

Решение № 05-6/1-124-2017

21 июля 2017 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России)

в присутствии представителей:

- Муниципального учреждения Администрация Кавского сельского поселения Лихославльского района Тверской области (далее - Заказчик):

- Муниципального учреждения Администрация Лихославльского района Тверской области (далее – Уполномоченный орган):

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «НОВОСТРОЙ» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7 – 7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 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) и Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 14.07.2017 поступила жалоба Общества, полагающего, что документация электронного аукциона на право заключения контракта на газоснабжение д. Кава Лихославльского района (извещение от 30.06.2017 № 0136300001117000070) не соответствует требованиям Закона в связи с установлением при описании объекта закупки требований к составным частям,

химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара, а также неустановления конкретного срока действия контракта.

Заказчиком и Уполномоченным органом представлены письменные пояснения о несогласии с доводами жалобы.

На момент рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

30.06.2017 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на газоснабжение д. Кава Лихославльского района и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 14 258 659,80 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

1. Согласно части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта (пункт 1 части 1 статьи 64 Закона); требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению (пункт 2 части 1 статьи 64 Закона).

Согласно пунктам 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);

- использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться

обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона, а также конкретные показатели используемого товара, 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.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Как указано выше, объектом закупки является газоснабжение д. Кава Лихославльского района.

Требования к показателям товаров (материалов), используемых при выполнении работ, изложены в Заказе на выполнение работ в таблице «Виды и объемы работ, а также требования к применяемым материалам».

Согласно информационной карте документации об аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию: согласие участника аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, 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.

Комиссия, проанализировав документацию об аукционе, сведения, содержащиеся в таблице, и инструкции, полагает жалобу Общества в данной

части также обоснованной, учитывая, в том числе, следующее.

Согласно пункту 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке № при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон 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.

Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в Решении от 09.02.2017 № АКПИ16-1287 в удовлетворении административного искового заявления ООО «Домстрой» о признании недействующим пункта 3 указанного письма, указал следующее: «Анализ содержания Письма позволяет сделать вывод, что ... имеющиеся в оспариваемом письме **разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) его положений** и не влекут изменение правового регулирования соответствующих отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Доводы административного истца о том, что оспариваемый пункт Письма не соответствует действительному смыслу разъясняемых им нормативных положений, лишены правовых оснований.

Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а также норм, обязывающих участников закупки 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...

Доводы административного истца, выражающего, как следует из объяснений его представителя в суде, желание, чтобы заказчик требовал от участника закупки подробно описать в заявке различные показатели, значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 приведенного закона...».

Комиссией установлено, что таблица Технического задания содержит требования к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара.

Так, по спорным позициям в таблице Технического задания документации об аукционе (далее – ТЗ) установлены следующие спорные требования:

1.1. Пункт 62 «Огрунтовка металлических поверхностей за 2 раза грунтовкой.» ТЗ: условная вязкость при $20,0 \pm 0,5$ С по вискозиметру ВЗ-4, не менее 45 с.

Согласно пункту 5.3.1 ГОСТ Р 51693-2000 «Грунтовки антикоррозионные. Общие технические условия» условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4)1 определяется методами испытаний по ГОСТ 8420-74 (СТ СЭВ 1443-78) «Материалы лакокрасочные. Методы определения условной вязкости».

Аналогичным образом требования установлены в пунктах 72, 81, 91, 97 ТЗ.

1.2. Пункт 63 «Окраска металлических огрунтованных поверхностей эмалью за 2 раза.» ТЗ: условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 с \emptyset сопла 4 мм при температуре $20 \pm 0,5$ С, 80-120 с. не более 20%.

Согласно пункту 5.3 ГОСТ Р 51691-2008 «Материалы лакокрасочные. Эмали. Общие технические условия» «условная вязкость по вискозиметру» определяется методами испытаний по ГОСТ 8420-74 (СТ СЭВ 1443-78) «Материалы лакокрасочные. Методы определения условной вязкости».

Аналогичным образом требования установлены в пунктах 73, 82, 92, 98 ТЗ.

1.3. Пункт 40 «Заделка битумом и прядью концов футляра \emptyset 225 мм.» ТЗ: глубина проникания иглы при температуре 25 С, 0,1 мм $5-20^*$, температура размягчения по кольцу и шару $90-105$ С*, растяжимость (дуктильность) при температуре 25 С не менее 1 см, растворимость не менее 99,5%, изменение массы после прогрева не более 0,50%, температура вспышки не ниже* 240 С, доля воды - следы.

Согласно пункту 1.3 ГОСТ 6617-76 «Битумы нефтяные строительные. Технические условия» глубина проникновения иглы определяется методами испытаний по "ГОСТ 11501-78. «Межгосударственный стандарт. Битумы нефтяные. Метод определения глубины проникания иглы»; температура размягчения – по ГОСТ 11506-73. «Битумы нефтяные. Метод определения температуры размягчения по кольцу и шару»; растяжимость - по ГОСТ 11505-75. «Межгосударственный стандарт. Битумы нефтяные. Метод определения растяжимости»; растворимость – по ГОСТ 20739 «Битумы нефтяные. Метод определения растворимости»; изменение массы – по ГОСТ 18180-72. «Межгосударственный стандарт. Битумы нефтяные. Метод определения изменения массы после прогрева»; температура вспышки – по ГОСТ 4333-2014 (ISO 2592:2000). «Межгосударственный стандарт. Нефтепродукты. Методы определения температур вспышки и воспламенения в открытом тигле».

Аналогичным образом требования установлены в пунктах 37, 57, 58, 69, 124, 140, 143 ТЗ.

1.4. Пункт 45 «Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований из песка.» ТЗ: содержание в песке пылевидных и глинистых частиц не более 2 % по массе, содержание глины в комках не более 0,25 % по массе.

Согласно пункту 5.3 ГОСТ указанные параметры определяются приемочным контролем на предприятии-изготовителе путем испытания объединенной сменной

пробы песков, отобранной в соответствии с ГОСТ 8735-88. «Межгосударственный стандарт. Песок для строительных работ. Методы испытаний».

Аналогичным образом требования установлены в пунктах 148, 159, 161 ТЗ.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком, Уполномоченным органом при описании объекта закупки и установления требований к содержанию заявок на участие в аукционе нарушены требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33 Закона.

Таким образом, жалоба Общества в данной части является обоснованной.

2. Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно пункту 8 проекта контракта срок действия банковской гарантии срок действия такой банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 11.1 проекта контракта установлено, что контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного исполнения Сторонами обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 1.4 проекта контракта срок выполнения работ: 90 (Девяносто) календарных дней с даты заключения контракта.

В силу статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) срок может быть обозначен календарной датой, периодом времени в годах, месяцах, днях, так и определен указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Пунктом 3 статьи 425 ГК РФ установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Ни Заказчиком, ни Уполномоченным органом не указаны положения проекта контракта, позволяющие определить срок действия контракта.

Поскольку Заказчиком не установлен конкретный срок действия контракта, то при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику не предоставляется возможным рассчитать и установить срок ее действия.

Таким образом, Заказчиком и Уполномоченным органом нарушены требования пункта 8 части 1 статьи 64 Закона, а также части 3 статьи 96 Закона. В данной части жалоба Общества является обоснованной.

Вместе с тем, Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении выявленных правонарушений, с учетом следующего.

Согласно протоколу от 18.07.2017 на участие в электронном аукционе была подана 1 заявка, которая признана соответствующей требованиям Закона и требованиям документации об аукционе; Общество заявку для участия в электронном аукционе не подавало; жалобы от других потенциальных участников закупки, имеющих реальное намерение и возможность исполнить спорный контракт, в Тверское УФАС России не поступали.

Таким образом, выявленное нарушение не повлияло на результат закупки и выбор победителя при проведении электронного аукциона.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НОВОСТРОЙ» обоснованной.
2. Признать Муниципальное учреждение Администрация Кавского сельского поселения Лихославльского района Тверской области и Муниципальное учреждение Администрация Лихославльского района Тверской области нарушившими требования пунктов 1, 2 и 8 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33, части 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Предписание об устранении нарушений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.