

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 766/2017 о нарушении

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

15 мая 2017 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 «ВертикальМС» (далее – Заявитель) на действия администрации Кореновского городского поселения Кореновского района (далее – Заказчик) при проведении МКУ «Муниципальный заказ Кореновского городского поселения Кореновского района» (далее – Уполномоченное учреждение) электронного аукциона: «Выполнение работ по капитальному ремонту улично-дорожной сети в г.Кореновске: ул.Флотская от дома №1 до ул. Лермонтова в рамках реализации мероприятий подпрограммы «Строительство, реконструкция, капитальный ремонт и ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории Краснодарского края» государственной программы Краснодарского края «Развитие сети автомобильных дорог Краснодарского края» (извещение № 0818300032817000059) 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 аукционной документации. В своей жалобе ООО «ВертикальМС» указывает, что Заказчиком установлены требования к описанию участниками закупки товаров, значения показателей которых

определяются по результатам испытаний.

Представителями Уполномоченного учреждения и Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, заявки участников закупки, письменные пояснения по существу жалобы, с доводами которой представители Уполномоченного учреждения и Заказчика не согласны и считают, что документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

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

Уполномоченным учреждением – МКУ «Муниципальный заказ Кореновского городского поселения Кореновского района» проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по капитальному ремонту улично-дорожной сети в г.Кореновске: ул.Флотская от дома №1 до ул. Лермонтова в рамках реализации мероприятий подпрограммы «Строительство, реконструкция, капитальный ремонт и ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории Краснодарского края» государственной программы Краснодарского края «Развитие сети автомобильных дорог Краснодарского края» (извещение № 0818300032817000059). Заказчик – администрация Кореновского городского поселения Кореновского района.

Начальная (максимальная) цена контракта – 19 438 991,00 рубль.

В соответствии с 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 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.

Согласно 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) 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.

Частью 2 статьи 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. б) п. 3) ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию: при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар: согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара,

соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с 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.

Заказчиком в Разделе 2 «Описание объекта закупки Сведения о товарах (материалах), используемых при выполнении работ» аукционной документации установлены следующие требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товара (материала, оборудования), в частности:

- по позиции 1 «Битумы нефтяные дорожные вязкие»: Максимальная температура хрупкости - **Не выше** - 15 °С; Температура вспышки - **Не ниже** 230 °С;
- по позиции 27 «Смесь песчано-гравийная»: Содержание пылевидных и глинистых частиц, % - **не более** 5; Содержание зерен гравия, % - не менее 50% и не более 65%.

В соответствии с п. 1.2.2 ГОСТ 22245-90 по физико-химическим показателям битумы должны соответствовать требованиям и нормам, указанным в табл. 1.

Пунктом 4 Таблицы 1 ГОСТ 22245-90 установлен показатель: **Температура хрупкости**, °С, не выше.

Заказчиком в Разделе 8 «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации обусловлено: участнику следует учесть, что показатели, в зависимости от настоящей инструкции, могут иметь как одно конкретное значение, так и конкретное диапазонное значение. В случае, если значение показателя сопровождается словами: «не менее», «**не более**», «менее», «более», «уже», «шире», «не уже», «не шире», «выше», «ниже», «**не выше**», «максимальное значение», «минимальное значение», «min», «max», «как минимум», «от», «до», «свыше», «св.» (равно «свыше»), символом «-» участник должен указать конкретное значение показателя товара без использования указанных слов и символов (Исключения из данного правила: применение символа «-» внутри термина, определяющего характеристику товара (например, желто-зеленый, марки БН-30/70). Если требование к значению

показателя установлено в виде «не менее X и не более Y», участник должен предложить диапазонное значение, верхняя граница которого не более верхнего установленного значения и нижняя граница которого не менее нижнего установленного значения (без использование слов «не менее» и «не более»).

Таким образом, Заказчиком по позиции 1 «Битумы нефтяные дорожные вязкие», установлены требования к товару, не соответствующие положениям ГОСТ, что нарушает нормы ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, при этом, требование к указанию конкретных показателей, ограничивает права участников закупки при подаче заявки на участие в аукционе.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Обязанность производителей доводить до сведения неограниченного круга лиц конкретных характеристик товаров, таких как химический состав и подобных, определяемых по результатам испытаний, не закреплена действующим законодательством. Многие показатели определяются по результатам испытаний.

Установленные Заказчиком требования к товарам затрудняют возможность предоставления достоверных сведений о соответствующих показателях, так как по данным характеристикам участник закупки в своей заявке обязан указать показатели поставляемых товаров, точное определение которых возможно только после приобретения конкретной партии товаров и проведения соответствующих испытаний.

В соответствии с п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 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. Данный пункт письма Верховным судом Российской Федерации 09.02.2017 (дело №АКПИ16-1287) не отменен.

На основании вышеизложенного, установленные Заказчиком требования к описанию участниками закупки товаров, значения показателей которых определяются посредством проведения испытаний, свидетельствует о нарушении п. 1) ч. 1 ст. 33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Заказчиком в Разделе 8 «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации не предусмотрено применение участниками закупки следующих слов, используемых Заказчиком при описании предлагаемых товаров: «не ниже», что может вводить участников закупки в заблуждение и препятствовать корректному определению показателей материалов и повлечь ограничение количества участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в аукционной документации ненадлежащую инструкцию по заполнению заявки, нарушают п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, документация об электронном аукционе составлена с нарушениями Закона о контрактной системы, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса 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 ООО «ВертикальМС» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – администрации Кореновского городского поселения Кореновского района нарушение ч. 3 ст. 7, [п. 1\), п. 2\) ч. 1](#) ст. 33, [п. 1\), п. 2\) ч. 1 ст. 64](#) Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что Заказчику – администрации Кореновского городского поселения Кореновского района, Уполномоченному учреждению - МКУ «Муниципальный заказ Кореновского городского поселения Кореновского района» (единой комиссии) выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, повторное предписание не выдавать, повторно материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу не передавать.

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

