ООО «Честная строительная компания»

Гурьева ул., д. 4А, оф. 304,

Раменское, Московская обл., 140108

ФГБУ «АСК МЧС России»

Ватутина ул., д. 1,

Москва, 121357

ООО «ЕСТП»

Садовническая ул., д. 14, стр. 2, оф. 422, Москва, 115035

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-9650/2019 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**19.09.2019**

**Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «ЧЕСТНАЯ СТРОИТЕЛЬНАЯ КОМПАНИЯ» (далее - Заявитель) на действия ФГБУ «АСК МЧС России» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на оказание услуг по ремонту кровли в авиационном ангаре S=1384,5 кв.м., переданном в оперативное управление Федеральному государственному бюджетному

учреждению «Авиационно-спасательная компания Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий» для нужд ФГБУ «АСК МЧС России» (реестровый № 31908195779) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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.

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 03.09.2019 № 1 заявка Заявителя (участник № 246003) отклонена от дальнейшего участия в Аукционе по причине следующего:

*«Предоставленные участником закупки показатели используемого товара, не соответствуют значениям, установленным в таблице № 2 «Требования к качественным и иным характеристикам товаров и их показателям, которые определяют соответствие потребностям заказчика» раздела VI. Описание объекта закупки и пп. 2 п. 1.10.1 ст. 1.10 Типового положения о закупке товаров, работ, услуг для федеральных государственных бюджетных учреждений МЧС России утвержденного приказом МЧС России от 26.12.2018 года № 636 (с учетом применения ст. 6.3 настоящего положения), а именно:*

*1. По наименованию товара «Сталь листовая оцинкованная», Наименования показателя «Категории вытяжки**», Минимальное значения показателей «ВГ», Максимальные значения показателей «Н», Значение, предлагаемое участником «ВГ», что не соответствует требованиям заказчика.*

*Согласно ГОСТ 14918-80 Сталь тонколистовая оцинкованная с непрерывных линий. Технические условия (с Изменениями N 1, 2) категории вытяжки для ВГ не нормируются, нормируется только для группы назначения стали ХШ.*

*2. По наименованию товара «Гвозди строительные тип 1», Наименования показателя «Масса 1000 гвоздей», Минимальное значения показателей «-кг», Максимальные значения показателей «4,5 кг», Значение, предлагаемое участником «4,5 кг», что не соответствует требованиям заказчика.*

*Согласно ГОСТ 4028-63 Гвозди строительные. Конструкция и размеры (с Изменениями N 1, 2, 3)*

*Масса 1000 гвоздей 1,4х25 мм – 0,302 кг.*

*3. По наименованию товара «Пескобетон», Наименования показателя «Температура применения», Минимальное значения показателей «-15 °С», Максимальные значения показателей «+5 °С», Значение, предлагаемое участником «-15 °С», что не соответствует требованиям заказчика.*

*Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе:*

*В случае перечисления температурных характеристик одновременно со знаками «-» в графе «Минимальные значения показателей» и «+» в графе «Максимальные значения показателей» или со знаками «+» в графе «Минимальные значения показателей» и «+» в графе «Максимальные значения показателей», участник должен предоставить именно диапазон значений в любой удобной для участника закупки форме, при этом граничные значения являются допустимыми.*

*4. По наименованию товара «Пескобетон», Наименования показателя «Температура эксплуатации», Минимальное значения показателей «-50 °С», Максимальные значения показателей «+70 °С», Значение, предлагаемое участником «-50 °С», что не соответствует требованиям заказчика.*

*Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе:*

*В случае перечисления температурных характеристик одновременно со знаками «-» в графе «Минимальные значения показателей» и «+» в графе «Максимальные значения показателей» или со знаками «+» в графе «Минимальные значения показателей» и «+» в графе «Максимальные значения показателей», участник должен предоставить именно диапазон значений в любой удобной для участника закупки форме, при этом граничные значения являются допустимыми.*

*5. По наименованию товара «Пескобетон», Наименования показателя «Оптимальный слой нанесения должен быть диапазон», Минимальное значения показателей «20 мм», Максимальные значения показателей «70 мм», Значение, предлагаемое участником «20 мм», что не соответствует требованиям заказчика.*

*Согласно требований Заказчика Участник должен был представить данный показатель в диапазоне.*

*6. По наименованию товара «Пескобетон», Наименования показателя «Морозостойкость», Минимальное значения показателей «200 циклов», Максимальные значения показателей «- циклов», Значение,*

*предлагаемое участником, отсутствует, что не соответствует требованиям заказчика.*

*Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе: Конкретные показатели, характеристики товара (материала) используемого при выполнении работ представляются в отношении каждого вида (типа) товара (материала) используемого при выполнении работ по предмету электронного аукциона».*

Заявитель с причинами отказа в допуске его заявки не согласился, поскольку предложенные характеристики не противоречат требованиям Заказчика.

Вместе с тем в техническом задании Заказчика спорные положения указанны со следующими критериями:

«Сталь листовая оцинкованная ГОСТ 14918-80 Сталь тонколистовая оцинкованная с непрерывных линий. Технические условия (с Изменениями N 1, 2) ГОСТ 19904-90 Прокат листовой холоднокатаный. Сортамент: минимальное значение показателя/максимальное значение показателя — ВГ/Н»,

«Гвозди строительные тип 1 ГОСТ 4028-63 Гвозди строительные. Конструкция и размеры (с Изменениями N 1, 2, 3) ГОСТ 283-75 Гвозди проволочные. Технические условия (с Изменениями N 1-4): Максимальное значение веса 4,5 кг»,

«Пескобетон. Температура применения: -15/+5, Температура эксплуатации: - 50/+70, Оптимальный слой нанесения должен быть диапазон: 20/70, Морозостойкость: от 200».

Комиссия, изучив представленные в материалы дела документы и сведения, установила следующее.

В документации о закупке согласно п. 3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

При этом документация о проведении закупки должна содержать четкие, исчерпывающие требования к участникам закупки, исключающие разночтение разных требований и возможность субъективного

толкования требований закупочной документации.

Так, Заказчиком в Приложении № 1 к Техническому заданию заявлены характеристики товаров, подлежащих поставке Заказчику.

Комиссия, изучив представленные документы, установила, что требования заказчика сформированы таким образом, что участник закупки может ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований документации, которая, в свою очередь, вводит участников закупки в заблуждение.

Кроме того, Комиссия также установила, что положения инструкции, которая содержит многочисленные правила предоставления конкретных показателей товаров, а также документация усложняют возможность участия в закупке, поскольку провоцируют участников закупки допускать ошибки при предоставлении конкретных показателей товара, что в последующем может явиться основанием для отклонения заявок участников 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 закупки ошибок при заполнении заявки.

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

Комиссия отмечает, что в настоящем деле объектом закупки явилась оказание услуг по ремонту кровли. В связи с чем потребность заказчика выражается в получении итогового результата – выполнение ремонта в соответствии с требованиями Технического задания. При этом заказчику при составлении документации нет необходимости переписывать содержание регламентированных стандартных требований в документацию, **а достаточно лишь указать, что предложения, выдвигаемые участниками, должны соответствовать ГОСТам, международным стандартам и иным техническим регламентам в зависимости от товара.**

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в силу того, что заказчиком уже в документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки дублировать такие положения в заявках, поскольку потребность заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участниками закупки согласия на поставку товаров, соответствующих требованиям Технического задания.

Контрольный орган 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) 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, подержан Верховным Судом Российской Федерации 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.

Комиссия также отмечает, что допустимым может являться установление в документации условий, при которых **участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие оказание услуг с использованием товаров, в соответствии с требованиями документации,**

**а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности в Форме 2** (приложение № 1 ТЗ).

Однако как следует из материалов дела, конкретных характеристики товаров, описанные заказчиком в приложении № 1 к ТЗ сформированы заказчиком в труднокопиреумом формате, что также налагает на участников закупки излишние обременения при формировании заявки.

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

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

На заседании Комиссии представители Заказчика с доводами жалобы согласились.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 пунктом 3.14 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Честная строительная компания» (ИНН: 5040130245, ОГРН: 1145040005813) **на действия ФГБУ «АСК МЧС России» (ИНН: 7731293789, ОГРН: 1157746910892) при проведении Аукциона обоснованной.**

2. **Признать в действиях Заказчика нарушение** п. 2 ч. 1 ст. 3, пп. 1-3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. **Выдать обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.**

**Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).**