

Решение
по делу №082/07/18.1-983/2022
о результатах рассмотрения жалобы на действия
заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,
работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии,

члены Комиссии:

при очном участии представителей интересов:

- ФГУП «**» (далее – Заказчик) – (представитель по доверенности),

- ИП **** (далее – Заявитель) – (представитель по доверенности),

рассмотрев жалобу Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении закупки «Выполнение подрядных работ по текущему ремонту системы отопления автотранспортного участка, расположенного по адресу: Республика Крым, г. Симферополь, ул. Батурина, 15» (извещение №32211631037) (далее – Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями комиссии Заказчика, выразившимися в признании заявки Заявителя не соответствующей, содержащей характеристики поставляемого товара, неудовлетворяющих потребности Заказчика.

Представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также в соответствии с Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд ФГУП ***** (далее – Положение о закупке).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия Крымского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

На основании пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

На основании пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок №32211631037-01 в открытом аукционе в электронной форме (извещение №32211631037) от 29.08.2022 г. Закупочная комиссия приняла решение признать заявку №3 (Заявитель) несоответствующей по основаниям:

Согласно жалобе Заявителя: «Согласно инструкции: В случае если конкретные значения показателей можно определить только при проведении испытаний, опытов, исследований, и т.д. и на момент подачи заявки у участника отсутствует информация о данных характеристиках, то участник может указать значения показателей в виде диапазона в соответствии с требуемым государственным стандартом или, в случае отсутствия установленного ГОСТ, информацией производителей.

Согласно ГОСТ 7931-76 Цвет можно определить только методом испытаний.

В инструкции конкретно не описано как трактовать словосочетание «не темнее», поэтому показатель оставлен без изменения».

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны требования, в том числе к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В силу пунктов 3.1.2, 3.1.4 Документации о закупке Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке наименования страны происхождения поставляемых товаров, а также информацию, указанную в пункте 12.1 Информационной карты. Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы и сведения, указанные в пункте 12.2 Информационной карты.

В соответствии с пунктами 12.1 раздела II.ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО АУКЦИОНА Документации по закупке:

«12.1. Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать:

- согласие участника закупки на выполнение работ, на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

Согласно инструкция по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях используемых участником закупки товаров (материалов) предлагаемые материалы должны соответствовать следующим нормативным документам: Олифа ГОСТ. 7931-76; Сталь листовая оцинкованная ГОСТ 14918-2020; Щебень для строительных работ ГОСТ 8267-93; Вата минеральная ГОСТ 4640-2011; Труба из полипропилена ГОСТ 32415-2013; Радиатор ГОСТ 31311-2005; Винты с полукруглой головкой ГОСТ 17473-80; Гвозди строительные ГОСТ 4028-63; Трубы стальные электросварные прямошовные ГОСТ 10704-91; Электроды ГОСТ 9467-75; Листы алюминиевые ГОСТ 21631-76. Участнику закупки необходимо указывать конкретные показатели характеристики каждого вида (типа) товара (материала), поставляемого, применяемого при производстве работ, оказании услуг указанного в Приложении № 1 к Техническому заданию.

В случае если какие-то из показателей у выбранного участником варианта исполнения товара не нормируются или отсутствуют, участник указывает об этом в составе заявки путем прочерка («-»), слов «не нормируется», «отсутствует», или иным образом указать на отсутствие характеристики у выбранного варианта исполнения товара.

В случае если единица измерения, указанная в Приложении № 1 к Техническому заданию отличается от единицы измерения соответствующего государственного стандарта, а также в случае, если единица измерения в Приложении № 1 к Техническому заданию не указана, участник вправе указать единицу измерения в соответствии с документацией об электронном аукционе или государственным стандартом.

Согласно приложению №1 Технического задания Заказчика по позиции 6 «Олифа» Заказчику необходим товар со следующими техническими характеристиками:

1.	Олифа	В зависимости от применяемого сырья	Льняная; конопляная	
		Цвет по йодометрической шкале	не темнее 1600	мг
		Сорт	Первый; высший; конопляной	
		Прозрачность	полная	
		Массовая доля золы	не более 3	%

Заявитель в составе заявки по позиции 6 «Олифа» указал страна происхождения: Российская Федерация, в зависимости от применяемого сырья участник №3 указал «льняная» первого сорта, по параметру «Цвет по йодометрической шкале» указал «не темнее 1600».

Согласно пояснениям Заказчика: «В соответствии с пунктом 17.2.2 Положения о закупках: «Пункт 6 Заявки. Участник указал «Олифа льняная. Сорт первый. Цвет по йодометрической шкале не темнее 1600 мг.», что является недостоверными сведениями, так как согласно п. 1.4 ГОСТ 7931-76 у олифы льняной, первого сорта, цвет по йодометрической шкале должен быть не темнее 400 мг. (первого сорта) или 200мг. (высшего сорта)».

Согласно инструкции по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе указано, что в случае если конкретные значения показателей можно определить только при проведении испытаний, опытов, исследований, и т.д., и на момент подачи заявки у участника отсутствует информация о данных характеристиках, то участник может указать значения показателей в виде диапазона в соответствии с требуемым государственным стандартом или, в случае отсутствия установленного ГОСТ, информацией производителей.

Согласно пункту 3 письма ФАС России от 01.07.2016 N ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке" Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки.

Указанное письмо применимо к рассматриваемым правоотношениям ввиду того, что Закон о закупках так же не обязывает участников закупки иметь в наличии требуемый товар на момент подачи заявки.

Согласно выписке из ГОСТ 7931-76 Олифа натуральная:

Заявитель на заседании комиссии дал устные пояснения, в которых указал что инструкция по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях используемых участником закупки товаров (материалов) не содержит расшифровки параметра «не темнее». Так заполняя заявку на участие в электронном аукционе руководствовался значениями, указанными Заказчиком в Приложении №1 Технического задания. Заявитель посчитал, что параметр «не темнее 1600» установлен заказчиком как максимально допустимое диапазонное значение. Учитывая вышеизложенное, что согласно пояснениям заявителя на момент подачи заявки у участника нет обязанности иметь требуемый к поставки товар, участник №3 указал по параметру «цвет по йодометрической шкале» - «не темнее 1600», что соответствует требованиям технического задания и аукционной документации.

Проанализировав документацию об аукционе, заявки участников закупки, заслушав пояснения сторон установила следующее.

Установленный заказчиком показатель по позиции № 6 «Олифа» «Цвет по йодометрической шкале» с указанием показателя соответствия, используемый для определения соответствия товара (материала) потребностям Заказчика «не темнее 1600» вводит участников закупки в заблуждение, так как инструкция по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях используемых участником закупки товаров (материалов) не содержит расшифровки параметра «не темнее».

Потребность Заказчика в выполнении работ обусловлена локальным сметным расчетом. При этом в самом локально-сметном расчете детализированных требований к олифе не установлено. По сути, олифа является не предметом поставки, а расходным материалом при выполнении работ по текущему ремонту. Олифа не является предметом поставки по договору и не принимаются по итогам поставщиком оторвано от результатов торгов.

Инструкция по заполнению заявки в документации занимает четыре (четыре) страницы. Комиссия УФАС ознакомившись с данной инструкцией, приходит к однозначному выводу о том, что данная инструкция по заполнению заявки сложна для восприятия, излишне запутанная. В совокупности с установленными Заказчиком требованиями к расходным материалам (олифа, электроды, вата минеральная и др.) на 4 (четырёх) листах документация, по сути, представляет собой «шараду».

Комиссия также установлено, что из 5 (пяти) поданных заявок на участие в аукционе Заказчиком отклонены 4 (четыре) по формальным основаниям, указанным в инструкции по заполнению заявки (волнистость покрытия радиатора, содержание серы в наплавленном металле электрода, диаметр резьбы винта и т.д.).

В своей заявке ИП ***, выразил свое согласие на участие в закупке на условиях документации и указал, что предлагаемые материалы соответствуют нормативным документам, в том числе Олифа соответствует ГОСТ 7931-76. Указать конкретные характеристики, а именно цвета олифы по йодометрической шкале участник объективно не имеет возможности, поскольку данный показатель определяется в результате испытаний в лабораториях, сам у участник закупки не имеет указанного товара в наличии, не является производителем товара. При этом как следует из аукционной документации по позиции 6 «Олифа» потребностям заказчика удовлетворяет в любом случае цвет по йодометрической шкале не темнее 1600.

Также и в Аукционной документации заказчик устанавливает требование о соответствии товара ГОСТам, в том числе ГОСТ 7931-76. Таким образом, участник давая свое согласие на участие в закупке подтверждает, что расходные материалы будут соответствовать показателям установленным соответствующим ГОСТам.

В связи с чем антимонопольным органом сделан вывод, что установленное требование к материалам, которые используются исполнителем, при выполнении работ являются избыточными и в совокупности с инструкцией создает предпосылки для нарушения прав участников, ввиду неправомерного отклонения.

Комиссия УФАС исходит из того, что требования к предмету закупки должны соответствовать предмету закупки и иметь прямую связь с итоговым результатом. Такие требования должны предъявляться ко всем участникам в равной мере и не должны ставить кого-либо в преимущественное положение (Постановление Арбитражного Суда Северо-Западного округа от 04.05.2017г. по делу № Ф07-3271/17, Постановление 21 Арбитражного апелляционного суда от 21.07.2021 г. по делу № А83-18551/2020). Требования должны быть понятны для любого потенциального участника, что в данном случае явно отсутствует.

Следует отметить, что заявитель - ИП ***, является потенциальным исполнителем и имеет опыт работ по государственным заказам (в качестве поставщика и исполнителя более 30 контрактов). Следовательно ИП Д.В. ***, имеет очевидную, а не мнимую заинтересованность в победе.

Таким образом, комиссия Заказчика, установив в первой части заявки Заявителя недостоверные сведения, несоответствующие характеристикам товара, требуемого Заказчику в Документации о закупке, и отстранив участника №3 нарушила пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о Закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.
2. Признать в действиях комиссии Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать предписание об устранении нарушений Закона о закупках.
4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении

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