инструкция по заполнению заявки по данной таблице («Приложение № 1 к ДЭА часть 2») содержится. Ниже воспроизведен фрагмент таблицы («Приложение № 1 к ДЭА часть 2») с требованиями к показателям товаров, используемых при выполнении работ, в том числе, по отдельным оспариваемым Обществом (пункт 10 жалобы) позициям:

Микростеклошарики	Фактически применяемые диаметры микростелкошариков для пластичных материалов	Не менее 400	мкм
	Содержание дефектных микростелкошариков	Не более 20	%

Как следует из приведенной таблицы, для товара «Микростеклошарики» установлено требование к фактическим диаметрам – «не менее 400 мкм».

Из инструкции к приложению следует, что участнику размещения заказа необходимо указать конкретный диаметр микростеклошариков, вместе с тем ГОСТ 53172-2008 «Дороги автомобильные общего пользования. Изделия для дорожной разметки МИКРОСТЕКЛОШАРИКИ. Технические требования», предусматривает, что конкретный диапазон поставляемой фракции должен устанавливаться в договоре с потребителем и определяться областью применения МСШ с учетом эксплуатационных факторов и типа разметочного материала в комплексе, с которым будет применяться МСШ. Также согласно указанному ГОСТу, при максимально допустимом содержании дефектных МСШ – 20 %, диаметр МСШ - <1000 мкм. В своих пояснениях заказчик указывает, что

участник размещения заказа должен будет указать максимальный диаметр микростелкошариков, вместе с тем из документации об аукционе этого не следует, поскольку был установлен лишь минимально допустимый размер МСШ, что может ввести участников размещения заказа в заблуждение.

Имеющаяся практика рассмотрения жалоб и арбитражная практика свидетельствуют о том, что указание показателей, как это предусмотрено Законом, само по себе не является безусловным основанием для того, чтобы быть допущенным к участию в аукционе, поскольку указание вышеуказанным образом показателей может быть расценено как предоставление недостоверных сведений. То есть, участник размещения заказа, заполнивший заявку согласно вышеуказанной таблице, может быть недопущен к участию в аукционе по причине недостоверности сведения, в случае использования показателей, соответствующих действительности – риск недопуска по причине несоответствия требованиям документации об аукционе.

Таким образом, заказчиком, уполномоченным органом при разработке документации об аукционе нарушены требования части 2 статьи 34 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона.

Следовательно, вышеописанные доводы жалобы являются обоснованными.

В остальной части Комиссия признает доводы жалобы необоснованными, поскольку допущенные текстовые опечатки не допускают разночтений и позволяют определить значения слов или указанного параметра.

Кроме того, согласно части 5 статьи 41.7 Закона, разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме не должно изменять ее суть. Заказчиком по ряду доводов жалобы, размещены разъяснения №6, в частности:

«Просим разъяснить необходимость требуемого показателя: "***Ширина с учетом предельных отклонений по верхней кромке***". Считаем, что данный показатель является несущественным, дублирующим». На заседании комиссии представители заказчика пояснили, что по данному показателю допущена техническая ошибка; данный показатель не будет учитываться при рассмотрении заявок аукционной комиссией.

Обществом обоснованно указано на то, что разъяснения документации, меняющие ее суть и трактовку установленного технического задания, противоречат требованиям Закона.

Следовательно, заказчик, разместив вышеуказанные разъяснения, нарушил требования части 5 статьи 41.7 Закона. Следовательно, в данной части довод Общества является обоснованными.

Поскольку разъяснения положений документации об аукционе не могут изменять суть документации, те дефекты положений документации об аукционе, по которым принято решении о том, что при их установлении были нарушены требования Закона, не могут быть устранены путем дачи разъяснений.

По остальным доводам жалобы Комиссия не нашла оснований для признания их обоснованными.

В связи с тем, что предписание по данному заказу выдано в рамках рассмотрения дела № 05-6/1-26-2014, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания об устранении нарушений законодательства о размещении заказа.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Корпорация Евротракт» частично обоснованной.

2. Признать заказчика - Государственное казенное учреждение Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» (ГКУ «Дирекция ТДФ») и уполномоченный орган – Министерство имущественных и земельных отношений Тверской области нарушившим требования части 2 статьи 34, пункта 1 части 4 статьи 41.6 и часть 5 статьи 41.7 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов не выдавать.

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

Председатель Комиссии:	В.М. Фомин
Члены Комиссии:	Л.К. Красюкова, А.А. Михеев, Я.А. Шибанов