

Решение № 03-10.1/86-2017

о признании жалобы обоснованной

19 апреля 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Зеленый Кит» (далее – Заявитель, Общество) на действия федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Омский государственный технический университет» (далее – ФГБОУ ВО «ОмГТУ», Заказчик) при осуществлении закупки «Выполнение работ по текущему ремонту аудитории № 429 в Учебно-лабораторном корпусе № 6 по адресу: г. Омск, пр. Мира, 11» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100001317000017) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

.....

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 2932 от 13.04.2017) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-2643 от 13.04.2017) Заказчиком были представлены (вх. № 3080 от 18.04.2017) материалы электронного аукциона, из которых следует, что 04.04.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 594851,42 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 17.04.2017 поступило двадцать три заявки, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, возражений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе 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](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что **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. 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.

В «Ведомости объемов работ» раздела III «Техническое задание» к документации об аукционе (далее - Техническое задание) были установлены требования к работам и к товарам, используемым при их выполнении.

В жалобе Заявителя указано:

*«Заказчик включил в Техническое задание раздел 3 документации об электронном аукционе п. 21, 33, 35, 39, 41 в требования к прочему описанию используемых материалов, описание цвета, а в некоторых пунктах и эскиза в формулировке: **«Цвет по согласованию с Заказчиком»**, **«Эскиз и цвет по согласованию с Заказчиком»**, не*

указав при этом конкретные показатели и характеристики данного требования, позволяющие определить участнику закупки, соответствующий требованиям товар».

Изучив Техническое задание, Комиссия установила, что по позициям 21, 33, 35, 39, 41 действительно содержатся указанные в жалобе формулировки, например:

21 – «Керамический гранит размером не менее 300*300мм, неполированный, квадратный, толщиной не менее 8 мм (высота плитуса не менее 100мм.) **Цвет по согласованию с Заказчиком**».

33 – «Краска акриловая вододисперсионная, стойкость к воздействию воды не менее 12 час. Время высыхания до 3 степени не более 1 час. **Цвет по согласованию с заказчиком**».

В возражениях Заказчика указано:

«При описании характеристик применяемых для выполнения работ материалов. Заказчик руководствовался разъяснениями Федеральной антимонопольной службы России, изложенными в письме от 01.07.2016г. № ИА/44536/16 (копия письма прилагается) в части пункта 3 настоящего письма «3. 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».

Руководствуясь данным правилом. Заказчик при установлении требований к применяемым материалам установил требования из чего изготавливается данный материал. размерам (длина, ширина, толщина, высота, состав, количество, комплектность поставляемых изделий), а так же дал право участнику согласовать применение материалов в части цвета и конфигурации изделий, которые будут у него в наличии или будет возможность приобретения их на момент выполнения работ, тем самым не устанавливая требований которые могут создать ограничения количества участников размещения закупки и ограничения конкуренции».

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, **который составляется путем включения** цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, **информации о товаре** (товарном знаке и (или) **конкретных показателях товара**), **указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника**, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, **а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение**.

Таким образом, указанное в Техническом задании условие «*по согласованию с заказчиком*» приводит к недостижению соглашения по всем существенным условиям договора.

Кроме того, представителями Заявителя даны пояснения о том, что указанное в Техническом задании условие приводит к затруднениям при формировании цены для участия в аукционе, поскольку тон колеровки краски существенно влияет на итоговую стоимость краски.

В отношении цвета дверных доводчиков Заявителем предоставлены прайс-листы поставщиков, из которых следует, что на функционирующем рынке товаров в основном предлагаются доводчики в ограниченном цветовом исполнении (белый, бронза и серебро) и в случае, если Заказчику потребуется иной цвет доводчика, то это может привести к недостижению соглашения с заказчиком при исполнении контракта либо к удорожанию стоимости доводчика.

Учитывая указанное, Комиссия признала жалобу обоснованной, действия Заказчика нарушающими пункт 1 части 1 статьи 33 и пункт 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссия отмечает, что по некоторым позициям требования к товару содержат признаки необъективного описания объекта закупки, например:

*25 – «**Грунтовка** полиакриловая, глубокого проникновения. Влагостойкость, Износостойкость, Защита от плесени и грибка, Защита от коррозии, Стойкость к ультрафиолетовому излучению, Устойчивость к моющим средствам, Атмосферостойкость. **Грунт** нетоксичен, пожаровзрывобезопасен, быстро сохнет».*

3.2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Федерального 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](#) настоящего Федерального закона 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.

Пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#), [частями 2](#) и [2.1](#) статьи 31 (при

наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также **декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.**

Согласно пунктам 3-9 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

6) утратил силу с 1 января 2014 года. - Федеральный [закон](#) от 28.12.2013 N 396-ФЗ;

7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные [статьями 289, 290, 291, 291.1](#) Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной

ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Однако в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе:

- в пункте 2 части 2 раздела 19 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе и инструкция по ее заполнению» Информационной карты документации об аукционе установлены требования о представлении во второй части заявки на участие в аукционе *«декларации о соответствии участника Аукциона требованиям, установленным пунктами 1 – 5 части 1 раздела 18 Информационной карты»*;

- пунктами 1 - 5 части 1 раздела 18 «Требования к участникам Аукциона» Информационной карты установлены требования, не в полной мере соответствующие пунктами 3 – 9 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, а именно:

- **1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим**

поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки в соответствии с требованиями постановления Правительства РФ от 29.12.2015г. № 1457 «о перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории российской федерации организациями, находящимися под юрисдикцией турецкой республики, а также организациями, контролируемые гражданами турецкой республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией турецкой республики, запрещено»;

2) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

4) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

5) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации».

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Зеленый Кит» на действия ФГБОУ ВО «ОмГТУ» при осуществлении закупки «Выполнение работ по текущему ремонту аудитории № 429 в Учебно-лабораторном корпусе № 6 по адресу: г. Омск, пр. Мира, 11» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100001317000017).
2. Признать в действиях ФГБОУ ВО «ОмГТУ» нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.
3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать ФГБОУ ВО «ОмГТУ» и оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.
4. По выявленным нарушениям передать материалы закупки должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/86-2017

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

19 апреля 2017 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Зеленый Кит» на действия Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Омский государственный технический университет» (далее – ФГБОУ ВО «ОмГТУ», Заказчик) при осуществлении закупки «Выполнение работ по текущему ремонту аудитории № 429 в Учебно-лабораторном корпусе № 6 по адресу: г. Омск, пр. Мира, 11» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100001317000017) (далее – электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях ФГБОУ ВО «ОмГТУ» нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 19.04.2017 № 03-10.1/86-2017, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ФГБОУ ВО «ОмГТУ» в срок до 03.05.2017:

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона;
- аннулировать электронный аукцион;
- разместить на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок информацию об отмене протоколов и аннулировании электронного аукциона.

2. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» обеспечить ФГБОУ ВО «ОмГТУ» возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания.

3. ФГБОУ ВО «ОмГТУ», оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» **проинформировать** Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в

пунктах 1-2 настоящего предписания **в срок до 04.05.2017** в **письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Шевченко А.Н.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.