№05-430/20

Решение

по делу №007/07/4-815/2020

27.07.2020г. г.Нальчик

 резолютивная часть решения объявлена 22.07.2020г.

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по контролю в сфере товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Комиссия) в составе: в отсутствии представителей общества с ограниченной ответственностью «Алмаз» (далее - заявитель), Муниципального унитарного предприятия «Нальчикская теплоснабжающая компания» городского округа Нальчик (далее – заказчик) и акционерного общества «Сбербанк – Автоматизированная система торгов» (далее – оператор ЭТП), руководствуясь ч.10, 12 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-Ф3 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

Установила:

В Кабардино-Балкарское УФАС России поступила жалоба заявителя, содержащая информацию о признаках нарушения Закона о закупках.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями заказчика, установившего в документации чрезмерные требования к участникам открытого запроса предложений.

Рассмотрев доводы заявителя, указанные в жалобе, письменные пояснения заказчика и изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

02.07.2020г. на официальном сайте в Единой информационной системе в сфере закупок - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru/) (далее – ЕИС) (сайт оператора электронно-торговой площадки – https://www.sberbank-ast.ru/) был размещен запрос предложений №32009290175 «Поставка материалов для ремонта котельных» с начальной (максимальной) ценой договора 59 475 400,21 руб.

Заявитель в своей жалобе указывает на неправомерное установление заказчиком требований к техническим и функциональным характеристикам товара, не позволяющих участнику представить эквивалентный товар по следующим позициям:

- Картон асбестовый КАОН-1 4\*1000\*800 ГОСТ 2850-95 (4,1 кг);

- Асбест хризотиловый А-6К-20 (50кг) ГОСТ 12871-93;

- Кирпич огнеупорный ША -5А ГОСТ390-96;

- Цемент глиноземистый ГЦ-50 ГОСТ 969-91;

- Портландцемент ПЦ-400 ГОСТ 10178-85;

- Шамотный порошок ПШАМ (ПШБМ) ГОСТ 390-96;

- Алюмосиликатная смесь АСБС-70(80);

- Электроды АНО-21-3- УД ГОСТ9466-75.

 Также заявитель указывает на необходимость указания конкретных числовых значений по ряду показателей, которые возможно указать только при наличии испытаний определенной партии товаров после производства, что по его мнению ограничивает конкуренцию.

Наряду с изложенным заявитель указывает на нарушения при установлении критериев оценки заявок участников, а также на установление требования о предоставлении участниками оригинала или нотариально заверенной копии справки службы судебных приставов об отсутствии приостановления деятельности участника закупки.

В соответствии с п.1 ч.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч.2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно ч. 1 ст. 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 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч.6 ст.3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно п.2,3, 9 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- 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;

- требования к участникам такой закупки.

Заказчиком представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми по доводам заявителя поясняет, что указанные в техническом задании характеристики товаров не являются товарными знаками, знакам обслуживания, фирменными наименованиями, а являются общепринятыми марками товаров в соответствии с ГОСТами.

Пункт 15 Документации запроса предложений, содержит следующие положения: «В случае, если в технической части документации о запросе предложений присутствуют ссылки на товарные знаки, технические условия конкретных производителей, наименования фирм-производителей товаров участникам закупки следует читать их в сопровождении слов «или эквивалент» и принимать во внимание, что заказчик допускает использование в процессе производства работ товары иных производителей, удовлетворяющих требованиям, установленным в технической части документации о запросе предложений».

Таким образом, данный довод заявителя не находит своего подтверждения.

Относительно довода заявителя о неправомерно установленных критериях, заказчик пояснил, что правомерность критерия оценки заявок «Опыт поставки аналогичных товаров» подтверждается подпунктом «а» пункта 20.4 Положения, в соответствии с которым критерии оценки предложений могут касаться квалификации, надёжности участника. Соответственно, заказчиком установлен критерий оценки «Опыт поставки аналогичных товаров» для определения квалификации, надежности участников закупки. При этом стоит отметить, что в соответствии с документацией запроса предложений, отсутствие опыта поставки у участника закупки не является основанием для отклонения его заявки, что обеспечивает равный доступ к участию в торгах.

Данный довод заявителя Комиссия также считает несостоятельным.

Относительно довода заявителя о неправомерном требовании оригинала справки или нотариально заверенной копии справки службы судебных приставов об отсутствии приостановления деятельности участника закупки в качестве санкций за административное правонарушение, заказчик поясняет, что указанная справка нужна заказчику для подтверждения надежности участников закупки.

Правомерность требования указанной справки заказчик мотивирует подпунктом 5 пункта 10.2 Положения, в соответствии с которым заказчик включает в состав документации о закупке требования к участникам закупки и перечень представляемых ими документов для подтверждения соответствия, установленным требованиям.

Заявителем также обжалуется требование о получении данной справки не ранее дня опубликования извещения.

Заказчиком пояснено, что служба судебных приставов выдает справку в течение 1 рабочего дня. Срок рассмотрения заявлений, в том числе о выдаче справок, установлен пунктом 5 статьи 64.1 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», в соответствии с которым срок ответа на заявления составляет не более 10 календарных дней. Срок приема заявок по запросу предложений № 32009290175 «Поставка материалов для ремонта котельных» составлял 11 полных календарных дней. Следовательно, утверждение о необходимости заранее делать такую справку является не верным.

Комиссия считает требование о предоставлении оригинала справки или нотариально заверенной копии справки службы судебных приставов об отсутствии приостановления деятельности участника закупки, выданной не ранее дня опубликования извещения чрезмерным в силу следующего.

Ссылка заказчика на статью 64.1 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве» неуместна, так как данной статьей регламентируется рассмотрение заявлений, ходатайств лиц, участвующих в исполнительном производстве.

В рассматриваемом случае, должностные лица службы судебных приставов рассматривают заявления в соответствии со статьей 12 Федерального закона от 02.05.2006 №59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» (далее – Закон о порядке рассмотрения обращений), согласно которой письменное обращение, поступившее в государственный орган, орган местного самоуправления или должностному лицу в соответствии с их компетенцией, рассматривается в течение 30 дней со дня регистрации письменного обращения, следовательно участники закупки могут не успеть получить данную справку при таких условиях.

В соответствии с ч.4 ст.1 Закона о порядке рассмотрения обращений установленный настоящим Федеральным законом порядок рассмотрения обращений граждан государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами распространяется на правоотношения, связанные с рассмотрением указанными органами, должностными лицами обращений объединений граждан, в том числе юридических лиц, а также на правоотношения, связанные с рассмотрением обращений граждан, объединений граждан, в том числе юридических лиц, осуществляющими публично значимые функции государственными и муниципальными учреждениями, иными организациями и их должностными лицами.

Наряду с изложенным, требование о представлении в составе заявки оригинала справки или нотариально заверенной копии справки службы судебных приставов накладывает на участника дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения за ней в срок не ранее дня размещения в ЕИС извещения, что влечет риск невозможности вовремя подать заявку участником закупки, а также финансовые затраты за нотариальное заверение, а также ограничивает возможность участников аукциона в своевременном получении указанной справки, что влечет ограничение количества участников закупки. При таких обстоятельствах данный довод заявителя Комиссией признается обоснованным.

Более того, заявка победителя не содержала требуемых документов, а именно оригинала справки или нотариально заверенной копии справки службы судебных приставов об отсутствии приостановления деятельности участника закупки, вместо нее было приложено письмо с обязательством по предоставлению данной справки в течение трех дней со дня получения, что также свидетельствует о том, что участники могут не успеть сделать данную справку.

Также Комиссией установлено, что в нарушение пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, заказчиком в документации о закупке установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в закупке помимо предложения участника в отношении объекта закупки, сведения о результатах испытаний используемых товаров, а также конкретные показатели веществ, материалов, применяемых при изготовлении указанных товаров, а именно в ряде пунктов приложения технического задания установлены показатели технологических процессов изготовления указанных товаров, результаты испытаний, такие, например, как по позиции: «кирпич», «техпластина» - марка по морозостойкости F100. На изделиях допускаются вспучивающиеся включения общей площадью не более 1,0% площади вертикальных граней изделия. Предельные отклонения от номинальных размеров не должны превышать на одном изделии: по длине +/-4 мм, по ширине +/- 3 мм, по толщине +/- 3 мм. Дефекты внешнего вида изделия: Отбитости углов глубиной, отбитости ребер и граней длиной более 15 мм, шт. не более 4; количество трещине не должно превышать 4 шт.; в рабочей среде - воздух помещений, емкостей, сосудов; азот; инертные газы при давлении от 0,05 до 0,4 МПа или вода пресная, морская, промышленная, сточная без органических растворителей и смазочных веществ; раствор солей с концентрацией до предела насыщения; кислоты, щелочи концентрацией не более 20 % при давлении от 0,05 до 10,0 Мпа.

Данный перечень пунктов с излишними требованиями к показателям товаров не является исчерпывающим.

Предметом закупки является поставка материала для ремонта котельных, соответственно, если предметом аукциона являются материалы (которые участники самостоятельно не производят, а закупают у других лиц), то заказчику при составлении документации нет необходимости переписывать содержание регламентированных стандартных требований в документацию, а достаточно лишь указать, что предложения, выдвигаемые участниками, должны соответствовать ГОСТу, международным стандартам и иным техническим регламентам в зависимости от товара.

Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования о подробном описании в заявке химического состава и (или) компонентов товара, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Таким образом, довод заявителя об установлении чрезмерных требований к товарам и материалам Комиссия считает обоснованным.

На основании изложенного, Комиссия руководствуясь ч. 17, 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

Решила:

1.Признать жалобу заявителя обоснованной в части.

2.Признать в действиях заказчика нарушение ч.1 ст.2, п.2,3,9 ч.10 ст.4 Закона о закупках.

3.Выдать обязательное к исполнению предписание заказчику, направленное на устранение выявленных нарушений.

4.Передать материалы дела соответствующему должностному лицу УФАС по КБР для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Ведущий заседание Комиссии: