

РЕШЕНИЕ № 1073/2020-КС

по делу № 023/06/64-2615/2020 о нарушении

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

05 июня 2020 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 ООО СК «ДОМ НЕДОРОГО» (далее – Заявитель) на действия ФКУ Упрдор «Черноморье» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Противооползневые мероприятия. Восстановление поврежденных ограждений на участках автомобильной дороги А-147 Джубга-Сочи-граница с Республикой Абхазия км 73+400 – км 83+400, км 99+600 – км 120+300 и км 139+090 – км 142+860» (извещение № 0318100051220000030) 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 обжалует положения документации электронного аукциона. В нарушение требований Закона о контрактной системе, аукционная документация содержит требования к товарам, используемым при выполнении работ. Инструкция по заполнению заявки на участие в

электронном аукционе противоречит требованиям законодательства о контрактной системе и вводит в заблуждение участников закупки.

Заказчиком представлены письменные пояснения по существу жалобы, в соответствии с которыми Заказчик не согласен с доводами жалобы и считает, что положения аукционной документации соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

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

Заказчиком – ФКУ Упрдор «Черноморье» проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Противооползневые мероприятия. Восстановление поврежденных ограждений на участках автомобильной дороги А-147 Джубга-Сочи-граница с Республикой Абхазия км 73+400 – км 83+400, км 99+600 – км 120+300 и км 139+090 – км 142+860» (извещение № 0318100051220000030).

Начальная (максимальная) цена контракта – **70 172 000,00** 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.

На основании 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.

В соответствии с 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, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

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

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 Приложении №4 к аукционной документации Заказчиком установлены требования к **используемым** товарам.

В соответствии с инструкцией по заполнению заявки аукционной документации требования к качеству, техническим характеристикам товаров (материалов), поставляемых в процессе выполнения работ, с указанием минимальных и максимальных значений показателей, а также значений показателей, которые не могут изменяться, установлены заказчиком в приложении № 4 к документации об электронном аукционе (далее по тексту - техническая часть). При составлении первой части заявки участники закупки должны предоставить конкретные предложения по полному перечню показателей и характеристик, соответствующие значениям, установленным в вышеуказанных разделах и приложениях, руководствуясь положениями настоящей инструкции.

В соответствии с ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе **поставляемого** заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Согласно ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 или 3.1 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Обоснование начальной (максимальной) цены контракта сформировано Заказчиком на выполнение работ, входящих в объект закупки. Обоснование начальной (максимальной) цены контракта в части поставляемого товара Заказчиком не предусмотрено.

Проектом контракта, который является неотъемлемой частью аукционной документации, предусмотрено:

1.1. Подрядчик **обязуется выполнить работы** по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Противооползневые мероприятия. Восстановление поврежденных ограждений на участках автомобильной дороги А-147 Джубга-Сочи-граница с Республикой Абхазия км 73+400 –км 83+400, км 99+600 – км 120+300 и км 139+090 – км 142+860 (далее – Работы), а Заказчик принять выполненные работы и оплатить их.

4.1. Для проверки предоставленных Подрядчиком **результатов работ**, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта, Заказчик проводит экспертизу согласно условиям настоящего Контракта.

7.1. **Оплату за выполненную Подрядчиком работу** Заказчик производит путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика. Источник финансирования – средства Федерального бюджета, в соответствии с лимитами бюджетных обязательств, доводимыми ему в установленном порядке главным распорядителем бюджетных средств на соответствующий финансовый год.

7.2. **Оплата за выполненные работы** осуществляется ежемесячно на основании подписанного обеими сторонами Акта приемки выполненных работ путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика.

Вышеуказанные положения проекта контракта позволяют сделать вывод о том, что Заказчик требует от участника закупки указания конкретных показателей

товаров, используемых при выполнении работ.

При этом в аукционной документации указано:

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного ч.3.1 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

*2) при осуществлении закупки **товара, в том числе поставляемого заказчику** при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:*

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим пунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Таким образом, документация электронного аукциона содержит требование о предоставлении, в первой части заявки на участие в электронном аукционе, конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, что является нарушением ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе.

П. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Согласно письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» неустановление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки может привести к возникновению у

участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.

В соответствии с инструкцией по заполнению заявки аукционной документации:

Знак «/» следует читать как «или», за исключением случаев, когда знак подобным образом указан в наименовании показателя согласно технической документации производителя или государственному стандарту, единицах измерения показателя. В последнем случае знак «/» указывается в составе первой части заявки в неизменном виде. Знак «;» означает перечисление всех необходимых заказчику товаров, характеристик товара. Знак «,» означает перечисление всех необходимых заказчику товаров, характеристик товаров, значений показателей товаров за исключением случаев указания нескольких допустимых характеристик, представляющих многообразие вариантов исполнения товара, перечисленных через запятую и обобщенных словом в единственном числе, после которого следует знак двоеточия («:»). В последнем случае знак «,» следует читать как «или», участник закупки в составе первой части заявки предлагает одну конкретную характеристику товара из перечисленных заказчиком.

При установлении заказчиком требований к нескольким допустимым альтернативным характеристикам товаров (материалов), разделенным союзами «или», «либо», «/», термином «допускается» участник закупки в первой части заявки указывает только те показатели, которые относятся к предлагаемой им характеристике товара (материала). Причем указанию в составе первой части заявки подлежит весь перечень показателей, относящихся к предлагаемой участником одной из альтернативных характеристик. Невыполнение данных требований влечет признание комиссией заявки не соответствующей положениям документации об аукционе.

В случае если установленным заказчиком показателям/характеристикам предшествуют термины «допускается», «допустимо» участник в составе первой части заявки должен сделать конкретное предложение, не сопровождающееся вышеперечисленными терминами. Термины «допускается», «допустимо» следует по смыслу трактовать как «или».

Таким образом, в зависимости от знаков, слов, словосочетаний, вариантов их исполнения меняется суть требований, что может вводить участников закупки в заблуждение. Заказчик не лишен возможности указать конкретно требуемые значения без использования таких знаков.

Включение инструкции по заполнению заявок в состав документации об аукционе должно осуществляться с целью дополнительных условий для более четкого и ясного понимания участниками потребностей заказчика в работах,

услугах, товарах. Не допускается посредством составления инструкции по заполнению заявок и применению ее при разработке требований к материалам, создавать необоснованные препятствия для заполнения заявок участниками закупок, тем самым ограничивая круг участников закупок.

Таким образом, разработанная заказчиком Инструкция не отвечает принципам Закона о контрактной системе.

Допущенные нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании п. 3.35 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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» 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).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе подана 1 заявка участника закупки, которая признана соответствующей требованиям аукционной документации.

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 ООО СК «ДОМ НЕДОРОГО» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика - ФКУ Упрдор «Черноморье» нарушение ч. 3 ст. 7, п. 2) ч. 1 ст. 64, ч.ч. 3, 6 ст. 66 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что указанное нарушение на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не повлияло, предписание об

устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318100051220000030).

5. 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.