

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/33-523/2019

29 мая 2019 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 29.05.2019

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

членов Комиссии:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «Эксперт Закупок» на положения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на выполнение работ по строительству объекта «Административное здание по адресу: г. Владимир, ул. Михайловская, д. 47» для нужд Владимирской области (№ закупки 0128200000119002168) в присутствии представителя заказчика – ГБУ ВО «Облстройзаказчик».

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

28.05.2019 г. в соответствии с пунктом 3.33 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией был объявлен перерыв до 29.05.2019 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/33-523/2019 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Эксперт Закупок» (далее - Заявитель, Общество) на положения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на выполнение работ по строительству объекта «Административное здание по адресу: г. Владимир, ул. Михайловская, д. 47» для нужд Владимирской области.

Заявитель считает, что аукционная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе по следующим основаниям.

1. Заказчиком установлены требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии

товара после его производства, приводят к ограничению количества участников закупки, ограничивают возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.

Включение заказчиком в техническое задание требований к товарам, не являющихся объектом закупки, к результату работ, к производителю товара, к составным частям, к показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, является излишним.

Следовательно, в нарушение части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок, при описании характеристик товаров заказчиком не соблюдены требования к составу первой части заявки.

Установление обязанности участника закупки указывать в заявке показатели товара, относящиеся не к показателям самого товара, а к его составным частям, химическим показателям составных частей товара, к результатам испытаний товара и другим физико-химическим свойствам, которые не могут быть известны участнику закупки, ограничивает количество участников закупки, создает дополнительные барьеры для участия в закупке, а также влечет формальные отклонения заявок, поскольку участник закупки не обязан иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации, а также являться производителем товара, чтобы обладать информацией о результатах испытаний товара и химических составляющих товара, которые используются при его изготовлении. Указанные требования к товарам ограничивают количество участников закупки, создают дополнительные барьеры для участия в закупке, а также влекут формальные отклонения заявок.

В подтверждении своей позиции заявитель ссылается на Письмо ФАС России от 01.07.2016 г. № ИА/44536/16, что «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».

Таким образом, в случае установления заказчиком требований к описанию участниками закупок в составе заявок химического состава и (или) компонентов товара, показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства такие действия, по мнению общества, нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

На основании изложенной позиции заявитель считает, что заказчиком установлены следующие требования к товарам/ материалам, которые нарушают требования законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

1. Камень:

- Марка по прочности: не ниже М100;
- Марка по морозостойкости: от F100*;
- Средняя плотность: не более 1000 кг/м³.

2. Смеси бетонные тяжелые, крупность заполнителя 20 мм:

- Класс прочности на сжатие: В3.5, В7.5, В12.5, В15, В20;
- Марка по морозостойкости: F₁ 200; F₁ 150; F₁ 300;
- Средняя плотность: от 2000 до 2500* кг/м³.

3. Кирпич керамический:

- Удельная эффективная активность естественных радионуклидов: [до 370] Бк/кг.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства.

Представитель заказчика по доводам, изложенным в жалобе, пояснил, что при описании объекта закупки вправе установить требования к объекту закупки, максимально удовлетворяющие его потребности, однако при этом не может установить требования, которые носят необъективный характер и влекут за собой ограничение количества участников проводимых закупочных процедур.

В Приложении № 4 к информационной карте документации об аукционе заказчиком установлены требования к используемым при выполнении работ материалам и/или их компонентам, комплектующим, оборудованию с соответствующей инструкцией.

Заказчик на основании проектной документации, прошедшей в установленном порядке государственную экспертизу, установил в документации об аукционе требования, в том числе, к применяемым при выполнении работ материалам и/или их компонентам, комплектующим, (далее - товар), при этом значения показателей характеристик товара были установлены с учетом дальнейшей эксплуатации объекта капитального строительства. Таким образом, описание объекта закупки полностью соответствует требованиям проектной документации, требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, не противоречит положениям законодательства и не нарушает права и законные интересы участников закупки; требования к используемым материалам, оборудованию носят объективный характер и не являются излишними, а напротив, позволяют увеличить качество подлежащих выполнению работ в соответствии с проектной документацией, и, как следствие избежать увеличения стоимости строящегося объекта и привести к экономии бюджетных средств.

Вместе с тем, в соответствии с Предписанием об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок по делу № 033/06/33-410/2019 от 13 мая 2019 года, заказчиком 17.05.2019 были внесены изменения в аукционную документацию (актуальная редакция от 22.05.2019), в которой заказчиком не установлено требование:

1. «Средняя плотность: не более 1000 кг/м³», в отношении материала «Камень».
2. в отношении материала «Смеси бетонные тяжелые, крупность заполнителя 20 мм».
3. «Удельная эффективная активность естественных радионуклидов: [до 370] Бк/кг», в отношении материала «Кирпич керамический».

В описании объекта закупки отсутствуют требования в отношении знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, а также, требования к товарам, влекущие за собой ограничение количества участников закупки. В документацию о закупке не включены требования к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта.

Вместе с тем, представитель заказчика отметил, что для заполнения заявки нет необходимости проводить какие-либо испытания, а достаточно указать характеристики и значения показателей характеристик товара в соответствии с требованиями документации об аукционе, показатели и характеристики в которой соответствуют техническим регламентам и требованиям в области стандартизации, что подтверждается Определением Верховного Суда РФ от 8 апреля 2019 г. № 307-ЭС 19-3608 (кассационная жалоба Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области на решение Арбитражного суда Тверской области от 16.04.2018 по делу № А66-16461/2017, постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.07.2018 и постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 18.12.2018 по тому же делу).

На основании изложенного представитель заказчика просит Комиссию Владимирского УФАС России признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

16.04.2019 г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0128200000119002168 на выполнение работ по строительству объекта «Административное здание по адресу: г.Владимир, ул. Михайловская, д. 47».

06.05.2019 г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены изменения извещения о проведении электронного аукциона № 0128200000119002168.

17.05.2019 г. заказчиком во исполнение предписания УФАС по Владимирской области по делу от 13.05.2019 г. № 033/06/33-410/2019 были внесены изменения в документацию об электронном аукционе по закупке № 0128200000119002168 приказом ГБУ ВО «Облстройзаказчик» № 84.

22.05.2019 г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены изменения извещения о проведении электронного аукциона № 0128200000119002168.

Начальная (максимальная) цена контракта: 131 370 923.00 рублей.

Проанализировав актуальную редакцию документации об электронном аукционе (номер извещения 0128200000119002168) Комиссия Владимирского УФАС России по доводам настоящей жалобы пришла к следующим выводам.

1. В позиции 2 Приложения № 4 к информационной карте «Камень» требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара: «Марка по морозостойкости: от F100*»; «Средняя плотность: не более 1000 кг/м³» отсутствуют.

Кроме того, согласно п. 4.1.3. ГОСТ 530-2012 «Кирпич и камень керамические. Общие технические условия» по прочности кирпич подразделяют на марки М100, М125, М150, М175, М200, М250, М300; клинкерный кирпич - М300, М400, М500, М600, М800, М1000; камни - М25, М35, М50, М75, М100, М125, М150, М175, М200, М250, М300; кирпич и камень с горизонтальными пустотами - М25, М35, М50, М75, М100.

Комиссия Владимирского УФАС России по указанной позиции не устанавливает нарушений требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок, таким образом, указанный довод признается необоснованным.

2. Пункта Приложения № 4 к информационной карте с наименованием «Смеси бетонные тяжелые, крупность заполнителя 20 мм» не имеется, следовательно, указанный довод заявителя не подлежит удовлетворению.

3. В пункте 9 Приложения № 4 к информационной карте «Кирпич керамический» требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара: «Удельная эффективная активность естественных радионуклидов: [до 370] Бк/кг» отсутствуют, следовательно довод общества не находит своего подтверждения.

Также в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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.

На основании анализа указанных норм, а также проанализировав документацию и оценив доводы заявителя, Комиссия установила, что заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики услуги, которые отвечают его потребностям, также вправе в необходимой степени детализировать предмет электронного аукциона. Закон о контрактной системе в сфере закупок не обязывает заказчика устанавливать требования к характеристикам услуги, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок для государственных нужд.

В связи с выше установленным Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу, что при формировании технического задания заказчику в рамках законодательства о контрактной системе в сфере закупок предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, работы, услуги в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Кроме изложенного, на основании части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе в сфере закупок к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Контрольный орган в сфере закупок установил факт того, что заявителем жалобы не было предоставлено объективных документов и достоверных доказательств, свидетельствующих о нарушении заказчиком положений Закона о контрактной системе в сфере закупок, о создании одним участникам закупки преимуществ перед другими.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эксперт Закупок» на положения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на выполнение работ по строительству объекта «Административное здание по адресу: г. Владимир, ул. Михайловская, д. 47» для нужд Владимирской области (№ закупки 0128200000119002168) по доводам, изложенным в ней необоснованной.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии