

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-59/17

по результатам рассмотрения жалобы АО «Эн-Системс» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

25.01.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>, при участии представителей: <...>.

### У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Эн-Системс» (далее - Заявитель) от АО «Эн-Системс» от 13.01.2017 № 15 на действия (бездействие) заказчика АО «Адмиралтейские верфи» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на строительство лабораторно-стендового корпуса (извещение № 1372000000316000012) (далее — Аукцион).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

23.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 16.01.2017 08:00;

Дата и время рассмотрения заявок 20.01.2017;

Дата и время проведения итогов 23.01.2017.

На участие в закупке подано 3 заявки, допущена 1 заявка.

Согласно подпункту 1.5.1. части I Информационной карты закупочной



документации источник финансирования закупки федеральная целевая программа, собственные средства предприятия, кредитные средства.

Из жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены законные права участников Аукциона в части:

1. Заказчиком в документации об Аукционе установлены требования о наличии во второй части заявки документов, не предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее — Постановление № 99);

2. Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 19.12.2016 № 223ФЗ-769/16;

3. Заказчиком в Техническом задании документации об Аукционе установлены показатели технических характеристик товаров, не соответствующие ГОСТ, а также использованы нестандартные единицы измерения;

4. В Техническом задании документации об Аукционе неправомерно установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, конкретные показатели технологических процессов изготовления товаров, результаты испытаний;

5. Опубликованные Заказчиком разъяснения положений Документации не дают однозначных ответов на запросы участников закупки.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в документации об Аукционе установлены требования о наличии во второй части заявки документов, не предусмотренных Постановлением № 99.

Согласно пункту 2) подпункта 3.1.4 Информационной карты документации об Аукционе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы и информацию, в том числе копии документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям, установленным Постановлением об установлении

дополнительных требований: копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что постановление Правительства РФ от 14.11.2016 № 1185 «О внесении изменений в приложения № 1 и 2 к постановлению Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. № 99» вступило в силу 25.11.2016, в связи с чем на момент публикации Извещения (23.11.2016) применялась действующая редакция Постановления № 99 (от 20.10.2016).

Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено иных документов, информации, свидетельствующих о том, что Заказчиком в документации об Аукционе установлены требования о наличии во второй части заявки документов, не предусмотренных Постановлением № 99.

На основании изложенного, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 19.12.2016 №223ФЗ-769/16 в части несоблюдения сроков второго этапа проведения общественного слушания.

В соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

09.12.2016 в ФАС России поступила жалоба АО «Ю-Строй» на действия Заказчика при проведении Заказчиком Аукциона.

19.12.2016 Комиссия, рассмотрев жалобу АО «Ю-Строй» приняла

решение от 19.12.2016 №223ФЗ-769/16 (далее - Решение) признать жалобу обоснованной в части нарушения порядка обязательного обсуждения закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд; не установление конкретных результатов испытаний химического, компонентного состава; установления ненадлежащим образом инструкции по заполнению заявки; установления взаимно противоречащих требований к показателям; установления требований несоответствующих стандартам ГОСТ.

На основании решения от 19.12.2016 №223ФЗ-769/16 Заказчику, выдано предписание от 19.12.2016 №223ФЗ-769/16 об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в соответствии с которой Заказчику, Оператору электронной площадки предписано следующее:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения закупки, вернуть заявки участникам закупки и уведомить участников закупки.

2. Заказчику внести изменения в документацию о проведении Аукциона в соответствии с принятым Комиссией ФАС России решением от 19.12.2016 № 223ФЗ-769/16.

3. Заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, а также разместить в Единой информационной системе ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее — ЕИС) информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, дате рассмотрения заявок на участие в Аукционе и дате проведения Аукциона в соответствии с Федеральным законом от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе).

Срок исполнения Предписания – 13.01.2017.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что Предписание исполнено 13.01.2017, в документацию об Аукционе в соответствии с Решением и Предписанием внесены изменения.

Вместе с тем, представителями Заявителя на заседание Комиссии не представлено сведений, подтверждающих факт неисполнения Предписания.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в Техническом задании документации об Аукционе установлены показатели технических характеристик товаров, не соответствующие ГОСТ, а также использованы нестандартные единицы измерения.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Согласно Техническому заданию документации об Аукционе установлено, что выполненные работы должны соответствовать требованиям государственных стандартов, нормативных документов, сводов правил и руководящих документов в области пожарной безопасности, правил, норм и инструкций по безопасности труда.

В Техническом задании документации об Аукционе, и например, по позиции 4 «Арматурная сталь» установлено следующее требование к товару: «Масса 1 м профиля: более 0,395кг».

Вместе с тем, в ГОСТ 5781-82 установлено, что вероятность обеспечения массы 1 м должна быть не менее 0,9.

Кроме того, в Техническом задании документации об Аукционе, например, по позиции 14 «Перемышка железобетонная» установлено следующее требование к товару: «Длина перемышки: не менее 1550мм. Расчетная нагрузка: не менее 200кгс/м. Справочная масса перемышки: не менее 65кг. Расход стали на перемышку: 0,79; 1,11кг».

Вместе с тем, в соответствии с ГОСТ 948-84 по данным параметрам предусмотрены разные виды перемычек, так длина перемышки не менее 1550мм относится к виду 2ПБ19-3-п, при этом справочная масса перемышки не менее 65кг. расход стали на перемышку 0,79; 1,11кг относится к виду 2ПБ16-2-п.

Также в Техническом задании документации об Аукционе, например, по позиции 28 «Труба» установлено следующее требование к товару: «Расчетная масса трубы: не менее 104400г. Номинальный наружный диаметр: необходим 315мм».

При этом ГОСТом 18599-2001 установлено, что расчетная масса 1 м труб исчисляется в кг.

В том числе, в Техническом задании документации об Аукционе, например, по позициям 41 «Кабель силовой с медными жилами, с изоляцией и оболочкой из поливинилхлоридных композиций пониженной пожароопасности, с низким дымо - и газовыделением», 130 «Трубы водогазопроводные»

установлены следующие требования: «Масса 500 м кабеля: 100-225кг», «Масса 1 трубы: не менее 9,56кг».

Вместе с тем, согласно ГОСТ 31996-2012, ГОСТ 3262-75 требования в отношении массы являются справочными.

Также в Техническом задании документации об Аукционе, например, по позиции 63 «Портландцемент» установлено следующее требование к товару: «Предел прочности при сжатии после пропаривания: более 20кгс/см<sup>2</sup>. Марка: ПЦ-Д20-Б/ПЦ-Д20/ПЦ-Д5. Группа по эффективности пропаривания: 1-3».

При этом, в ГОСТ 10178-85 установлено, что предел расчетной прочности для марки ПЦ, группы по эффективности пропаривания 1-3 составляет от 200 до 230 кгс/см<sup>2</sup>.

В Техническом задании документации об Аукционе, например, по позиции 88 «Доска подоконная» установлено следующее требование к товару: «Модуль упругости: менее 2188,0 МПа. Ударная вязкость по Шарпи: менее 19 кДж/м<sup>2</sup>».

Вместе с тем, в ГОСТ 30673-99 установлено, что модуль упругости должен составлять не менее 2200,0МПа, ударная вязкость по Шарпи от 22-55 кДж/м<sup>2</sup>.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Техническом задании документации об Аукционе значения показателей, не соответствующих ГОСТ, а также нестандартные единицы измерения, нарушают пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, принимая во внимание, что при рассмотрении заявок участников по данным основаниям никому не отказано в допуске на участие в закупке, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что выявленное нарушение не повлияло на результат осуществления закупки.

4. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в Техническом задании документации об Аукционе неправомерно установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, конкретные показатели технологических процессов изготовления товаров, результаты испытаний.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке 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 подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе 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 о контрактной, 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.

Заслушав пояснения представителей Заказчика, а также представителя Заявителя, рассмотрев представленные Заказчиком и Заявителем материалы по закупке, Комиссия приходит к выводу, что в Техническом задании документации об Аукционе, установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, не предусмотренные частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе конкретные показатели технологических процессов изготовления указанных товаров, результаты испытаний, такие, например, по позиции 34 Технического задания документации об Аукционе: «Смесь бетонная»: крупный заполнитель: должен быть на гранитном щебне Мелкий заполнитель: природный песок/песок из отсевов дробления горных пород/ природный песок/песок из отсевов дробления горных пород/золошлаковые смеси/золы-уноса, Наибольший размер зерен крупного заполнителя: не более 20мм Содержание фракций группы «От 5 до 10 м» или «от 3 до 10 мм» в крупном заполнителе: 5-100% массы» и другие.

Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при оказании услуг, для представления подробных сведений о веществах, материалах, применяемых при изготовлении такого товара.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, конкретные показатели технологических процессов изготовления указанных товаров, результаты испытаний, нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, принимая во внимание, что при рассмотрении заявок участников по данным основаниям никому не отказано в допуске на участие в закупке, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что выявленное нарушение не повлияло на результат осуществления закупки.

5. По мнению Заявителя, опубликованные Заказчиком разъяснения не дают однозначных ответов на запросы участников закупки.

В соответствии с частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Частью 5 статьи 65 Закона о контрактной системе установлено, что разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Заказчиком 11.01.2017 размещено в ЕИС разъяснение положений документации об Аукционе № РД6, с указанием предмета запроса следующего содержания: «ВОПРОС №5: Приложение №2 к ТЗ № 97/59–6 от 15.06.2016 г. Требования к товарам, используемым при выполнении работ: для товара с порядковым номером приложения 146, установлены требования: «Размер «L»: не более 110 или не применяется», «Расход воды при минимальном рабочем давлении 0,05 МПа на душевую сетку: не применяется или не менее 0,08» и «Размер «Н»: не более 70 или не применяется. Размер (расстояние, длина), не может быть безразмерной, относительной величиной, он должен иметь единицу измерения. Вопрос: Является ли такое указание технической ошибкой? Надеемся, что аналогичные «технические ошибки» в первых частях заявок участников не повлияют на допуск их заявок к участию в аукционе? В чём измеряются указанные выше показатели? Просим внести изменения и дополнить требования документации электронного аукциона соответствующим именованным показателям единицами измерения.».

В связи с поступлением указанного запроса о разъяснении положений документации об Аукционе, Заказчик разъясняет следующее: «При заполнении первой части заявок участникам закупки необходимо руководствоваться наименованиями и значениями показателей в соответствии с требованиями к товарам, используемым при выполнении работ, являющимися Приложением №2 к ТЗ № 97/59 – 6 от 15.06.2016г. в той редакции, которая размещена в составе Документации об аукционе».

Вместе с тем, данные разъяснения не содержат ответа на заданные участником закупки вопросы, поскольку в техническом задании Документации не установлены единицы измерения по названным в вопросе пунктам

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что указанные разъяснения положений документации об Аукционе не содержат однозначного ответа на заданные участником закупки вопросы, что нарушает часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.



На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу АО «Эн-Системс» от 13.01.2017 № 15 на действия (бездействие) заказчика АО «Адмиралтейские верфи» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на строительство лабораторно-стендового корпуса (извещение № 1372000000316000012) обоснованной в части установления в Техническом задании документации об Аукционе значений показателей, не соответствующих ГОСТ, а также нестандартных единиц измерения; установления в документации об Аукционе избыточных требований к товару; представления разъяснений положений документации об Аукционе, не содержащих однозначных ответов на запросы участников закупки.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

3. Обязательное к исполнению предписание не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.