

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20065/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.11.2021

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей посредством видеоконференцсвязи ИП "...", ФГБОУ ВО «Государственный университет управления»,

рассмотрев жалобу ИП "..." (далее - Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора на изготовление, поставка, монтаж и пуско-наладочные работы по вводу в эксплуатацию электромеханических лебедок штанкетных подъемов сцены актового зала ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» (реестровый № 32110733432, далее — Закупка),

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 Закупки, мотивированная несогласием с установленными требованиями в закупочной документации.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно первому доводу, Заявитель отмечает, что Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки к канатам стальным тип 1 и тип 2:

3. Канат стальной тип 1

Диаметр каната требуется не менее 5,6 мм и не более 6,2 мм.

Соответствие ГОСТу 2688-80 требуется.

Конструкция каната: не менее 6x19 волокон.

Разрывное усилие суммарное: от 2093 кг.

Диаметр первого внутреннего слоя: от 0,37 мм.

Диаметр второго наружного слоя: от 0,37 мм.

Расчетная площадь сечения всех проволок каната: не менее 11,88 мм².

6. Канат стальной тип 2

Диаметр каната должен быть не менее 7,2 мм и не более 8,2 мм.

Соответствие ГОСТу 2688-80 требуется.

Конструкция каната: не менее 6х19 волокон.

Разрывное усилие суммарное: не менее 3765 кг.

Диаметр центральной жилы: не менее 0,53 мм.

Диаметр первого внутреннего слоя: не менее 0,48 мм.

Диаметр второго наружного слоя: не менее 0,35 мм.

Расчетная площадь сечения всех проволок каната: должна быть не менее 20,52 мм².

Заявитель отмечает, что в указанном ГОСТ 2688-80 не содержатся требования к разрывному усилию суммарному, измеряемому в килограммах.

Также Заявитель указывает, что согласно инструкции по канату стальному тип 2 участник может указать любое число от 7,2 включительно до 8,2 включительно. Но согласно ГОСТу в этом промежутке есть только диаметр 7,6 мм. Кроме того, площадь сечения всех проволок — это расчетная величина, которая установлена ГОСТом.

Помимо этого Заявитель выражает свое несогласие с представленной инструкцией по заполнению заявки, которая по мнению Заявителя вводит участников закупки в заблуждение и не способствует правильному заполнению ими заявок на участие в закупке, допускает различное толкование положений.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 силу 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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 в том числе требования к содержанию, составу и оформлению заявки на участие в закупке.

При этом согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что 15.10.2021 Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110733432 о проведении запроса котировок на право заключения договора на изготовление, поставку, монтаж и пуско-наладочные работы по вводу в эксплуатацию электромеханических лебедок штанкетных подъемов сцены актового зала ФГБОУ ВО « Государственный университет управления».

Дата размещения текущей редакции извещения: 02.11.2021.

Дата начала подачи заявок: «15» октября 2021 г.

Дата окончания подачи заявок: «11» ноября 2021 г. в 9:00

Как было установлено на заседании Комиссии, Заказчиком в техническом задании установлено требование в отношении позиций - 3. Канат стальной тип 1 и 6. Канат стальной тип 2 о соответствии поставляемого товара ГОСТу 2688-80.

Таким образом, Заказчиком установлены требования к поставляемому товару, в соответствии с которыми участник должен представить в составе заявки описание предлагаемого к поставке товара, его характеристики.

Однако, в техническом задании есть противоречия в отношении указанного ГОСТа, а именно:

1. Указанный ГОСТ содержит требования к разрывному усилию суммарному в ньютонх (Н), однако в Техническом задании указаны — килограммы.

2. Также Заказчиком указано:

Диаметр центральной жилы: от 0,38 мм;

Диаметр первого внутреннего слоя: от 0,37 мм;

Диаметр второго наружного слоя: : от 0,37 мм.

Однако, указанная расчетная площадь согласно ГОСТ 2688-80 отсутствуют.

Комиссия делает вывод, что установление требований к характеристикам поставляемого товара, которые в свою очередь являются не соответствием указанного ГОСТа, является противоречием.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу признать жалобу Заявителя в части установления указанных требований обоснованной.

Кроме того в отношении Канат стальной тип 2, в техническом задании указано:

- Диаметр каната должен быть не менее 7,2 мм и не более 8,2 мм.

Однако согласно ГОСТу в этом промежутке есть только диаметр 7,6 мм.

На заседании Комиссии Заказчику был задан вопрос, если диаметр будет указан не 7,6 а иное значение входящее в указанный промежуток не менее 7,2 мм и не более 8,2 мм (например 7,3) будет ли такая Заявка отклонена. Заказчик отметил, что такая заявка будет отклонена, диаметр должен быть 7,6 мм в соответствии с ГОСТом.

Комиссия отмечает, согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

Предъявление же к участнику Закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей сопутствующих комплектующих товара, в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 г. № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений

(п. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ), поскольку подобное требование не только является бесполезным дублированием требований Документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется Заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели в части веса и формы упаковки, если участником дано согласие на предъявленные Заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке на исключительное субъективное усмотрение Заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника без указания им конкретных показателей своего товара).

При этом Комиссия отмечает, что по данному основанию было отклонено — 1 заявка.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу признать жалобу Заявителя в данной части обоснованной.

В части не согласия с установленной инструкции по заполнению заявки, Комиссия отмечает следующее.

В разделе 5 Заказчиком установлена Инструкция по заполнению заявки.

Заявитель указал, что разработанная Заказчиком имеет крайне запутанную структуру, что затрудняет ее толкования и восприятие, содержит противоречивые положения, вводит участников закупки в заблуждение и не способствует правильному заполнению ими заявок на участие в закупке, допускает различное толкование положений.

- Согласно Инструкции «При составлении заявки на участие участниками закупки должны применяться обозначения (единицы измерения, наименования показателей, технических, функциональных параметров) в соответствии с обозначениями, установленными в документации о закупке».

Вместе с тем, Запрос котировок содержит только извещение о его проведении, а не документацию о закупке.

Таким образом, не представляется достоверно установить, необходимо ли применять данную Инструкцию при подготовке заявки на участие в Запросе котировок.

- В Инструкции Заказчиком установлено, что словами «не менее» установлены требования к показателям, при которых участнику закупки необходимо указать значение показателя превышающее значение

показателя, установленного заказчиком, либо равное значению показателя, установленного заказчиком.

Вместе с тем, названный выше ГОСТ 2688-80 относится только к канатам двойной свивки типа лк-р конструкции $6 \times 19(1+6+6/6)+1$ о.с.

Представитель Заказчика отметил, что параметр «Конструкция каната: не менее 6×19 волокон» не может вводить в заблуждение участника по причине идентичности понятий « 6×16 » и « $6 \times 19(1+6+6/6)+1$ о.с.», где « $(1+6+6/6)+1$ » является расшифровкой значения 19. Другими словами « 6×19 » и « $6 \times 19(1+6+6/6)+1$ о.с.» относятся к одному ГОСТу 2688-80 и является описанием одного и того же каната, что не может быть расценено как введение в заблуждение.

Помимо этого по товару «1.Лебедка театральная электромеханическая» Заказчиком установлены следующие требования:

«Количество общее концевых выключателей командоаппарата лебедки должно быть равным или более 4 шт.

Количество аварийных концевых выключателей командоаппарата лебедки не должно быть менее 2 шт.»

В соответствии с Инструкцией Заказчика:

«При составлении заявки на участие по четвертому виду показателей, значения которых не могут изменяться, участник закупки должен руководствоваться следующими правилами и определениями, установленными заказчиком:

а) если в описании объекта закупки значение технической, функциональной характеристики не содержит показатели первого вида (максимальные и(или) минимальные значения), второго вида (варианты значений), третьего вида (диапазон значений), то участник указывает соответствующее значение без изменений.»

По мнению Заявителя, показатель «равным или более» в Инструкции отсутствует, т.е. согласно указанному выше требованию Инструкции участник должен оставить в своей заявке показатель в неизменном виде.

Вместе с тем, Заказчиком размещено разъяснение положений извещения о проведении запроса котировок, согласно которого, заказчиком приравнены слова «равным или более» к знаку « \geq ».

Как установлено на заседании Комиссии, согласно инструкции, данный показатель относится к показателям, для которых установлены

максимальные и(или) минимальные значения. К расшифровке описания данных показателей предоставляется подробная инструкция по применению, при заполнении заявки. Общим условием для первой группы показателей является то, что «для описания данного вида показателя заказчиком использованы следующие слова, словосочетания и символы как в отдельности, так и в сочетании друг с другом.

Как указал представитель Заказчика, по данному виду показателя Участник в своем предложении должен указать конкретное значение показателя. Вышеуказанные слова, словосочетания и символы не должны быть использованы участником при подаче своего предложения по данным значениям показателя. Также требование «должно быть равным или более» эквивалентно указанному в инструкции расшифрованному его значению: « \geq » (участнику необходимо указать значение показателя превышающее значение показателя, установленного заказчиком, либо равное значению показателя, установленного заказчиком). Указание участником значения равного или превышающего (большего) 4 считалось бы удовлетворяющем требованию».

Кроме того, указанное пояснение было дано 03.11.2021 в рамках разъяснения на запрос, которое находится в открытом доступе в ЕИС.

Также по мнению Заявителя Инструкция не содержит показатель «не должно быть менее». Отдельно присутствуют показатели «не должен быть», «должно быть», «менее», «не менее».

Согласно инструкции, данные показатели относятся к показателям, для которых установлены максимальные и(или) минимальные значения. К расшифровке описания данных показателей предоставляется подробная инструкция по применению, при заполнении заявки. Общим условием для первой группы показателей является то, что «для описания данного вида показателя заказчиком использованы следующие слова, словосочетания и символы как в отдельности, так и в сочетании друг с другом. По данному виду показателя Участник в своем предложении должен указать конкретное значение показателя. Вышеуказанные слова, словосочетания и символы не должны быть использованы участником при подаче своего предложения по данным значениям показателя».

Помимо этого по товару «1.Лебедка театральная электромеханическая» Заказчиком установлены следующие требования:

«Регулируемая скорость подъема должна быть в диапазоне от 0,01 до 0,2 м/с».

Показатель «в диапазоне от ... до ...» также отсутствует в Инструкции.

Инструкцией предусмотрен показатель «в диапазоне от..., до...».

В ответе на запрос на разъяснения положений извещения о проведении запроса котировок Заказчик отрицает наличие в Инструкции показателя «в диапазоне от..., до...».

Согласно инструкции при составлении заявки на участие по третьему виду показателей, которые определяются диапазоном значений, в подпункте г) приведено объяснение применения описания показателя и требуемого указания значения по нему. Требование исчерпывающее, не имеет дополнительных требований к диапазону, кроме описанных в г). Требования к отсутствию частиц «от» и «до» в заявке находятся в описании показателей первого вида, и не пересекаются с показателями третьего вида по форме и описанию».

В соответствии с требованиями законодательства в сфере осуществления закупок отдельными юридическими лицами, а также правоприменительной практикой, Заказчиком в составе Документации о закупке сформирована Инструкция по заполнению первой части заявки.

Инструкция по заполнению первой части заявки отражает в себе все понятия, символы и расшифровки, которые применены при описании поставляемого товара.

Учитывая данные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы Заявителя.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП "... (ОГРНИП: 317392600011469; ИНН: 390601126420) на действия ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» (ОГРН: 1027739017976; ИНН: 7721037218) при проведении Закупки обоснованной в части оспаривания требований к поставляемому товару.

2. Установить в действиях ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» нарушение пункта п. 2 ч. 1 ст. 3, а также п. 9, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Выдать ФГБОУ ВО «Государственный университет управления» обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных

нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.