

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 2117/2018 о нарушении

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

24 декабря 2018 года
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ИП Нижельского А.Н. (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ «ВДЦ «Смена» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Поставка кисломолочной продукции с преимуществом УИС» (извещение № 0318100028518000292) 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),

УСТАНОВИЛА:

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

Заявитель считает, что аукционная документация составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе. Заказчиком в описании объекта закупки установлены неправомерные требования по позиции «масло».

Представителями Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, протоколы, составленные в ходе проведения закупки. Представитель Заказчика не согласен с доводами жалобы и считает, аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» проводился электронный аукцион: «Поставка кисломолочной продукции с преимуществом УИС» (извещение №

0318100028518000292).

Начальная (максимальная) цена контракта – **6 767 199,14** рублей.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В силу ч.1 ст.65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в [частях 2 и 3 статьи 63](#) настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

На основании п. 1) ч. 1 ст. 64 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.

В соответствии с п. 1), п. 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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 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;

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;

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.

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе 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.

В силу 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 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 приложении 1 «Техническое задание» к «Описанию объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

В соответствии с разделом «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации значение, стоящее после «от» и/или «до» в предложении участника должно быть конкретизировано, не включая крайнее значение.

Диапазон значений, указанный через знак «-» (тире, дефис) и/или в сопровождении слов: «не менее», в предложении участника может быть равный или более установленного; «не более» в предложении участника может быть равный или менее установленного.

Таким образом, учитывая положения инструкции по заполнению заявки, Заказчик требует от участника закупки указать в своей заявке конкретный показатель кислотности, массовой доли влаги, массовой доли белка творога.

При этом, в соответствии с ГОСТ 31453-2013 «Творог. Технические условия» по физико-химическим показателям продукт должен соответствовать нормам, указанным в таблице 2:

Наименование показателя	Норма для продукта с массовой долей жира, %, не менее													
	обезжиренного, менее 1,8	2,0	3,0	3,8	4,0	5,0	7,0	9,0	12,0	15,0	18,0	19,0	20,0	23,0
Массовая доля белка, %, не менее	18,0			16,0				14,0						
Массовая доля влаги, %, не более	80,0	76,0		75,0	73,0	70,0	65,0		60,0					
Кислотность, °Т, не более	240		230			220		210				200		
Фосфатаза или пероксидаза	Не допускается													
Температура продукта при выпуске с предприятия, °С	4±2													

Примечание - Для продукта, произведенного из цельного молока, массовую долю жира устанавливают в технологической инструкции в виде диапазона фактических значений ("от....до....", %).

Исходя из раздела 7 ГОСТа 31453-2013 кислотность, массовая доли влаги, массовая доли белка творога является физико-химическим показателем продукта и определяется путем проведения испытаний.

Таким образом, показатель кислотности, массовой доли влаги, массовой доли белка творога не подлежит конкретизации и в зависимости от партий поставки товара может быть различной.

Кроме того, на момент подачи заявки на участие в аукционе участник закупки не обязан иметь товар в наличии, и не может определить конкретный показатель кислотности, массовой доли влаги, массовой доли белка творога.

В приложении 1 «Техническое задание» к «Описанию объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

В соответствии с разделом «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации диапазон значений, указанный через знак «-» (тире, дефис) и/или в сопровождении слов: «не менее», в предложении участника может быть равный

или более установленного; «не более» в предложении участника может быть равный или менее установленного.

Таким образом, учитывая положения инструкции по заполнению заявки, Заказчик требует от участника закупки указать в своей заявке конкретный показатель рН, массовой доли жира, массовой доли влаги, массовой доли поваренной соли.

При этом, в соответствии с п. 5.1.6 ГОСТ 32260-2013 «Сыры полутвердые. Технические условия» по физико-химическим показателям сыры должны соответствовать требованиям, указанным в таблице 4:

Наименование сыра	Массовая доля			Активная кислотность, рН
	жира в пересчете на сухое вещество	влаги, не более	хлористого натрия (поваренной соли)	
Советский	50,0±1,6	42,0	От 1,5 до 2,5 включ.	От 5,40 до 5,70 включ.
Российский	50,0±1,6	43,0	От 1,3 до 1,8 включ.	От 5,15 до 5,35 включ.
Голландский	50,0±1,6 (шаровидный)	43,0	От 1,5 до 3,0 включ.	От 5,25 до 5,45 включ.
	45,0±1,6 (брусковый)	44,0		
Костромской	45,0±1,6	44,0	От 1,5 до 2,5 включ.	

Исходя из раздела 7 вышеизложенного ГОСТ рН, массовая доля жира, массовая доля влаги является физико-химическим показателем продукта и определяется путем проведения испытаний.

Таким образом, показатель рН, массовой доли жира, массовой доли влаги не подлежит конкретизации и в зависимости от партий поставки товара может быть различной.

Кроме того, на момент подачи заявки на участие в аукционе участник закупки не обязан иметь товар в наличии, и не может определить конкретный показатель рН, массовой доли жира, массовой доли влаги.

В соответствии с письмом ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям

Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например значение - 5 единиц;

2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки.

Из письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» следует, что в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения. 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, установленные Заказчиком в описании товара, используемого при выполнении работ, требования с учетом положений инструкции по заполнению заявки вводят в заблуждение участников закупки, не позволяя предоставить конкретные показатели, которые станут известны при испытании определенной партии товара, что свидетельствует о нарушении ч. 3 ст. 7, п. 1) ч. 1 ст. 64, ч. 1 ст. 33, п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

На рассмотрении Комиссии установлено, что согласно протокола № 0318100028518000292 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 21.12.2018г. на участие в электронном аукционе подано 9 заявок участников закупки, 7 участников закупки отклонены от участия в электронном аукционе.

Допущенные нарушения содержат признаки административного

правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 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 Нижельского А.Н. обоснованной.
2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях Заказчика – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» нарушение ч. 3 ст. 7, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 64, ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что Заказчику - ФГБОУ «ВДЦ «Смена» выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе № 727 от 24.12.2018 г. по делу № ЭА-2104/2018, повторное предписание не выдавать.
4. 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.