

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Вектор»

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена: 13.04.2021.

Решение изготовлено в полном объеме: 16.04.2021.

Комиссия Ленинградского УФАС России (далее – Комиссия) на основании Приказа № 177 от 12.04.2021 по рассмотрению жалобы Общества с ограниченной ответственностью «Вектор» (далее – Заявитель, ООО «Вектор») (вх. № 3471 от 02.04.2021) о нарушении законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц в составе:

рассмотрев в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Вектор» (ул. Бухарестская, д. 1, лит. А, пом. 56Н-10, оф. 607 (II), Санкт-Петербург, 192102, ИНН 6027192678) на действия (бездействие) «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Ленинградской области» (далее – Заказчик, Фонд) (ул. Приютинская, д. 13, г. Всеволожск, Всеволожский р-н, Ленинградская обл, 188641, [ИНН 4703168325](#)),

в присутствии представителя Заказчика – (генеральный директор);

в присутствии представителя Заявителя – (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступила жалоба ООО «Вектор» на

действия (бездействие) Фонда при проведении открытого конкурса в электронной форме на услуги по исполнению функций технического заказчика на период завершения строительства объекта «Многоквартирный дом средней этажности со встроенными помещениями, расположенный по адресу: Ленинградская обл., Всеволожский р-н, Всеволожский район, уч. Скотное II (извещение № 32110103735) (далее – конкурс).

В соответствии с правилами, установленными статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 года № 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.

На основании 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.

Согласно Письму ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки» жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Жалоба Заявителя подана в антимонопольный орган в соответствии со всеми требованиями, предусмотренными частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Письмом ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17

применительно к вопросу о принятии жалоб участников закупок установлено следующее.

Согласно определению Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, А27-24989/2015 часть 10 статьи 3 Закона о закупках носит императивный характер, и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно, положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

По мнению Заявителя, Заказчик установил требования к значениям показателей (характеристик) товара необходимого для выполнения работ, позволяющее определить соответствие установленным заказчиком требованиям, не соответствующие ГОСТу, что вводит участников закупки в заблуждение, а именно:

- 1. Заказчиком установлено требование к товару № 6 «Известь строительная» в Требованиях к значениям показателей (характеристик) товара, необходимого для выполнения работ, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям. Требования соответствия нормативно технической документации ГОСТ 9179-2018.*

В показателе Максимальный размер кусков дробленой извести - должен быть в диапазоне ≤ 20 мм.

Согласно инструкции по заполнению таблицы с требованиями к товарам: «В настоящем техническом задании под интервальным значением (диапазонным значением, пределом) подразумевается диапазон (интервал, предел) каких-либо числовых значений с границами таких значений, соответствующих требованиям, установленным заказчиком в настоящем техническом задании

(например, от 5 до 10 мм)».

Согласно п. 5.8. ГОСТ 9179- 2018 Максимальный размер кусков дробленой извести должен быть не более 20 мм, из чего следует, что данное значение не может являться диапазоном, что вводит участников закупки в заблуждение.

2. Для товара №8 «Битум нефтяной дорожный тип 1», заказчиком установлены следующие требования:

Требования соответствия нормативно технической документации ГОСТ 22245- 90;

Глубина проникания иглы при 25°С – должна быть не менее 91 и не более 130 0,1мм;

Температура размягчения по кольцу и шару должна быть не меньше 43°С ;

Растяжимость – должна быть при температуре 25°С не менее 65см;

Температура хрупкости – должна быть не выше - 17°С.

Согласно Таблице 1 п. 1.2.1. ГОСТ 22245-90 данные требования относятся к марке битума БНД 90/130.

Заказчиком установлено требование Глубина проникания иглы при 0°С – должна быть не более чем 28 0,1мм, что противоречит ГОСТ 22245-90, так как согласно Таблице 1 Глубина проникания иглы при 0°С – должна быть **не менее** 28 0,1мм, что вводит участников закупки в заблуждение.

Заявитель просит: 1) приостановить проведение закупки до рассмотрения жалобы по существу; 2) выдать предписание об устранении нарушений при проведении закупки.

Жалоба принята к рассмотрению в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Принимая во внимание сложную эпидемиологическую обстановку, Ленинградское УФАС России приняло решение о проведении комиссии по рассмотрению жалобы ООО «Вектор» в формате видеоконференц-связи (далее – ВКС).

Уведомлением (исх. № 04/258 от 05.04.2021) рассмотрение жалобы назначено на 13.04.2021 в 11:30 ч. по ВКС.

Заказчику в срок до 12.04.2021 надлежало представить письменные пояснения по доводам жалобы, а также документы и сведения, предусмотренные частями 13, 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заказчик направил письменные пояснения по доводам жалобы в установленный уведомлением срок.

Заказчик не признает доводы, указанные в жалобе Заявителя, по следующим причинам.

По доводу 1. При составлении документации о закупке Заказчиком в разделе 3 документации были установлены требования к значениям показателей (характеристик) поставляемого товара. Для описания участником закупки поставляемого товара, который является предметом закупки. Заказчиком в требованиях к значению показателей (характеристик) поставляемого товара предоставлена **подробная** инструкция по заполнению таблицы с требованиями к товару.

Так, Заказчиком в п. 6 требований к значениям показателей (характеристик) поставляемого товара установлены требования к строительной извести в соответствии с ГОСТ 9179-2018, а именно «Максимальный размер кусков дробленой извести - должен быть в диапазоне ≤ 20 мм».

В ГОСТ 9179-2018 установлено требование «Максимальный размер кусков дробленой извести должен быть не более 20 мм». Это означает, что размер кусков дробленой извести может быть от 1 до 20 мм включительно.

Соответственно Заказчиком установлены требования, **соответствующие** установленным в ГОСТ 9179-2018.

По доводу 2. Заказчиком в п. 8 требований к значениям показателей (характеристик) поставляемого товара установлены требования к битуму нефтяному дорожному в соответствии с ГОСТ 22245-90, а именно «Глубина проникания иглы при 0°C - должна быть не более чем 28 0,1мм».

В ГОСТ 22245-90 установлено требование «Глубина проникания иглы при 0 С - должна быть не менее 28 0,1мм».

Данное требование означает, что производитель при создании товара должен соблюсти установленное в ГОСТе требование с минимальным порогом 28 0,1мм и выше.

Заказчиком установлены требования с минимальным значением, **соответствующие** ГОСТ 22245-90, что не является нарушением.

Также в целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели, Заказчик в документации о проведении закупки:

1. указал раздел и (или) пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, в отношении которых участники закупки делают предложение в своих заявках;
2. определил в отношении каких именно показателей Заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде одного значения показателя или диапазона значений показателя);
3. определил, в отношении каких именно показателей Заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений;
4. сопоставил требования технических регламентов, стандартов и иных документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании (далее - Стандарты), с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке (в случае установления Заказчиком в документации о закупке требования о соответствии таких показателей значениям, установленным Стандартами).

Соответственно, установленные требования и порядок заполнения заявки не вводят участника закупки в заблуждение и дают возможность к правильному заполнению заявки.

Также, прошу обратить внимание что Заявитель не имеет возможности принять участие в закупке, так как не состоит в Едином реестре членов СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства с правом выполнять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения

договоров в отношении объектов капитального строительства и имеет основной вид деятельности «Деятельность в области права».

Кроме того, в силу ч. 2 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Таким образом, если при изучении документации на проведение открытого конкурса у участника закупки возникли вопросы, связанные с ее содержанием, участник закупки (в данном случае предполагаемый участник закупки - Заявитель), был **вправе обратиться за разъяснениями положений документации на проведение открытого конкурса, однако Заявитель данным правом не воспользовался.** Просим Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области признать жалобу ООО «Вектор» необоснованной и отказать в ее удовлетворении в полном объеме.

В указанную дату жалоба была рассмотрена Комиссией с использованием сервиса ВКС.

Заказчик поддержал доводы, изложенные в своих письменных пояснениях, направленных в Ленинградское УФАС России и считает доводы жалобы Заявителя необоснованными.

Заявитель поддержал доводы, изложенные в своей жалобе.

Изучив доводы жалобы Заявителя, заслушав правовую позицию представителя Заказчика, Заявителя, Комиссия пришла к следующим выводам.

Открытый конкурс в электронной форме проводится в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, в том числе Законом о закупках, а также Положением о закупках Фонда защиты прав граждан – участников долевого строительства Ленинградской области товаров, работ, услуг, утвержденным Решением Наблюдательного Совета протокол «10» ноября 2020 № 8-20 (далее – Положение).

Извещение № 32110103735 о проведении конкурса размещено в единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru 19.03.2021, окончание подачи заявок 05.04.2021 в 09:00 (МСК), дата подведения итогов 05.04.2021 (МСК).

На довод Заявителя № 1 Комиссией установлено следующее:

Требования к значениям показателей (характеристик) товара, необходимого для выполнения работ, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям, установлены в разделе 3 Документации (представлены отдельным файлом) (далее – Требования).

В пункте 6 Требований по показателю Известь строительная ГОСТ 9179-2018 установлено, что *«Максимальный размер кусков дробленой извести - должен быть в диапазоне ≤ 20 мм»*.

Согласно пункт 5.8 «ГОСТ 9179-2018. Межгосударственный стандарт. Известь строительная. Технические условия» (введен в действие Приказом Росстандарта от 02.10.2018 № 691-ст) максимальный размер кусков дробленой извести должен быть не более 20 мм.

Требование, установленное Заказчиком не соответствует ГОСТу 9179-2018.

В соответствии с Инструкцией по заполнению таблицы с требованиями к товарам (далее – Инструкция) в настоящем техническом задании под интервальным значением (диапазонным значением, пределом) подразумевается **диапазон** (интервал, предел) каких-либо числовых значений с границами таких значений, соответствующих требованиям, установленным заказчиком в настоящем техническом задании (например, от 5 до 10 мм). При описании требований к значениям показателей (характеристик) товаров, используемых для выполнения работ, указанных в настоящем техническом задании при указании слов, символов, словосочетаний: «не более...», « \leq », «менее чем...», «меньше» **заказчиком устанавливаются требования к максимальным значениям показателей (характеристик) товара.**

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что в данном случае параметр неизменяемый, а также что закупочная

комиссия принимает решение о соответствии, иных пояснений не представлено.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в Инструкции имеется разночтения, а именно: одновременно указание на диапазон, а также заказчиком устанавливаются требования к максимальным значениям показателей (характеристик) товара.

Следовательно, наличие в Документации противоречия в положении Инструкции по заполнению заявок к показателю «Максимальный размер кусков дробленой извести - должен быть в диапазоне ≤ 20 мм», что может привести к неверному указанию показателя.

Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

На довод Заявителя № 2 Комиссией установлено следующее.

В пункте 8 Требований по показателю Битум нефтяной дорожный тип 1 ГОСТ-22245-90 *«Глубина проникания иглы при 0°С – должна быть не более чем 28 0,1мм».*

Согласно пункту 1.2.2 «ГОСТ 22245-90. Государственный стандарт Союза ССР. Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия» по физико-химическим показателям битумы должны соответствовать требованиям и нормам указанным в таблице 1, в том числе глубина проникания иглы, 0,1 мм, 0°С – должна быть не менее чем 28, данное требование соответствует марки битума БНД 90/130 ОКП 02 5612 0113.

Требование, установленное Заказчиком не соответствует ГОСТу 22245-90.

В соответствии с Инструкцией при описании требований к значениям показателей (характеристик) товаров, используемых для выполнения работ, указанных в настоящем техническом задании при указании слов, символов, словосочетаний: **«не более...»**, **« \leq »**, **«менее чем...»**, **«меньше» заказчиком устанавливаются требования к максимальным значениям показателей (характеристик) товара.**

Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

Вместе с тем, при получении Заказчиком уведомления о принятии жалобы от Ленинградского УФАС России 05.04.2021, Заказчиком внесены изменения в пункт 8 Требования, а именно «глубина проникания иглы при 0°С – должна быть более чем 27 0,1мм.», а также продлен срок подачи заявок.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что в данном случае были внесены незначительные изменения, в договор, а также по доводу № 2 Заявителя, при этом данные изменения соответствуют ГОСТу.

В соответствии с Инструкцией по заполнению таблицы с требованиями к товарам (далее – Инструкция) при описании требований к значениям показателей (характеристик) товаров, используемых для выполнения работ, указанных в настоящем техническом задании, при указании слов, словосочетаний: «не менее...», «>», «не ниже...», **«более чем...»**, «не меньше» **заказчиком устанавливаются требования к минимальным значениям показателей (характеристик) товара.**

Вместе с тем, изучив положения Документации, выслушав пояснения Заказчика, Заявителя, Комиссия приходит к выводу о том, что указанные Требования могут ввести участников Конкурса в заблуждение и не позволяют надлежащим образом оформить заявку на участие в Конкурсе.

При изложенных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика при размещении Документации в ЕИС для проведения конкурса, с учетом выявленных нарушений, нарушают требования пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Вектор» на действия (бездействие) «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Ленинградской области» при проведении открытого конкурса в электронной форме на услуги по исполнению функций технического заказчика на период завершения строительства объекта «Многоквартирный дом средней этажности со встроенными помещениями, расположенный по адресу: Ленинградская обл., Всеволожский р-н, Всеволожский район, уч. Скотное II (извещение № 32110103735) **обоснованной**.
2. Признать действия «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Ленинградской области» нарушающими пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать «Фонд защиты прав граждан-участников долевого строительства Ленинградской области» обязательное к исполнению **предписание**, направленное на устранение выявленных нарушений.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.