

РЕШЕНИЕ № 08-01-557

08 декабря 2017 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Соловьев А.О. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Дунина А.А. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

в отсутствие представителей подателя жалобы - общества с ограниченной ответственностью «Недра Сибири» (далее - ООО «Недра Сибири») - на заседание комиссии не явились, уведомлено надлежащим образом,

в присутствии представителей уполномоченного органа - Департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска (далее – ДСА мэрии г. Новосибирска) - <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

в присутствии представителя заказчика – муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» (далее - МКУ «УКС») - Кузнецовой Алии Миныровны (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Недра Сибири» на действия заказчика и уполномоченного учреждения при проведении электронного аукциона на выполнение комплекса работ по строительству наружных сетей для школы по ул. Титова в Ленинском районе (извещение № 0151300009917000075), начальная (максимальная цена) цена контракта 14 972 633 руб. 37 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Недра Сибири» с жалобой на действия заказчика и уполномоченного органа при проведении электронного аукциона на выполнение комплекса работ по строительству наружных сетей для школы по ул. Титова в Ленинском районе.

Суть жалобы ООО «Недра Сибири» заключается в следующем.

1. По мнению подателя жалобы, в нарушение требований п.1 ч.1 ст.33, п.1 ч.1 ст.64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), заказчиком установлены требования к описанию участниками закупок в составе заявок показателей технологии производства, испытаний товара, химического состава и (или) показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства.

Так, в перечне товаров, используемых при выполнении работ, сведения о которых требуется представить в составе заявки, установлены характеристики товара и

иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме, в том числе, по раствору, щебню, грунтовке, аналогичные требования установлены и по другим позициям требуемых к поставке товаров.

Разделом 6 аукционной документации предусмотрена инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе, в которой указано, что если в документации об электронном аукционе для определения соответствия товара используется максимальное и (или) минимальное значение показателя, которое сопровождается словами «не более», «менее», «не менее», «более», то в таком случае участник закупки в первой части заявки должен указать конкретное значения такого показателя (без слов «не более», «менее», «не менее», «более»), которое не должно превышать максимального и (или) не должно быть меньше минимального значения показателя, установленного в документации, по показателям, отмеченным * указывается диапазон.

ООО «Недра Сибири» считает, что исходя из инструкции, участнику закупки необходимо указать точные, конкретные значения показателей, в том числе, средней плотности затвердевшего раствора в проектном возрасте, водоудерживающей способности, содержания пылевидных и глинистых частиц, содержания глины в комках и других.

Таким образом, фактические характеристики вышеприведенных товаров становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, следовательно, для указания конкретных показателей участнику закупки при оформлении первой части заявки необходимо сначала приобрести всю партию товара заранее, чтобы представить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.

В п.3 письма ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» (далее – письмо ФАС России от 01.07.2016) указано, что при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Так, согласно вышеуказанному письму ФАС России от 01.07.2016, не имеет значения, в каком виде установлены требования к химическому составу и (или) компонентам товара, показателям технологии производства, испытания товара, и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения.

Вместе с тем, согласно инструкции по заполнению заявки указано, что не допускается при заполнении сведений вместо указания конкретных характеристик

(показателей) предлагаемого для использования товара указывать: «не более», «не менее», «не хуже», «или», «соответствует», «в полном соответствии», за исключением случаев, когда в соответствующих документах (ГОСТ, ТУ и пр.) установлены показатели товара с использованием указанных слов.

При описании характеристик товара (показателей для определения соответствия) участник закупки вправе указать диапазоны значений, если это предусмотрено параметрами товара.

В аукционной документации, в том числе в инструкции по заполнению заявки заказчиком не приведены характеристики товаров, конкретные показатели которых должны определяться путем проведения испытаний, что не исключает отказа заказчика в участии в электронном аукционе при указании участником закупки «диапазонных значений», которые, по его мнению, должны быть представлены по результатам испытаний.

Вышеуказанные требования к товарам приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар для представления подробных сведений, что препятствует корректному заполнению первой части заявки на участие в электронном аукционе. Вышеуказанные значения характеристик не указываются на упаковках (паспортах) товаров.

Таким образом, действия заказчика, установившего требования к закупаемому товару, ограничивающие количество участников закупки, не соответствуют п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, нарушают п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

2. В аукционной документации заказчиком установлены требования к расходным материалам, а именно к электродам.

В соответствии с п. 1 ч.1 ст.33, ч.3 ст. 66 Закона о контрактной системе заказчик вправе устанавливать требования к товарам, которые используются при выполнении работ.

Установление требований к расходным материалам, которые используются подрядчиком в процессе выполнения работ по собственному усмотрению для достижения наилучшего результата выполнения работ, является установлением избыточных требований, так как расходные материалы объектом закупки не являются. Кроме того, установленные требования к расходным материалам (например, временное сопротивление разрыву металла шва или наплавленного металла не менее 46 кгс/мм².) невозможно проверить на соответствие при приемке выполненных работ, так как результатом использования в процессе выполнения работ электрода является сварной шов, а не электрод.

Также, по мнению подателя жалобы, расходный материал (товар) «Электрод» не переходит в собственность заказчика.

Таким образом, заказчиком необъективно осуществлено описание объекта закупки, по товарам, которые не являются объектом закупки, что указывает на нарушение требований п.1 ч.1 ст.33, ч.6 ст.66 Закона о контрактной системе.

Ввиду вышеизложенного, ООО «Недра Сибири» просит выдать заказчику

предписание об устранении нарушений.

От заказчика на жалобу ООО «Недра Сибири» поступили следующие возражения.

1. В соответствии с п.2 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчик использует при составлении описания объекта закупки показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Следует учесть, что в соответствии со ст.34 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» (далее - Федеральный закон № 384-ФЗ):

1. Строительство здания или сооружения должно осуществляться с применением строительных материалов и изделий, обеспечивающих соответствие здания или сооружения требованиям Федерального закона № 384-ФЗ и проектной документации.
2. Строительные материалы и изделия должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Все требуемые характеристики материалов, используемых при выполнении работ, сведения о которых требуется представить в составе заявки, установлены заказчиком в соответствии с его потребностями и требованиями соответствующих ГОСТ. В документации об электронном аукционе указано, что товары, используемые при выполнении работ, должны соответствовать действующим ГОСТ. Кроме того, в соответствии с инструкцией по заполнению заявки, содержащейся в разделе 6 общих положений документации об электронном аукционе, не допускается при заполнении сведений вместо указания конкретных характеристик (показателей) предлагаемого для использования товара указывать: «не более», «не менее», «не хуже», «или», «соответствует», «в полном соответствии» и тому подобное, за исключением случаев, когда в соответствующих документах (ГОСТ, ТУ и пр.) установлены показатели товара с использованием указанных слов. При описании характеристик товара (показателей для определения соответствия) участник закупки вправе указать диапазоны значений, если это предусмотрено параметрами товара. Соответственно, участник закупки должен предоставить в составе первой части заявки значения показателей, соответствующие ГОСТ, а не конкретные значения, установленные по результатам испытания определенной партии товара. Таким образом, заказчик считает, что его действия не могли привести к ограничению конкуренции.

2. Все характеристики товаров, указанные в приложении 3 к документации об электронном аукционе, оказывают непосредственное влияние не только на

качество самого материала, но и на результат его применения в строительстве.

Установление заказчиком требований к позиции «Электрод» обусловлено требованиями проектной документации на выполнение работ. Так, в проектной документации установлено, что сварку необходимо выполнять электродами типа Э46 по ГОСТ 9467-75. Показатель «временное сопротивление разрыву металла шва или наплавленного металла не менее 46 кгс/мм².», установленный заказчиком, соответствует типу электрода Э46. Следовательно, установление заказчиком требований к таким товарам как «Электрод» и другим товарам, которые применяются при выполнении работ, не противоречит Закону о контрактной системе.

Изучив представленные материалы, доводы сторон, а также сведения, содержащиеся в единой информационной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Согласно п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

ФАС России в своем письме от 01.07.2016 №ИА/44536/16 указала, что при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки

ограничения доступа к участию в закупке.

Исходя из изложенного, письмо ФАС России от 01.07.2016 №ИА/44536/16 касается вопросов установления требований к составу заявок, а не вопросов установления требований к показателям товаров.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что по таким позициям как, раствор, щебень, грунтовка, и по ряду других позиций заказчиком установлены показатели характеристик точные значения которых могут стать известными только по результатам проведения определенных испытаний.

Как указано в вышеупомянутом письме ФАС России, требования описать такие значения могут привести к ограничению количества участников закупки. Вместе с тем, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что действия заказчика могут не приводить к ограничению конкуренции при установлении требований к товарам в случае, если заказчиком не установлено требование к составу и содержанию первой части заявки о представлении в ней значений конкретных показателей, которые могут быть известны только по результатам определенных испытаний.

При этом, требования, установленные в инструкции по заполнению первой части заявки, не обязывают участников представлять в своих заявках по таким характеристикам конкретные значения.

Так в инструкции установлено, что не допускается при заполнении сведений вместо указания конкретных характеристик (показателей) предлагаемого для использования товара указывать: «не более», «не менее», «не хуже», «или», «соответствует», «в полном соответствии» и тому подобное, за исключением случаев, когда в соответствующих документах (ГОСТ, ТУ и пр.) установлены показатели товара с использованием указанных слов. Таким образом, заказчик не требует указания конкретных значений по характеристикам, которые могут стать известными только по результатам проведения определенных испытаний по вышеуказанным позициям.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что заказчик, установив данные требования таким образом, не нарушил п.1 ч.1 ст.33, п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, довод жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Относительно второго довода жалобы, касающегося позиции «Электрод», Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Сварочные электроды делятся на плавящиеся и неплавящиеся. Плавящиеся электроды изготавливают из сварочной проволоки. Электрод типа Э46, требуемый к поставке, относится к плавящемуся материалу, а, следовательно, полностью расплавляется в сварной шов и в таком виде переходит во владение заказчика (аналогично, например, краске). Таким образом, заказчик вправе устанавливать требования к позиции «Электрод» в соответствии со своими потребностями и требованиями законодательства о контрактной системе.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного

аукциона, а так же действий аукционной комиссии при рассмотрении первых и вторых частей заявок, нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Недра Сибири» на действия заказчика и уполномоченного органа при проведении электронного аукциона на выполнение комплекса работ по строительству наружных сетей для школы по ул. Титова в Ленинском районе необоснованной.