Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 003/07/3-737/2020

«10» сентября 2020 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)(далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<…>,

рассмотрев 10.09.2020 жалобу ООО «СтройСервис» (ИНН 0323393020, ОГРН 1160327052918) на действия заказчика ГАУК РБ «Этнографический музей народов Забайкалья» при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по обустройству входного модуля ГАУК РБ «Этнографический музей народов Забайкалья» в дистанционном режиме при участии

заказчика ГАУК РБ «Этнографический музей народов Забайкалья» <…>, представителя по доверенности от 04.09.2020,

заявителя ООО «СтройСервис» <…>, представителя по доверенности от 25.08.2020,

УСТАНОВИЛА:

27.08.2020 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «СтройСервис» (вх. № 6259) на нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), допущенные при организации и проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по обустройству входного модуля ГАУК РБ «Этнографический музей народов Забайкалья», извещение №32009397775.

Из содержания жалобы следует, что положения аукционной документации заказчика ограничивают доступ к участию в данной закупке, заказчиком установлены неизмеряемые и избыточные требования в Техническом задании. Заявитель считает, что заказчик имеет право задавать требования только к закупаемым товарам, а не к материалам(товарам) используемым при производстве работ. Так в нарушение пункта 5.1.1.4 Положения о закупках в п.1 требований к товарам «Эмаль ПФ-115» указаны альтернативы значения «должен быть высший или I сорт. Цвет должен быть белый или бежевый», аналогичное нарушение имеется в п.4,5,12,16,18,19; в Положении о закупках четко указано задавать показатели «значения показателей, которые не могут изменяться», вместе с тем, заказчик использует выражение «должен быть» при указании неизменного значения; в п.3, 11, 15 отсутствуют максимальные и (или) минимальные значения показателей. В п.4 к товару «арматурная сталь» указан более широкий диапазон возможных значений в нарушение ГОСТ 5781-82; в п.18 «поковки стальные» также указан более широкий диапазон по показателю класс точности от Т2 доТ5; в п.6 «ветро-пароизоляция» указаны показатели, которые становятся известными только по результатам испытаний; в п.17 «брус необрезной Б-I» ширина пласти не соответствует ГОСТ 24454-80; в п.23 «счетчик электрической энергии электронный, трехфазный» вводит в заблуждение по типу интерфейса CAN или RS-485.

04.09.2020 в адрес Бурятского УФАС России поступили дополнения к жалобе (вх. № 6404), из которой следует, что по п.17 «брус необрезной Б-I» использованы нестандартные (несуществующие) отличные от ГОСТ названия показателей. Также к товару в п.23 «счетчик электрической энергии электронный, трехфазный» указан не предусмотренный технической документацией показатель «Номинальный (базовый) и максимальный ток»

Жалоба ООО «Стройсервис» принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, основания для возврата жалобы отсутствовали, срок для подачи жалобы

не пропущен, на электронную торговую площадку направлено уведомление о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, жалоба назначена к рассмотрению на 07.09.2020.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме и просил признать жалобу обоснованной; выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель Заказчика изложил свою правовую позицию так, как она изложена в отзыве на жалобу от 04.09.2020 № 6417, приобщенном к материалам рассмотрения жалобы; просил признать жалобу необоснованной.

На заседании комиссии 07.09.2020 объявлен перерыв в рассмотрении жалобы до 10.09.2020.

Комиссия Бурятского УФАС России, выслушав пояснения сторон и проанализировав представленные документы, признала доводы Заявителя необоснованными, в силу следующего.

Извещение № 32009397775 и документация о закупке размещены на универсальной электронной торговой площадке http://estp.ru/, в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru 27.08.2020, дата и время окончания подачи заявок 28.08.2020 в 10:00 (мск+5), дата подведения итогов 01.09.2020, начальная (максимальная) цена договора составляет 3 838 340,00 коп (далее – Документация о закупке).

Комиссия обращает внимание, что ссылка Заявителя на письмо от 25.06.2020 № ИА/53616/20 при рассмотрении данной жалобы не могут применяться, так как в письме от 25.06.2020 даны разъяснения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Закупочная деятельность Заказчика как автономного учреждения регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУК РБ «Этнографический музей народов Забайкалья», утвержденным Наблюдательным советом от 24.07.2020, протокол № 3.

Положение о закупке в силу пункта 2 статьи 2 Закона о закупках является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

Исходя из изложенного, Закон о закупках обязывает заказчика самостоятельно установить порядок проведения закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров. Каких-либо ограничений в Законе о закупках относительно порядка проведения закупки и требований к участникам не установлено.

Разделом 5.1 Положения о закупках установлены требования к описанию предмета закупки.

В соответствии с пунктом 5.1.1.4 Положения о закупках, требования к закупаемым товарам, работам, услугам должны быть измеряемыми и выражаться в числовых значениях и (или) в виде безальтернативных показателей (да/нет, наличие/отсутствие), за исключением случаев приобретения товаров, работ, услуг, в отношении которых невозможно однозначно сформулировать и описать соответствующие требования. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Комиссия считает, что Заказчик свободен в определении формулировки требований, позволяющих ему полноценно и достоверно оценить все обстоятельства, свидетельствующие о том, что требуемые в рамках закупки работы будут выполнены участником надлежащим образом.

Следовательно, Заказчик формирует Техническое задание в соответствии с собственными потребностями Заказчика, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемых товаров, работ, услуг.

Комиссия соглашается с доводом Заказчика, что *Заказчик не может* однозначно сформулировать требование *(с применением числовых значений и слов: «да/нет, наличие/отсутствие») о том, что требуется белый или бежевый цвет,* первый *или высший сорт, соответственно, предусмотренное исключение допускает иные формы требований к товару.*

*В Законе о закупках и в Положении о закупках отсутствуют требования, о том, что в документации Заказчик должен к каждому товару,* одновременно, *устанавливать максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.*

*В данном случае предлоги «и», «или», «а также» указывают на наличие вариантов установления требований.*

*Комиссия считает, что словосочетание «должен быть» не противоречит нормам Закона о закупках и Положению о закупках и не вводит участников в заблуждение, поскольку не несет в себе двоякое трактование требования.*

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены требования к значениям показателей (характеристик) товаров, используемых при выполнении работ.

Из пункта 4 следует, что Заказчику требуется следующий товар: «Арматурная сталь» со следующими характеристиками: «Должна быть горячекатаная периодического профиля класса: класс А-III (А-400), диаметром 10 мм. Немерной или мерной длины, от 6 до 18 м. Форма профиля должна быть или 1ф или 2ф или 3ф или 4ф. Минимальная высота поперечных ребер должна быть не менее 0,05 мм.»

Установлено, что с 01.01.2018 действие указанного в жалобе ГОСТ 5781-82 прекращено в связи с вводом в действие ГОСТ 34028-2016.

В соответствии с п.5.15 *ГОСТ 34028-2016 «прутки» изготовляют длиной от 6.0 до 18.0 м.*

Из пункта 18 следует, что Заказчику требуется следующий товар: «Поковки стальные» со следующими характеристиками: «Масса должна быть 2,825 кг. Изделие должно быть изготовлено горячей объемной штамповкой, в соответствии с техническими требованиями ГОСТ 8479-70. Размеры поковок устанавливаются в соответствии с требованиями ГОСТ 7505-89. Исходный индекс должен быть в соответствии с ГОСТ 7505-89п.3.1. Класс точности от Т2 до Т5. Группа стали М2 или М3. Степень сложности от С2 до С4.»

*В данном случае ГОСТ 7505-89 не устанавливает ограничения по точности от Т1 до Т2 для поковок массой 2,825 кг. (пункт 3.1). Класс точности поковки не* зависит от *массы поковки, поскольку определяется технологией производства поковки (выбором основного деформирующего оборудования, технологического процесса).*

Из пункта 6 следует, что Заказчику требуется товар: «Ветро-пароизоляция» со следующими характеристиками: «Изоспан А, В или эквивалент. Состав - 100% полипропилен. Толщина пленки не менее 0,25 мм. Минимальный показатель максимальной силы растяжения Н/5 см, в продольном направлении должен быть не менее 130. Минимальное сопротивление паропроницанию, $м^2$·час·Па/мг, не менее 0,05. Минимальный показатель поверхностной плотности, должен быть не менее 72 г/$м^2$. Минимальный показатель относительного удлинения при разрыве, % должен быть не менее 70.»

Комиссия согласилась с доводом Заказчика, что в *соответствии с Инструкцией по*

*заполнению заявки, Заказчик установил*
*требования к минимальным/максимальным теоретически возможным значениям, диапазонным значениям и значениям, которые не могут изменяться. Теоретическая возможность указанных, требуемых значений определяется техническим стандартом или иным техническим документом на товар.*

*Из вышесказанного следует, что Заказчик не требовал предоставление информации, которая будет известна после производства товара и*
*проведения лабораторных исследований.*

*При этом, Заказчиком в Инструкции по заполнению заявки предусмотрено право участника закупки предоставить конкретные показатели товара, которое он имеет в наличии.*

Из пункта 17 следует, что Заказчику требуется следующий товар: «Брус необрезной Б-I» с характеристиками: «Должен быть из лиственницы. Максимальная влажность древесины должна быть не более 22%. Длина должна быть от 3 м до 5,5 м. Номинальная ширина пластей должна быть не менее 200 мм.».

Установлено, что указанный в жалобе ГОСТ 24454-80 является стандартом, содержащий общие требования к размерам пиломатериалов хвойных пород.

Требование к необрезному брусу вида Б, типа I установлены специальным стандартом ГОСТ 8816-2014.

В соответствии с данным ГОСТом три типа брусьев обозначаются римскими цифрами I, II, III.

В соответствии с ГОСТ 8816-2014 размеры брусьев в поперечном сечении в зависимости от типа должны соответствовать таблице №1 – Номинальные размеры брусьев.

Следовательно, требование Заказчика не противоречат требованиям ГОСТ 8816-2014.

Из пункта 23 следует, что Заказчику требуется следующий товар: «Счетчик электрической энергии электронный, трехфазный» с характеристиками: «Счетчик предназначен для учета активной и реактивной электрической энергии и мощности в трехфазных сетях переменного тока частотой 50 Гц с возможностью тарифного учёта по зонам суток, учёта потерь и передачи измерений и накопленной информации об энергопотреблении по цифровым интерфейсным каналам. Тип интерфейса CAN или RS-485. Температура эксплуатации в диапазоне от минус 40 $^{O}$C до плюс 55 $^{O}$C. Номинальное напряжение – 230 В. Номинальный (базовый) и максимальный ток должен быть не менее 5 А.»

Из пояснений Заказчика следует, что производитель счетчиков выделяет только два разных показателя тока: 1. «Номинальный (базовый) ток», 2. максимальный ток трансформаторного включения, максимальный ток прямого включения». При этом, в каталоге компании «НКП Инкотекс» действительно, в каталоге указаны значения показателя для счетчиков прямого включения и для счетчиков трансформаторного включения. Однако данная трактовка характеристики счетчика, приведенная в Каталоге, не может приниматься как показатель, установленный в технической документации на товар. Считают, что технические формулировки для, рассматриваемого счетчика должны устанавливаться специальным техническим документом - Руководство по эксплуатации АВЛГ.411152.021 счетчиков Меркурий 230 за 2019 год.

Из данного Руководства следует, что такие характеристики как: «Максимальный ток трансформаторного включения» и «Максимальный ток прямого включения» отсутствуют, а установлены показатели «Номинальный (базовый) и максимальный ток» и коды вариантов исполнения счетчика: 00, 01, 02, 03.

В соответствии с вариантом исполнения счетчика, Заказчиком установлено минимальное

возможное значение для тока счетчика в 5А. При этом формулировка «не менее 5А» не исключает указание иного значения, большего, чем 5А.

Вместе с тем, в Инструкции по заполнению заявки установлено, что представленные значения должны быть исчерпывающими и полностью соответствовать техническим стандартам и сметной документации, по всем вариантам исполнения товара.

В Инструкции по заполнению заявки однозначно установлено, что п*ри перечислении видов, марок, типов, размеров и т.п. слово* «или», *обозначает, что необходимо выбрать одну из предложенных позиций». Следовательно, участнику закупки необходимо выбрать* тип интерфейса или CAN или RS-485.

Комиссия, изучив Инструкцию по заполнению заявки установила, что она содержит полноту сведений, примеры заполнения первой части заявки, что позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в закупке.

Таким образом, все заявленные доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

Позиция Заявителя об неизмеряемых и избыточных требований, ни на чем не основана и доказывает лишь то, что он не готов выполнить работы с использованием материалов, отвечающих потребностям Заказчика, однако само по себе это обстоятельство не позволяет утверждать о противоречии документации о закупке Закону о закупках и Положению о закупках.

Комиссия пришла к выводу, что в данном случае Документация о закупке не содержит требований к участникам закупки необоснованно ограничивающих доступ к участию и (или) влекущих невозможность принять участие в торгах.

Таким образом, Комиссия не установила в действиях заказчика ГАУК РБ «Этнографический музей народов Забайкалья» нарушений при организации и проведении процедуры закупки.

На основании изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Бурятского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СтройСервис» необоснованной.

<…>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.