

1. ООО «Комфорт плюс»

ул. Академическая, д. 25, подвальный. Пом.ХІ, комн.1, г. Троицк, Москва, 142191

2. ГБУ «Жилищник Хорошевского района»

ш. Хорошевское, д. 68, корп. 1, Москва, 123007

3. АО «ЭТС»

ул. Тестовская, д. 10, Москва, 123112

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2114/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.09.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «Комфорт плюс»

ГБУ «Жилищник Хорошевского района»

в отсутствие:

АО «ЭТС» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 19.09.2017 № ИШ/47586/17),

рассмотрев жалобу ООО «Комфорт плюс» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ГБУ «Жилищник Хорошевского района» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения

договора на поставку материала для проведения работ по капитальному ремонту (реестровый № 31705422573) (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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе.

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

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 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или

могу привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 6 Закона о закупках контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Таким образом, Закон о закупках не является единственным правовым регулятором порядка рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов названного закона.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее — Положение о закупках), действующее на момент объявления закупки, размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС).

Извещение о проведении Аукциона опубликовано в ЕИС 15.08.2017. Согласно извещению о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок на участие — 14.09.2017, дата рассмотрения заявок — 14.09.2017, дата проведения — 15.09.2017.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 14.09.2017 № 31705422573-01 следует, что заявка Заявителя отклонена от участия в

Аукционе по причине неверного указания конкретных характеристик, а именно: в материале №4 «Трубки теплоизоляционные из вспененного каучука, тип 4» по требуемому параметру «Класс пожаробезопасности» не соответствует требованиям ГОСТ 30244-94, Участник указывает значение «Г1 и Г2», а требовалось Г1 и ниже, то есть Г1 и НГ, так как класс Г2 выше чем Г1.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

Согласно пунктам 2 и 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 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.

Следовательно, за Заказчиком закреплена обязанность по указанию в составе Аукционной документации требований к составу заявки на участие в Аукционе и требования к описанию участниками Аукциона предлагаемого к поставке товара.

В соответствии с литерой «б» подпункта 1 пункта 4.2.2 Аукционной документации при заключении договора на поставку товара первая часть заявки должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Вместе с тем, пунктом 3.1. Аукционной документации требования к качеству, техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товаров (работ, услуг), требования к их безопасности, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара (выполняемых/оказываемых работ, услуг) потребностям заказчика указываются в соответствии с приложением № 1 к Информационной карте аукциона «Техническая часть» Аукционной документации.

На основании пункта 14.4 Положения о закупках участник закупки, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае несоответствия заявки требованиям закупочной документации.

Таким образом, в случае предоставления участником Аукциона в составе заявки сведений о предлагаемом к поставке товаре, несоответствующих требованиям Аукционной документации, заявка такого участника отклоняется Заказчиком от участия в Аукционе.

Изучив представленные на заседание документы и сведения, Комиссия установила следующее.

Пунктом 4 Сведений о качестве, технических характеристиках товара, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено Аукционной документацией (далее — Форма 2) установлено требование к товару «Трубки теплоизоляционные из вспененного каучука, тип 4» по параметру «Класс пожаробезопасности» — «Г1 и ниже».

Согласно инструкции по заполнению Формы 2 символ «<», слова «менее», «ниже», - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения.

В случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «запятая», союза «и», - участнику закупки необходимо предоставить все значения показателя или все диапазоны значений, указанных через данные символ, союз.

Таким образом, участник Аукциона должен представить по спорному параметру все значения, указанные через союз «и».

Кроме того, Комиссия установила отсутствие в Аукционной документации сведений о том, какой показатель будет принят в качестве класса пожаробезопасности «ниже Г1», что не позволяет сделать однозначный вывод о сведениях, подлежащих указанию по параметру «не ниже».

В составе заявки Заявителем представлены сведения о предлагаемых к поставке товарах (далее — Сведения), согласно которым Заявитель предлагает к поставке товар «Трубки теплоизоляционные из вспененного каучука, тип 4» (пункт 4 Сведений) с указанием следующего значения по параметру «Класс пожаробезопасности» — «Г1 и Г2».

Таким образом, Заявитель в соответствии с требованиями Инструкции Формы 2 представлены сведения по спорному параметру товара «Трубки теплоизоляционные из вспененного каучука, тип 4».

Согласно пояснениям Заказчика представленное Заявителем значение по указанному параметру не соответствует требованиям ГОСТ 30244-94 «Материалы строительные. Методы испытаний на горючесть» (далее — ГОСТ 30244-94), в связи с чем участник в составе заявки должен был представить значения Г1 и НГ (негорючие).

Вместе с тем, данный довод Заказчика отклоняется Комиссией, поскольку Аукционная документация не содержит прямого указания на необходимость соответствия товара по пункту 4 Формы 2 требованиям ГОСТ 30244-94.

При этом, Заказчик в ходе заседания Комиссии не смог представить доказательств обратного.

Кроме того, ГОСТ 30244-94 содержит сведения о классе горючести. Класс пожаробезопасности указанным стандартом не регламентирован.

В соответствии с ГОСТ 30244-94 обозначение «Г1» применимо к параметрам горючести строительных материалов. Однако в документации «Г1» указано в качестве параметра пожаробезопасности.

Указанные обстоятельства вводят участников закупки в заблуждение и не позволяют сделать однозначный вывод о параметре, подлежащем указанию в техническом предложении.

Неуказание Заказчиком в пункте 4 Формы 2 необходимости соответствия представляемого к поставке товара «Трубки теплоизоляционные из вспененного каучука, тип 4» требованиям ГОСТ 30244-94 не позволяют участникам Аукциона установить конкретное значение параметра, необходимое Заказчику, что создает препятствия для формирования такими участниками своих предложений.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя на вышеуказанном основании является неправомерным, поскольку в Аукционной документации отсутствует указание на необходимость соответствия товара 4 Формы 2 требованиям ГОСТ 30244-94 и указания сведений о классе горючести, а не о пожаробезопасности.

Также, согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами, в том числе:

- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках и приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

В пользу указанного вывода Комиссии свидетельствует, в том числе то обстоятельство, что согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 14.09.2017 № 31705422573-01 следует, что на участие в Аукционе подано 4 заявки. При этом, только 1 (одна) заявка была допущена до участия в закупочной процедуре.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3, пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 1-00-2114/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.09.2017 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 решения Комиссии от 21.09.2017 по делу № 1-00-2114/77-17,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ГБУ «Жилищник Хорошевского района» (далее – Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку материала для проведения работ по капитальному ремонту (реестровый № 31705422573) (далее – Аукцион), а именно:

1.
  1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
  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 с учетом решения Комиссии от 21.09.2017 по делу № 1-00-2114/77-17.

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. 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 Аукциона.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.10.2017.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 03.11.2017 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.