

Федеральное государственное бюджетное научное учреждение «Научно-исследовательский институт фармакологии имени В.В. Закусова»

125315, г. Москва, ул. Балтийская, 8.

ООО «СЛУЖБА ЭКСПЛУАТАЦИИ И РЕМОНТА»

109518, город Москва, Грайвороновская улица, дом 4 строение 1, этаж 1 пом II, ком  
136

ООО «РТС-тендер»

Наб. Тараса Шевченко, д. 23-А, г. Москва, 121151

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10477/2020 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.06.2020

г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев жалобу ООО «Служба эксплуатации и ремонта» на действия ФГБНУ «НИИ фармакологии им. В.В. Закусова» РАМН при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на ремонт канализации в здании вивария ФГБНУ «НИИ фармакологии имени В.В. Закусова» (реестровый № 32009179204),

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 при проведении закупки.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

В соответствии с пунктом 2 части 6.1. статьи 3 закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться 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.

Заявитель в жалобе не согласен с действиями заказчика по отклонению его заявки от участия в закупочной процедуре.

Как указывает заявитель, Заявка признана несоответствующей согласно Главы III, раздела 4, ст. 24, ч. 1 и ч.2 Положения о закупках, а именно:

1) предоставление информации несоответствующих требованиям аукционной документации: п. 8 Кронштейны для моек, Заказчиком установлено требование «Габаритный размер кронштейна, высота общая 200», участник указывает «Габаритный размер кронштейна, высота общая 170».

2) предоставление недостоверной информации: п. 6 Сифон Участник предлагает «Тип сифона: СБУг, СБУв» и «Длина сифона 130 мм» что является недостоверными сведениями, так как согласно ГОСТ23289 (Рисунок 1) установленного документацией, сифон СБУг (то есть горизонтальный) имеет длину 170-320 мм.

Заявитель указывает, что согласно Инструкции сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме» (далее – Сведения о товаре) должны содержать значения параметров товара в соответствии с которыми заказчик осуществляет

приемку товара при выполнении работ, оказании услуг.

Все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам установленным в настоящем Приложении №1, а так же следующим: П. 1, п. 3, п. 44, п. 45, п. 46, п. 48, п. 47- ГОСТ 6942; п. 4- ГОСТ 10503; п. 5- ГОСТ 8479; п. 6- ГОСТ 23289; п. 7, п. 22, п. 26- ГОСТ 8736; п. 8- ГОСТ 1153; п. 9, п. 10- ГОСТ 28013; п. 11- ГОСТ 30493, ГОСТ 15167, ГОСТ 21485; п. 12- ГОСТ Р 57141; п. 13- ГОСТ 11052; п. 15- ГОСТ 32389; п. 16- ГОСТ 9833; п. 17- ГОСТ 19681, ГОСТ 25809; п. 18- ГОСТ 10354; п. 20- ГОСТ Р 58271; п. 23- ГОСТ 7338; п. 24- ГОСТ 26633, ГОСТ 7473, ГОСТ 25192, ГОСТ 31384, ГОСТ 8267, ГОСТ 10060; п. 26- ГОСТ 7338; п. 30- ГОСТ 8968; п. 31- ГОСТ 18599; п. 33- ГОСТ Р 54401; п. 34- ГОСТ 1811; п. 36- ГОСТ 32412; п. 37- ГОСТ 33259; п. 38- ГОСТ 8969; п.39- ГОСТ Р 56387, ГОСТ 31357; п. 40- ГОСТ 32412; п. 43- ГОСТ 15180; п. 49- ГОСТ 10178.

Так, материал «Кронштейн для моек» п. №8 должен соответствовать ГОСТ 1153. Кроме того, Заказчиком установлено следующие требования к параметру:

Требуемый параметр	Требуемое значение
Тип кронштейна для умывальника	скрытый

Согласно пункту 1.1. раздела 1 ГОСТ 1153 установлены типы кронштейнов, номера чертежей. 1. Типы и основные размеры

1.1. Типы кронштейнов должны соответствовать указанным в таблице.

Обозначение типов	Наименование	Номер чертежа
КрУОБ	Кронштейн чугунный для умывальника открытый большой	1
КрУОМ	Кронштейн чугунный для умывальника открытый малый	1
КрУСБ	Кронштейн чугунный для умывальника скрытый большой	2
КрУСМ	Кронштейн чугунный для умывальника скрытый малый	2
КрУСтБ	Кронштейн стальной для умывальника большой	3
КрУСтМ	Кронштейн стальной для умывальника малый	3
КрМБ	Кронштейн чугунный для мойки большой	4
КрММ	Кронштейн чугунный для мойки малый	5

Согласно чертежу 2 Общая высота скрытых умывальников составляет 170 мм. Других размеров ГОСТ 1153 не предусмотрено. Таким образом, значение предоставленное участником соответствует ГОСТ 1153 и требованиям, установленным к материалам, в частности Инструкции.

Вторым основанием явилось предоставление недостоверной информации: п. 6 Сифон Участник предлагает «Тип сифона: СБУг, СБУв» и «Длина сифона 130 мм» что является недостоверными сведениями, так как согласно ГОСТ23289 (Рисунок 1) установленного документацией, сифон СБУг (то есть горизонтальный) имеет длину 170-320 мм.

Согласно п. 1 и п.2 ч. 6.1. Закона о закупках товаров при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться 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;

При формировании предмета закупки заказчик вправе самостоятельно определять функциональные, технические и качественные характеристики объекта закупки, удовлетворяющие его потребности.

Вместе с тем такое описание должно быть обусловлено потребностями заказчика и являться обоснованным.

По п. 6 «Сифон» Заказчиком следующим образом установлены требования:

	Высота сифона с вертикальным отводом	до 530.0*
	Исполнение	(обеспечивает возможность поворота отвода для изменения расстояния между его осью и осью выпуска);( обеспечивает возможность вертикального перемещения их отводов относительно выпуска)
	Высота гидравлического затвора сифона	от 60.0*
	Диаметр	

Сифон	Диаметр выходного отверстия вертикального сифона	32 или 40
	Пропускная способность сифона	от 0.15*
	Диаметр входного отверстия сифона	от 60.0* до 65.0*
	Длина сифона	до 320.0* от 130.0*
	Тип сифона	СБУг, СБУв; СТУг, СТУв

Согласно Инструкции сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме» (далее – Сведения о товаре) должны содержать значения параметров товара в соответствии с которыми заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании услуг. Так, материал «Сифон» п. № 6 должен соответствовать ГОСТ 23289.

Согласно п. 4 ГОСТ 23289-2016 иные варианты «отвода для умывальников», помимо горизонтального или вертикального, не предусмотрены.

С учетом названных норм ГОСТ 23289-94 приведенные формулировки буквально означают принципиальное отсутствие у Заказчика требования к вертикальному или горизонтальному исполнению.

Между тем данные сведения требуются к указанию в заявке.

Примененный Заказчиком метод описания данного товара не обусловлен целью обеспечить более высокое качество закупаемых работ, создает дополнительные препятствия для подготовки заявок на участие в закупке, связанные с необходимостью сопоставления различных требований к одному и тому же товару между собой, указанием излишних сведений о товаре, не обусловленных потребностью Заказчика.

Таким образом, действия Заказчика, связанные с установлением не обоснованных потребностью Заказчика требований к товарам, имеют своим результатом определение требований к содержанию заявок, которые создают участникам закупки дополнительные препятствия для подготовки заявки.

В соответствии с проектом договора подрядчик обязуется по заданию Заказчика

выполнить работы по ремонту канализации в здании вивария ФГБНУ «НИИ фармакологии имени В.В. Закусова», далее именуемый «Объект», в объеме, указанном в Техническом задании (Приложение № 1) к настоящему Договору (далее - работы) и сдать ее результат Заказчику, а Заказчик обязуется принять результат выполнения работ и оплатить его.

Также согласно пункту 1.2. проекта договора качество выполненной Подрядчиком работы должно соответствовать установленным соответствующими нормативными актами стандартам, техническим условиям, ГОСТам, СНиПам и иным требованиям, обычно предъявляемым к результатам такого рода работ.

Таким образом, усматривается, что положения документации связывают требования к товарам в соответствии с Техническим заданием, а не заявкой участника закупки. В связи с чем участники закупки обязаны будут поставить товар в соответствии с Техническим заданием и Formой 2, которая также является неотъемлемой частью документации. В связи с чем Комиссия Управления не усматривает основания для вывода о необходимости отклонения заявки участника закупки по первым частям ввиду того, что поставляемый Товар в любом случае должен соответствовать требованиям документации и заказчик на стадии заключения договора вправе предъявить требования к товарам в соответствии с Formой 2.

Соответственно, допуск участника закупки по первым частям (при том как сформирована документация заказчиком об обязанности исполнителя поставить товар в соответствии с Техническим заданием и как следовательно в том числе с учетом требований, изложенных заказчиком в Formе 2), не приведет к несоблюдению потребности заказчика или возможности закупки товара, неудовлетворяющего его потребности.

Комиссия Управления также 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) химического состава и (или) 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 п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом РФ 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, закрепленному в статье 8 Закона о контрактной системе.

Комиссия Управления полагает возможным допустить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации к рассматриваемым правоотношениям.

Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей сопутствующих комплектующих товара, в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о контрактной системе в сфере закупок, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (ч. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ), поскольку подобное требование не только является бесполезным дублированием требований аукционной документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели в части веса и формы упаковки, если участником дано согласие на предъявленные заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в аукционе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

Из Технического задания следует, что заказчиком предусмотрена, что поставляемый товар должен быть изготовлен и замаркирован в соответствии с техническими условиями и/или ГОСТом. Также Техническим заданием определено, что товар должен соответствовать требованиям к качеству, установленным государственными стандартами и отраслевыми стандартами, техническим условиям, иным документам, устанавливающим требованиям к качеству данного товара, а также требованиям Заказчика.

Кроме того, как усматривается из протокола две заявки из трех были отклонены заказчиком при рассмотрении первых частей заявок.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Служба эксплуатации и ремонта» на действия ФГБНУ «НИИ фармакологии им. В.В. Закусова» РАМН при проведении аукциона обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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