

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе: заместителя руководителя управления А.Р.Б., главного специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов М.А. К., специалиста-эксперта отдела контроля закупок М.М. А. (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

рассмотрев жалобы ООО «Энергия Маш», ООО «Машспец», ООО «Тендер» (далее – Заявитель) на действия ГБУ СО «Самарское ветеринарное объединение» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение ремонтно-строительных работ в здании прачечной (нежилое здание) по адресу: Самарская область, г. Отрадный, ул. Комсомольская, 7А (Извещение №31806977867)(далее – Электронный аукцион),

в присутствии представителя Заявителя – Б.А.А. (по доверенности), представителей Заказчика – П. О.А. (по доверенности), Г. Е.И. (по доверенности),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

11.10.2018г., 12.10.2018 г. 15.10.2018г. в Самарское УФАС России поступили жалобы ООО «Тендер», ООО «Машспец», ООО «ЭнергияМаш» на действия ГБУ СО «Самарское ветеринарное объединение» при проведении электронного аукциона.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель и Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам Заявителей, Заказчиком утверждена документация с нарушениями действующего законодательства.

Заявители просят провести проверку действий ГБУ СО «Самарское ветеринарное объединение» на предмет соблюдения требований действующего законодательства.

Заказчиком представлены письменные пояснения и документы, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 16.10.2018г. № 10548/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1. 28.09.2018г. Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31806977867 о проведении электронного аукциона (далее – Извещение)

9.10.2018г. размещена Документация о закупке.

Заказчиком выступило ГБУ СО «Самарское ветеринарное объединение».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения о проведении электронного аукциона редакция Положения о закупке ГБУ СО «Самарское ветеринарное объединение» (далее – Положение), размещена Заказчиком в единой информационной системе по адресу <http://zakupki.gov.ru/> 30.06.2017г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 1](#) Закона о закупках целями регулирования [Закона](#) о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом, [Закон](#) о закупках не содержит прямого запрета, в рамках конкурентной закупочной процедуры, приобрести такой товар, который, по мнению Заказчика, в наибольшей степени отвечает его потребностям.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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;

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен в описании предмета закупки указывать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Предметом закупки является выполнение ремонтно-строительных работ в здании прачечной (нежилое здание) по адресу: Самарская область, г. Отрадный, ул. Комсомольская, 7А.

Согласно доводам Заявителей, характеристики товаров, установленные Заказчиком в техническом задании, возможно определить только при помощи проведения испытаний.

Пунктом «Огрунтовка металлических поверхностей за один раз грунтовкой ГФ-021» Требования установлено:

«Степень перетира не должна быть более 40 мкм.»

«Время высыхания до степени 3 при (105±5) °С, минуты, не более 35.»

«Время высыхания до степени 3 при (20±2) °С, ч, не более 24.»

«Условная вязкость по вискозиметру ВЗ-4, при температуре (20 ±0,5) °С, с, не менее 45».

Пунктом «Раствор готовый кладочный цементный», установлено:

«Массовая доля ангидрида серной кислоты (SO₃) в цементе должна быть не более 4.»

«Средняя плотность, D, затвердевших растворов в проектном возрасте должна быть, кг/м³ более 1500.»

Пунктом «Раствор готовый кладочный цементный», установлено:

«Механические свойства металла шва или наплавленного металла не должны быть: временное сопротивление разрыву менее 42 кгс/мм², относительное удлинение менее 18%, ударная вязкость менее 8 кгс·м/см². Максимальное содержание в наплавленном металле серы, не более 0,04 %. Максимальное содержание в наплавленном металле фосфора, не более 0,045 %.»

В пункте «Кирпич» Заказчик установил требование:

«Средняя плотность, кг/м³ до 700-2400»

«Предел прочности при сжатии изделий, МПа: средний для пяти образцов 10,0, Наименьший для отдельного образца 7,5.»

«Предел прочности при изгибе, МПа: полнотелого кирпича средний для пяти образцов 2,2; наименьший для отдельного образца 1,1»

В пункте «Ацетилен» Заказчик установил требование:

«Плотность должна быть не менее 1,173кг/м³ Объемная доля ацетилена не должна быть менее девяносто восьми с половиной процентов Объемная доля воздуха и других малорастворимых в воде газов не должна быть более одной целой четыре десятых процента Объемная доля фосфористого водорода не должна быть более нуля целых восьми сотых процента Объемная доля сероводорода не должна быть более нуля целых пяти сотых процента»

В пункте «Кислород» Заказчик установил требование:

«Объемная доля кислорода, %, не менее от 99,9 до 99,3»,

«Объемная доля водяных паров, %, не более от 0,005 до 0,01»,

«Объемная доля водорода, %, не более от 0,3 до 0,5»,

«Объемная доля двуокиси углерода, %, не более Не нормируется».

В пункте «Краски масляные», указано:

«Условия и период хранения 6 месяцев, при температуре от 5 до +30С».

В пункте «Вода» указано:

«Окраска воды должна находиться в пределах от бесцветной до «желтоватой».

Согласно Инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе (далее – Инструкция) участник электронного аукциона в своей заявке должен указать конкретные показатели предлагаемого им к использованию товара (материала) исходя из требований, содержащихся в документации о проведении электронного аукциона.

Кроме того, инструкцией по заполнению заявки установлено, что *«в случае, если диапазонные показатели сопровождаются словами «от» ... «до» ..., то крайние значения показателей входят в требуемый диапазон и необходимо указывать конкретный показатель исходя из конкретных технических параметров, предоставляемого товара (материала)».*

Однако, для указания конкретного показателя, участнику закупки необходимо либо приобрести все требуемые материалы и провести в отношении них испытания для определения конкретных значений до подачи заявок, либо нести риски того, что при исполнении контракта будут применяться материалы с показателями, отличными от указанных в контракте, что будет являться основанием для привлечения его к гражданско-правовой ответственности.

В Письме ФАС России от 1 июля 2016 г. № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» указано следующее: *«При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе 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».

Так, при проведении внеплановой проверки Комиссией Самарского УФАС России установлено нарушение пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в ненадлежащей инструкции по заполнению заявки.

Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе «указанные в заявке, участниками размещения заказа, сведения, должны быть полными, объективными и непротиворечивыми и соответствовать в полной мере требованиям аукционной документации. Заявки, подготовленные с нарушением требований аукционной документации, в том числе настоящей инструкции, будут считаться несоответствующими требованиям аукционной документации и не будут допущены к участию в аукционе».

Вместе с тем, документация содержит противоречивые требования, а именно:

Так, в пункте «Очес» указано: «Должен быть очес льняной (ларенцовый или стланцовый)». Однако в соответствии с ГОСТ очес подразделяется на паренцовый и стланцовый.

В пункте «Кислород» указано: «...Объемная доля двуокиси углерода, %, не более Не нормируется 5. Объемная доля кислорода, %, не менее от 99.9 до 99.3». Вместе с тем, руководствуясь данными требованиями, участник не может выбрать показатели, соответствующие требованиям нормативных документов и документации о закупке.

В пункте Шурупы указано: «Шурупы с полукруглой головкой **Диаметр резьбы до 6,0 мм.** Длина шурупа не более 40 мм. Диаметр головки до 12,0 мм. Высота головки до 4,2 мм. Номер крестообразного шлица 1 или 2 или 3. **Диаметр крестообразного шлица не более 4 мм.** Глубина крестообразного шлица 1,2-3,2 мм. Теоретическая масса 1000 шт. стальных шурупов не более 8,34 кг.».

В соответствии с ГОСТ, диаметры до 6 это 1,6; 2; 2,5; 3;3,5;4;5.

Диаметр резьбы d (пред.откл. h _{1d})	1,6	2	2,5	3	3,5	4	5	6	8	10
Диаметр крестообразного шлица m	-	2	2,6	3,0	4,1	4,6	3,2	7,0	8,2	10,6

Вместе с тем, при диаметре крестообразного шлица не более 3, участник уже не может выбрать диаметры резьбы более 3 мм.

В пункте Кирпич, указано: «*Полнотелый или пустотелый. Морозостойкость изделия марки F25-F300. Показатель средней плотности класса 0,7-2,4. Группа изделий по теплотехническим характеристикам: Высокой эффективности, Повышенной эффективности, Эффективные, Условно-эффективные, Малоэффективные (обыкновенные)*».

Вместе с тем, данные требования противоречат ГОСТ, так как группа зависит от показателя средней плотности, а выбрав одно значение, участник может указать лишь одну группу, соответствующую плотности

В подпункте 5.4 пункта 5 раздела «Вода» Требований указано, что «...*содержание грубодисперсных примесей в воде не должно быть более четырех процентов по объему, максимальное допустимое содержание, мг/л растворимых солей должно быть не более 2000, максимальное допустимое содержание, мг/л ионов SO_4^{2-} ≤ 2700 , максимальное допустимое содержание, мг/л ионов Cl^- менее 20000, $200 \leq$ максимальное допустимое содержание, мг/л взвешенных частиц ≤ 500 , общее содержание в воде ионов натрия и калия в составе растворимых солей не должно превышать 1500 мг/л, максимальное содержание в воде, мг/л сахаров должно быть не более 100, максимальное содержание в воде, мг/л фосфатов в расчете на P_2O_5 должно быть не более ста, максимальное содержание в воде, мг/л нитратов в расчете на NO_3^- ≤ 500 , максимальное содержание в воде, мг/л сульфидов в расчете на S^{2-} не должно быть более 100, максимальное содержание в воде, мг/л свинца в расчете на Pb^{2+} должно быть не более 100, максимальное содержание в воде, мг/л цинка в расчете на Zn^{2+} должно быть не более 100, окисляемость воды не должна быть более 15 мг/л, водородный показатель воды (pH) не должен быть менее 4 и более 12,5*».

Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу, что установленные заказчиком в аукционной документации требования к описанию материалов являются избыточными. Подобные положения аукционной документации Заказчика усложняют подготовку заявок на участие в электронном аукционе, что недопустимо и противоречит целям и принципам законодательства о закупках.

Таким образом, в действиях Заказчика признается нарушение пункта 1 части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В действиях Заказчика усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Заявители указывают, что Инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе содержит требования, которые могут привести к необоснованному ограничению количества участников закупки.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что в документации закупки содержится Инструкция по заполнению заявок.

Инструкцией установлено: «В случаях, если согласно действующих на территории России технических норм, какой-либо показатель, из числа указанных в ДОАЭФ в предлагаемом к использованию участником размещения заказа, товара отсутствует в составе этого товара, участник размещения заказа обязан указать слово «отсутствует», что будет означать, что требуемый показатель отсутствует в предлагаемом им товаре, при этом необходимо указать реквизиты нормативного документа (название, номер и год издания), согласно которого отсутствие рассматриваемого показателя не будет являться нарушением действующих на территории России технических норм, предъявляемых к предлагаемому участником размещения заказа товару».

Доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в документации закупки требования Инструкции, а также требования к товарам создали одному участнику закупки преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, а так же каким-либо образом необоснованно повлекли за собой ограничение количества участников, Заявителем представлено не было.

Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания, поскольку на результат закупки нарушения не повлияло.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Энергия Маш», ООО «Машспец» частично обоснованными, ООО «Тендер» обоснованной.

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

3. Передать материалы жалобы для возбуждения дела об административном

правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.