

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА-1799/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

22 ноября 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ИП Шадиева И.О., в присутствии представителей администрации Туапсинского городского поселения Туапсинского района, рассмотрев жалобу ИП Шадиева И.О. (далее – Заявитель) на администрации Туапсинского городского поселения Туапсинского района (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Благоустройство сквера «Клеопатра»» (извещение № 0118300000416000264) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе. В своей жалобе ИП Шадиев И.О. указывает, что в описании объекта закупки установлены требования к товарам, используемым при выполнении работ, которые противоречат ГОСТ и носят необъективный (избыточный) характер, что является нарушением ст. 33 Закона о контрактной системе.

Представители Заказчика, с доводами, изложенными в жалобе не согласились. Документация полностью соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Администрацией Туапсинского городского поселения Туапсинского района проводился электронный аукцион: «Благоустройство сквера «Клеопатра»» (извещение № 0118300000416000264).

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 300 000,00 рублей.

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной (ч. 2 ст. 7 Закона о контрактной системе).

На основании п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, 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 (ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе).

Согласно п. 2) ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция 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.

В «Сведениях о товарах (материалах), используемых при выполнении работ» аукционной документации установлено:

Позиция 4 «Известь»: Известь требуется с добавками либо без добавок.

Инструкция по заполнению заявки не содержит трактования слова «либо», при этом установлено «В случаях, прямо не описанных в настоящей инструкции считать, что показатели и их значения являются неизменными и в таком же виде должны быть указаны в заявке». Таким образом, в соответствии с инструкцией по заполнению заявки, участник закупки должен оставить данный показатель без изменений, однако согласно ГОСТ 9177-77 известь не может быть одновременно с добавками и без добавок, в связи с чем, описание данной позиции носит необъективный характер.

Позиция 8 «Песок»:

- полный остаток на сите № 063 должен быть, % по массе, свыше 30 до 45.

П. 4.2.3 ГОСТ 8736-2014 установлено, что Полный остаток песка на сите N 063 должен соответствовать значениям, указанным в таблице 2.

В процентах по массе

Группа песка	Полный остаток на сите N 063			
Повышенной крупности	<u>Св.</u>	65	<u>До</u>	75
Крупный	"	45	"	65
Средний	"	<u>30</u>	"	<u>45</u>
Мелкий	"	10	"	30
Очень мелкий		До 10		
Тонкий		Не нормируется		
Очень тонкий		"		

Инструкцией по заполнению заявки установлено: «п. 30. В случаях, прямо не описанных в настоящей инструкции считать, что показатели и их значения являются неизменными и в таком же виде должны быть указаны в заявке. «П. 29. В случае,

когда отдельные значения показателей товаров представляют собой величины, которые возможно установить только применительно к имеющимся товарам, по результатам проведения испытаний, если это предусмотрено нормативными документами и/или технической документацией/ информацией производителя товара, участник в заявке вместо значения такого показателя должен указать в заявке «-» (прочерк) или обозначить это любой аналогичной по своей сути фразой. В случае, если вопреки установленным заказчиком требованиям к диапазонному значению участник обладает информацией о конкретном значении показателя, то участник вправе указать конкретное значение такого диапазонного показателя в виде конкретного значения, сославшись при этом на п.29 настоящей инструкции в любой удобной для участника форме (например, «указано конкретное значение в соответствии с п.29 инструкции по заполнению заявки»). Положения данного пункта являются приоритетными в случае противоречий с положениями других пунктов инструкции (включая п.25, п.30 и др.)».

Таким образом, в данном случае приоритетное значение имеет п. 29, т.е. участник закупки имел право не указывать значение показателя «Полный остаток на сите № 063».

- содержание зерен крупностью: более 10 мм – не более 5; более 5 мм – не более 15; менее 0,16 мм – не более 15.

П. 4.2.4 ГОСТ 8736-2014 установлено, что содержание в песке зерен крупностью св. 10; 5 и менее 0,16 мм не должно превышать значений, указанных в таблице 3. Для песков, применяемых в составе асфальтобетонных смесей, содержание зерен менее 0,16 мм не нормируется.

В процентах по массе

Класс песка	Группа песка	Содержание зерен крупностью		
		Св. 10 мм	Св. 5 мм	Менее 0,16 мм
I	Повышенной крупности, крупный и средний	0,5	5	5
	Мелкий	0,5	5	10
II	Повышенной крупности	5	20	10
	Крупный и средний	<u>5</u>	<u>15</u>	<u>15</u>
	Мелкий и очень мелкий	0,5	10	20
	Тонкий и очень тонкий	Не допускается		Не нормируется

Заказчиком не указаны единицы измерения показателя «содержание в песке зерен» (проценты по массе). Вместе с тем, таблица 3 ГОСТ 8736-2014 также не содержит единиц измерения. Кроме того, Заявителем не доказано наличие отличных от ГОСТ единиц измерения содержания в песке зерен, что может ввести участников закупки в заблуждение или привести к ограничению количества участников закупки.

Позиция 13 «Щебень»:

- потери при прокаливании в щебне и песке не должны превышать, в % по массе: 3 или 7; Щебень и песок в зависимости от значений удельной эффективной

активности естественных радионуклидов $A_{эфф}$ до 370 Бк/кг. Заявитель указывает, что из описания данной позиции невозможно определить какой товар требуется Заказчику (щебень или песок). Щебень должен соответствовать ГОСТ 5578-94.

Представителем Заказчика пояснено, что во исполнение положений п. 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, Заказчик описал указанные показатели в полном соответствии с ГОСТ 5578-94.

Так ГОСТ 5578-94 установлено:

П. 4.3.1 Потери при прокаливании в щебне и песке не должны превышать, в % по массе:

7 - из отвального шлака;

3 - из шлаков текущего выхода и ковшовых остатков.

П. 4.3.8. Щебню и песку должна быть дана радиационно-гигиеническая оценка, по результатам которой определяют область его применения. Щебень и песок в зависимости от значений удельной эффективной активности естественных радионуклидов $A_{эфф}$ (1) применяют:

- при $A_{эфф}$ до 370 Бк/кг - во вновь строящихся жилых и общественных зданиях;

- при $A_{эфф}$ св. 370 до 740 Бк/кг - во вновь строящихся производственных зданиях и сооружениях.

- содержание пылевидных частиц не более, в % по массе: 1 или 3.

П. 4.3.4 ГОСТ 5578-94 установлено, что содержание пылевидных частиц не должно быть более, в % по массе:

7 - в щебне и песке из шлаков текущего выхода и ковшовых остатков при определении отмучиванием;

1 - в песке из гранулированных шлаков текущего выхода при определении набуханием;

3 - в щебне из отвальных шлаков при определении отмучиванием;

3 - в песке из отвальных шлаков при определении набуханием.

Таким образом, установленным Заказчиком требованиям (содержание пылевидных частиц в щебне), соответствует только одно значение – 3, при этом, Заказчик допускает указание в составе первой части заявки значение 1, которое соответствует исключительно песку, в связи с чем, описание позиции «Щебень» в части показателя «содержание пылевидных частиц» противоречит ГОСТ, носит необъективный характер и вводит участников закупки в заблуждение.

Позиция 12 «Земля»:

- состав требуется: торф от 9%, песок 10...15%, растительный слой как минимум 60%, перегной максимальное значение 15%. Органическое вещество: > 13,2%. Земля растительная должна характеризоваться слабой или нейтральной кислотностью (рН 5,5...7,5). Заявитель указывает, что невозможно представить конкретное

значение для каждого показателя. Кроме того, показатель «слабая кислотность» не существует.

Представителем Заказчика пояснено, что поскольку ГОСТ на землю механизированной подготовки отсутствует, Заказчиком были установлены требования на основании данных различных производителей. Так, согласно данным производителей (копии в материалах дела) кислотность градируется следующим образом:

3 – очень сильная кислотность;

4 – сильная кислотность;

5 – умеренная кислотность;

6 – слабая кислотность;

7 – нейтральная;

8 – слабая щелочность;

9 – умеренная щелочность;

10 – сильная щелочность;

11 – очень сильная щелочность.

Согласно инструкции по заполнению заявки «В случае, когда отдельные значения показателей товаров представляют собой величины, которые возможно установить только применительно к имеющимся товарам, по результатам проведения испытаний, если это предусмотрено нормативными документами и/или технической документацией/ информацией производителя товара, участник в заявке вместо значения такого показателя должен указать в заявке «-» (прочерк) или обозначить это любой аналогичной по своей сути фразой. В случае, если вопреки установленным заказчиком требованиям к диапазонному значению участник обладает информацией о конкретном значении показателя, то участник вправе указать конкретное значение такого диапазонного показателя в виде конкретного значения, сославшись при этом на п.29 настоящей инструкции в любой удобной для участника форме (например, «указано конкретное значение в соответствии с п.29 инструкции по заполнению заявки»). Положения данного пункта являются приоритетными в случае противоречий с положениями других пунктов инструкции (включая п.25, п.30 и др.)».

Таким образом, участник закупки вправе не указывать конкретные значения показателей «состав», «органическое вещество».

- растительная земля должна быть для применения при планировке садовых участков, организации газонов на объектах озеленения или благоустройства. Заявитель указывает, что в указанном случае, в соответствии с инструкцией по заполнению заявки «или» предполагает выбор, которого по сути нет. Аналогичное требование также установлено по позиции 10 «Затирка».

В соответствии с инструкцией по заполнению заявки «При установлении

требований к показателям, значения которых участник закупки менять не вправе, заказчик использовал фразу «(не) должен (-на, -но, -ны) быть». При предоставлении сведений по данному типу показателей, участник закупки должен представить в заявке значение (-я) показателя (-ей), следующих за указанной фразой, без изменений, т.е. без использования слов: «(не) должен (-на, -но, -ны) быть». Данное правило является приоритетным в случае возникновения противоречия с другими правилами инструкции (кроме п.30)».

Таким образом, участники закупки не должны делать выбор в указанной Заявителем ситуации.

По результатам проведения внеплановой проверки, Комиссией установлено, что в нарушение ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик в описании объекта закупки установил требования, не позволяющие определить соответствие закупаемых товаров потребностям Заказчика, а именно: позиция 12 «Земля» - должна характеризоваться более высокой плотностью и низким содержанием минеральных веществ и гумуса по сравнению с плодородным слоем; растительная земля должна использоваться для создания оптимального воздушно-водного режима и окультуривания недостаточно дренированных и глинистых участков.

Частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных [частями 4](#) и [4.1](#) настоящей статьи.

В соответствии с п. 3.35 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" (Зарегистрировано в Минюсте России 27.02.2015 N 36262) комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Рассмотрев доводы жалобы, а также проведя внеплановую проверку, Комиссией установлено, что допущенные при описании объекта закупки нарушения не повлияли на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Комиссия, руководствуясь ч. 1,3,4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Шадиева И.О. обоснованной в части необъективного описания объекта закупки по позициям 4, 8, 12.
2. Признать в действиях Заказчика - администрации Туапсинского городского поселения Туапсинского района нарушение ч. 3 ст. 7, п.п. 1, 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что допущенные нарушения на результат определения поставщика нарушения не повлияли - предписание не выдавать.
4. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 01 18300000416000264).
 - Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

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