РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7030/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев в жалобу ООО «Служба управления проектами» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ «Жилищник района Северное Измайлово» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку электротоваров в рамках проведения капитального ремонта МКД района Северное Измайлово (реестровый № 31908067082, далее — Аукцион) 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, мотивированная несогласием с отклонением заявки ООО «Служба управления проектами» от участия в процедуре Аукциона.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт, ЕИС).

Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 23.07.2019 № 31908067082-01 завке ООО «Служба управления проектами» отказано в допуске в связи несоответствием с продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации, а именно:

1. в пункте 6 «Светильник – тип 1» в требуемом параметре «Номинальная потребляемая мощность» требуемого значения «6 Вт» указал в Значении, предлагаемое участником: «6 Вт»; в требуемом параметре «Номинальный световой поток» требуемого значения «От 700* до 800* лм» указал в Значении, предлагаемое участником: «800 лм»; в требуемом параметре «Световая отдача» требуемого значения «До 134 лм/Вт», указал в Значении, предлагаемое участником: «110 лм/Вт», тогда как Световая отдача – это отношение излучаемого источником светового потока к потребляемой им мощности. Следовательно, Световая отдача для указанных выше параметров будет 800 Лм/6 Вт=133,33(3) лм/Вт;

2. в пункте 7 «Сжим» в требуемом параметре «Температура эксплуатации» требуемого значения «Не выше -25 … До +80*», указал в Значении, предлагаемое участником: «-20 … +70», согласно инструкции «Слова «Не выше» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, не более указанного значения»;

3. в пункте 40 «Болты с гайками и шайбами - тип 2» в требуемом параметре «Материал гайки» требуемого значения «Сталь; коррозионно-стойкая сталь; цветной металл», указал в Значении, предлагаемое участником: «коррозионно-стойкая сталь»; в требуемом параметре «Класс прочности стальной гайки» требуемого значения «8 или 10» указал в Значении, предлагаемое участником: «10»;

4. в пункте 15 «Кабель силовой - Тип 2» в требуемом параметре «Изоляция» требуемого значения «Из поливинилхлоридного пластиката пониженной пожарной опасности» указал в Значении, предлагаемое участником: «Из поливинилхлоридного пластиката пониженной пожарной опасности; в требуемом параметре «Длительно допустимая температура нагрева жил кабеля и в режиме перегрузки» требуемого значения «Не более 90» указал в Значении, предлагаемое участником: «90 °С», тогда в «ГОСТ 31996-2012 Кабели силовые с пластмассовой изоляцией на номинальное напряжение 0,66; 1 и 3 кВ. Общие технические условия» таблица 18 для данной изоляции Длительно допустимая температура нагрева жил кабеля равна 70 °С.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе, следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки, 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.

В документации о закупке согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских

свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

При этом документация о проведении закупки должна содержать четкие, исчерпывающие требования к участникам закупки, исключающие разночтение разных требований и возможность субъективного толкования требований закупочной документации.

Так, Заказчиком в Закупочной документация установлена Форма 2, в которой заявлены характеристики товаров, подлежащих поставке Заказчику и указанию участником по форме приложения № 1 к Техническому заданию Аукционной документации.

Вместе с тем Заказчик не представил на заседание Комиссии документы и сведения, обосновывающие принятие решения об отклонении заявки, а также не направил на заседание представителей.

В свою очередь, Комиссия, изучив документы и сведения, находящиеся в размещенные на Официальном сайте установила, что требования заказчика сформированы таким образом, что участник закупки может ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований документации, которая, в свою очередь, вводит участников закупки в заблуждение.

Кроме того, Комиссия также установила, что положения инструкции, которая содержит многочисленные правила предоставления конкретных показателей товаров, указание ГОСТов сплошным текстом, а также документация усложняют возможность участия в закупке, поскольку провоцируют участников закупки допускать ошибки при предоставлении конкретных показателей товара, что в последующем может явиться основанием для отклонения заявок участников закупки.

Документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Способ же изложения требований, допущенный заказчиком в настоящем деле, в том числе инструкция по заполнению заявки, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником закупки ошибок при заполнении заявки.

Подобное составление аукционной документации вводит участников закупки в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, предоставляя заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Комиссия отмечает, что в настоящем деле объектом закупки явилась поставка товара. В связи с чем потребность заказчика выражается в получении итогового результата – получение требуемого товара в соответствии с требованиями Технического задания. При этом заказчику при составлении документации нет необходимости переписывать содержание регламентированных стандартных требований в документацию, а достаточно лишь указать, что предложения, выдвигаемые участниками, должны соответствовать ГОСТам, международным стандартам и иным техническим регламентам в зависимости от товара.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в силу того, что заказчиком уже в документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки дублировать такие положения в заявках, поскольку потребность заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участниками закупки согласия на поставку товаров, соответствующих требованиям Технического задания.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком на заседании Комиссии не представлено доказательств, что все показатели, которые отражены им в Форме 2, доступны участнику закупки на этапе подаче заявки без необходимости приобретения товара у конкретного производителя.

Контрольный орган отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в пункте 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, подержан Верховным Судом Российской Федерации в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей 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.

Комиссия также отмечает, что допустимым может являться, например, установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие оказание услуг с использованием товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности в Форме 2.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что аукционная документация заказчика в настоящем случае носила необъективный характер и содержала нестандартные показатели, определяющие потребности заявителя, способные привести к искусственному сужению количества потенциальных участников закупки ввиду разрешения вопроса о допуске поданных им заявок исключительно на основании субъективного усмотрения самого заказчика, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Учреждения нарушения требований пункта 2 части 1, части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а закупочная документация подлежит корректировке в целях упорядочивания заказчиком требований в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к содержанию заявок участников закупки.

В этой связи, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Служба управления проектами» (ОГРН: 1187746247920, ИНН: 7731399697) на действия ГБУ «Жилищник района Северное Измайлово» (ОГРН: 5147746379810, ИНН: 7719896484) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2 части 1, части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, поскольку предписания выданы ранее по делам № 077/07/00-6757/2019, № 077/07/00-6764/2019 от 05.08.2019.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.