Р Е Ш Е Н И Е

по жалобе № 042/07/3-297/2020

«12» марта 2020 г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждении порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Кровсервис» и материалы жалобы № 042/07/3-297/2020,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Кровсервис» (вх. № 1194э от 04.03.2020 г.) на действия Заказчика – муниципального казенного предприятия г. Новокузнецка «Дороги Новокузнецка» (далее – МКП «Дороги Новокузнецка», Заказчик) при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение ямочного ремонта асфальтобетонного покрытия, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru, 21.02.2020 г. под № 32008908653 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, требования Документации противоречат требованиям ГОСТ Р 52128-2003.

Кроме того, в первой части заявки участник не сможет указать конкретные числовые значения, так как на момент подачи заявки у участника закупки отсутствует товар, а показатели «условная вязкость», «сцепление с минеральными материалами» и т.д. определяются путем проведения лабораторных испытаний каждой партии битума. В связи с этим требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления конкретных значений), показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 06.03.2020 г. № 05/1990 рассмотрение жалобы № 042/07/3-297/2020 было назначено на 12.03.2020 года в 10 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: МКП «Дороги Новокузнецка», ООО «Кровсервис» и оператору электронной площадки.

В связи с тем, что ООО «Кровсервис» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-297/2020, Комиссия

решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

11.03.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения МКП «Дороги Новокузнецка» (вх. № 1316э). Согласно пояснениям МКП «Дороги Новокузнецка» все указанные в Документации характеристики материалов установлены Заказчиком в соответствии с положениями ГОСТов.

МКП «Дороги Новокузнецка» было заявлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя МКП «Дороги Новокузнецка».

Ходатайство МКП «Дороги Новокузнецка» удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-297/2020, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд муниципального казенного предприятия г. Новокузнецка «Дороги Новокузнецка» (далее – Положение).

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме регулируется главой 8 Положения.

На основании части 2.2 раздела 2 главы 6 Положения в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

Согласно части 8.3 раздела 8 главы 8 Положения Заявка на участие в аукционе в электронной форме может состоять из двух частей:

- первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие

сведения:

а) согласие участника закупки на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг);

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией;

в) эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается закупка.

В соответствии с частью 14.3 раздела 14 главы 8 Положения Заказчик вправе заключить договор с единственным поставщиком (исполнителем подрядчиком) или провести повторный аукцион на тех же или иных условиях, или провести закупку иным способом, если аукцион был признан несостоявшимся по следующим основаниям:

- по результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе были отклонены все поданные заявки;

- по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе не подано ни одной заявки;

- по результатам проведения аукциона участниками не было сделано ни одного ценового предложения.

21.02.2020 г. директором МКП «Дороги Новокузнецка» утверждена Документация по проведению аукциона в электронной форме ЭА-03/2020_Е выполнение ямочного асфальтобетонного покрытия (далее – Документация).

21.02.2020 (26.02.2020 текущая редакция) МКП «Дороги Новокузнецка» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении открытый аукциона в электронной форме на выполнение ямочного ремонта асфальтобетонного покрытия, включающая в себя извещение, Документацию с проектом договора.

Дата и время окончания подачи заявок 04.03.2020 в 08:00 (МСК+4).

Дата подведения итогов 06.03.2020 (МСК+4).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 1522388 от 04.03.2020 г. на момент окончания срока подачи заявок было подано 2 заявки, заявки не соответствуют требованиям Документации. В связи с тем, что по результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционная комиссия приняла решение об отказе в допуске к участию в аукционе в отношении всех участников закупки, подавших заявки на участие, аукцион признается несостоявшимся.

Согласно пункту 3 части I Документации наименование и описание объекта закупки, количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг указано в части II «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ» настоящей документации об электронном аукционе.

Согласно пункту 20 части I Документации заявка на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

- первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие сведения:

а) согласие участника закупки на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг);

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией. Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе;

в) эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается закупка.

В соответствии с пунктом 10 Информационной карты Документации первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

1) согласие участника электронного аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Пункт 11 Информационной карты Документации содержит требования к содержанию заявки участника на ее составление требованиям Документации, Инструкцию по ее заполнению.

На основании пункта 3 части 20 Информационной карты Документации Заказчик вправе заключить договор с единственным поставщиком (исполнителем подрядчиком) или провести повторный аукцион на тех же или иных условиях, или провести закупку иным способом, если аукцион был признан несостоявшимся, в том числе в случае, если по результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе были отклонены все поданные заявки.

В пункте 1.3 Технической части указаны Материалы, необходимые для выполнения работ.

Проанализировав Положение, Документацию, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно пункту 11 Информационной карты Документации слова «не выше» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретное значение параметра, не более указанного значения. Слова «не ниже» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретное значение параметра, не менее указанного значения. Слова «не менее» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения или равное ему. Слова «не более» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения или равное ему. Значения параметров, указанные в сочетании со словами «диапазон», «в диапазоне», «в интервале», «интервал», означает требование допустимого диапазонного значения, указываемого участником закупки в диапазонном значении, в границах установленного диапазона, в соответствии с техническими параметрами предлагаемого участником закупки товара. При этом указываемое диапазонное значение может не включать крайние значения допустимого диапазона, установленного в требованиях. Крайние минимальные и/или максимальные значения допустимого диапазона, указанные в сочетании с предлогами «от» и/или «до» не включаются в требуемое диапазонное значение, если отсутствует слово «включительно», при этом участнику закупки следует указать диапазонное значение в границах установленного допустимого диапазона.

В Технической части установлены требованиями к материалам: к битумам, к эмульсии и т.д.:

1	Битумы нефтяные дорожные вязкие. ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия».	Битумы нефтяные дорожные вязкие БНД 90/130; БНД 130/200; БНД 200/300. Технические характеристики, параметры эквивалентности: Глубина проникания иглы при 25 °С и при 0 °С, 0,1 мм: должна быть не менее 28. Температура размягчения по кольцу и шару, °С: более 34. Изменение температуры размягчения после прогрева: не более 7 °С. Растяжимость при 25 °С и при 0 °С, см, не менее: 4. Температура хрупкости, не выше -17°С. Температура вспышки, °С, не ниже 220. Диапазон индекса пенетрации: от -1,0 до +1,0 включительно. Минимальная температура самовоспламенения должна быть 368 °С. Класс опасности по степени воздействия на организм человека должен быть: 4.
2	Эмульсия ГОСТ Р 52128-2003 «Эмульсии битумные дорожные. Технические условия». битумная	Эмульсия битумная. Технические характеристики, параметры эквивалентности: вид эмульсии по химической природе поверхностно-активного вещества, применяемого в качестве эмульгатора: ЭБК; ЭБПК; ЭБА; ЭБПА. Эмульсия должна быть анионная или катионная. Содержание вяжущего с эмульгатором, % по массе, должно быть от 40 до 70. Условная вязкость при 20 °С, должна быть от 8 до 65 с. Сцепление с минеральными материалами, балл, должно быть не менее 3. Для приготовления водных растворов эмульгаторов применять: или кислота уксусная или кислота ортофосфорная или хлористый кальций или едкий натр или жидкое стекло или триполифосфат натрия. Класс по устойчивости при перемешивании с минеральными материалами: быстрораспадающиеся; среднераспадающиеся; медленнораспадающиеся. Остаток на сите с сеткой № 014, % по

		массе, должен быть не более 0,5. Устойчивость при транспортировании: эмульсии не должны распадаться на воду и вяжущее. Температура размягчения по кольцу и шару, °С, должна быть не ниже 43. Растяжимость при 25 °С и при 0 °С, см, должна быть не менее 3,5.

Пунктом 2.1 ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия» установлено, что вязкие дорожные нефтяные битумы принимают партиями. Партией считают любое количество битума, однородное по показателям качества и сопровождаемое одним документом о качестве.

Пунктами 6.1, 6.2, 6.3 ГОСТ Р 52128-2003 «Эмульсии битумные дорожные. Технические условия» установлено, что приемку эмульсий производят партиями. При приемке и отгрузке эмульсий партией считают сменную выработку одной установки, но не более 50 т. Количество поставляемой эмульсии определяют по массе. Для проверки соответствия качества эмульсий требованиям настоящего стандарта проводят входной, операционный контроль, приемосдаточные и периодические испытания. Порядок проведения входного контроля партии поступивших материалов для приготовления эмульсии, а также порядок проведения операционного контроля устанавливают в технологической документации предприятия-изготовителя.

Аналогичные требования содержаться и в иных ГОСТах.

Таким образом, ГОСТы свидетельствуют о том, что конкретные показатели товаров, указанных в Технической части, могут быть установлены только после проведенных испытаний (приемочного контроля) определенных партий товара и отражаются в конкретных документах (паспорт <...> декларация, свидетельство и др.), свидетельствующих о качестве товара и его соответствии ГОСТ.

На момент подачи заявок участники могут не располагать достоверными сведениями о соответствующих показателях, так как по данным характеристикам участники закупки в своих заявках обязаны указать показатели поставляемых товаров, точное определение которых возможно только после приобретения конкретной партии товара и проведения соответствующих испытаний.

Кроме того, подобное изложение характеристик товара может привести к тому, что участник закупки, указав конкретный показатель товара при отсутствии документа, подтверждающего его соответствие ГОСТ, в случае победы в электронном аукционе, будет обязан в ходе исполнения договора обеспечить соответствие значения данного показателя значению, указанному им в заявке на участие в аукционе, что может оказаться невозможным.

Установление вышеуказанных требования может привести к ограничению конкуренции среди участников аукциона.

Кроме того, согласно ГОСТам, указанным в Документации, если указаны крайние значения диапазонов, то эти значения являются включительными, например, согласно ГОСТ Р 52128-2003 содержание вяжущего с эмульгатором должно составлять от 40 до 70 % по массе в зависимости от марки эмульсии.

Однако, согласно Инструкции по заполнению заявки крайние минимальные и/или максимальные значения допустимого диапазона, указанные в сочетании с предлогами «от» и/или «до» не включаются в требуемое диапазонное значение, если отсутствует слово «включительно».

В Технической части указано: «Содержание вяжущего с эмульгатором, % по массе, должно быть от 40 до 70», без слова «включительно».

Следовательно, подобные требования нарушают ГОСТ.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФСАС России считает доводы Заявителя обоснованными.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилом: в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Установив в Документации в требованиях к материалам необходимость указания конкретных числовых значений по ряду показателей, которые возможно указать только при наличии испытаний определенной партии товаров после производства, Заказчик ограничил конкуренцию по отношению к участникам закупки, тем самым нарушил пункт 2 части 1, пункт 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Кровсервис» на действия заказчика - муниципального казенного предприятия г. Новокузнецка «Дороги Новокузнецка» при

организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение ямочного ремонта асфальтобетонного покрытия (извещение № 32008908653) обоснованной.

2. Признать заказчика - МКП «Дороги Новокузнецка» нарушившим пункт 2 части 1, пункт 2 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику - МКП «Дороги Новокузнецка» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации торгов.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

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