

РЕШЕНИЕ № 07-15/2018-026

Дата оглашения решения: 20 февраля 2018 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 26 февраля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

при участии представителей:

Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации городского округа Кохма (далее – Заказчик): <...>,

Комитета по управлению муниципальным имуществом и муниципальными заказами администрации городского округа Кохма (далее – Уполномоченный орган): <...>,

ООО «Автотрест»: <...>,

в отсутствие ООО «Перспектива» (далее – Заявитель, Общество) (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

13.02.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «Перспектива» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации городского округа Кохма при проведении электронного аукциона на текущее содержание автомобильных дорог городского округа Кохма (извещение №0133300028918000006).

Согласно первому доводу жалобы Заказчиком в разделе III «Перечень основных материалов (товаров), используемых для выполнения работ, и требования к их характеристикам» документации о закупке по следующим позициям установлены показатели товаров, значения которых возможно получить только путем проведения испытаний:

П. 10 «Асфальтобетонная смесь»:

Требования к смеси:

...

Предел прочности при сжатии при температуре 50оС, МПа, не менее: 0,5;

Водостойкость, не менее: 0,6;

Водостойкость при длительном водонасыщении, не менее: 0,5;

Требования к минеральному порошку:

...

Пористость, %, не более: 30;

Набухание образцов из смеси порошка с битумом, %, не более: 1,6;

Влажность, % по массе, не более: 1,0;

П. 15 «Остановочный павильон»:

Требования к материалам:

Лист профилированный:

...

Прочность двухслойного покрытия при обратном ударе, Дж: 10-15;

Прочность двухслойного покрытия при растяжении по Эриксену, мм, не менее: 6;

Блеск двухслойного покрытия, %, не менее: 50;

Труба профильная, для изготовления стоек:

...

Предел текучести сигмат 0,5, Н/мм², не менее: 215;

Временное сопротивление сигмав, Н/мм², не менее: 353;

Относительное удлинение дельта5, %, не менее: 24.

...

В соответствии со вторым доводом жалобы положения п. 2.2 проекта контракта документации о закупке, согласно которому в случае, если в ходе исполнения контракта по каким-либо причинам обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) банковских дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения контракта, не соответствующее требованиям Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

ООО «Перспектива» сообщает, что Заказчик имеет право на получение обеспечения исполнения контракта на стадии подачи заявки или при подписании контракта. Возможность требовать представление нового обеспечения или внесение изменений в действующее обеспечение на стадии исполнения контракта Законом о контрактной системе не предусмотрено, единственное исключение предусмотрено ч. 7 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Также, по мнению Заявителя, формулировка «в случае, если в ходе исполнения контракта по каким-либо причинам обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту» не конкретизировано и имеет широкое толкование, в том числе может включать в себя предоставление недостоверной банковской гарантии. Наличие данного условия проекта контракта документации о закупке, даёт исполнителю по контракту возможность предоставления недействительной банковской гарантии и возможность ее замены в ходе исполнения обязательств по контракту, что, как указывает ООО «Перспектива», противоречит действующему законодательству и увеличивает риск заключения контракта с недобросовестным участником закупки.

Общество указывает, что на участника закупки условиями аукционной документации возложены риски действительности банковских гарантий на весь период ее предоставления, в силу чего подрядчик в ходе исполнения контракта может быть повторно обязан предоставить обеспечение исполнения контракта. Подобное условие, включенное в проект контракта документации о закупке, по мнению ООО «Перспектива», должно содержать уточнение о том, что действие указанного пункта не распространяется на случаи, когда подрядчиком по контракту предоставлена недостоверная банковская гарантия, поскольку у Заказчика имеется возможность проверить достоверность предоставляемой банковской гарантии на стадии подачи заявок на участие в электронном аукционе.

В третьем доводе жалобы указано, что в п. 26 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке установлено следующее требование к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. Но при этом Заказчиком не установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки данному требованию.

Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации городского округа Кохма, Комитет по управлению

муниципальным имуществом и муниципальным заказам администрации городского округа Кохма в своих возражениях на жалобу, а также их представители на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указали, что Заказчик и Уполномоченный орган не согласны с доводами Заявителя, нарушений при проведении закупки допущено не было.

Рассмотрев представленные Заявителем, Заказчиком, Уполномоченным органом документы, заслушав представителей Заказчика, Уполномоченного органа и ООО «Автотрест», участвующих в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) 30.01.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) было размещено извещение №0133300028918000006 о проведении электронного аукциона на текущее содержание городских автомобильных дорог городского округа Кохма.

2) начальная (максимальная) цена контракта – 25 053 702,16 рублей;

3) дата начала подачи заявок – значение соответствует фактической дате и времени размещения извещения по местному времени организации, осуществляющей размещение (30.01.2018);

4) дата и время окончания подачи заявок – 15.02.2018 09:00;

5) согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 16.02.2018 №0133300028918000006-1 на участие в электронном аукционе было подано четыре заявки от участников закупки;

6) к участию в электронном аукционе допущены четыре участника закупки.

Относительно первого довода жалобы Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Согласно п. 1, 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:

1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с ч. 3 - 6 ст. 66 Закона о контрактной системе 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 п. 33 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке указано, что в первой части заявки участника электронного аукциона должна быть представлена информация обо всех показателях товара (материала), установленных в разделе III «Описание объекта закупки» документации о закупке (конкретные показатели). При этом показатели товаров, в отношении которых установлены минимальные и (или) максимальные значения (т.е. использованы слова «не более», «не менее», «выше», «ниже», «от», «до», и т.п.) и которые могут изменяться в рамках установленных значений, а также заданы условия выбора показателей товаров, в заявке на участие в аукционе должны быть указаны конкретным (одним) значением (видом, величиной), конкретной (одной) характеристикой товара, за исключением случаев, если это установлено в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными документами, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании или нормативными документами и/или технической документацией/информацией производителя товара. Слова «менее», «более» не включают обозначенные предельные размеры максимальных и минимальных значений. Слова «не менее», «не более», «от», «до» включают обозначенные предельные размеры минимальных и максимальных значений.

Таким образом, из положений инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе следует, что если значения показателей установлены в технических регламентах диапазоном, то в заявке на участие в электронном аукционе значения данных показателей указываются аналогично в виде диапазона.

В соответствии с 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) 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, 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 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, 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 п. 9 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке указано, что **обоснование необходимости использования нестандартных показателей, требований, обозначений и терминологии не предусмотрено.**

Таким образом, Заказчик, при описании объекта закупки с учетом п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, должен использовать стандартные показатели и требования, предусмотренные 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.

В п. 10 раздела III «Перечень основных материалов (товаров), используемых для выполнения работ, и требования к их характеристикам» документации о закупке указано, что асфальтобетонная смесь должна соответствовать ГОСТ 9128-2013 «Смеси асфальтобетонные, полимерасфальтобетонные, асфальтобетон, полимерасфальтобетон для автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия» (далее – ГОСТ 9128-2013), также в указанном пункте установлены следующие **требования к смеси:**

Песчаная, высокопористая, горячая;

Наибольший размер минеральных зерен, мм: 5;

Марка: II;

Предел прочности при сжатии при температуре 50°C, МПа, не менее: 0,5;

Водостойкость, не менее: 0,6;

Водостойкость при длительном водонасыщении, не менее: 0,5;

Смеси являются однородными...

Согласно п. 4.1.12 ГОСТ 9128-2013 показатели физико-механических свойств пористых и высокопористых асфальтобетонов из горячих смесей должны соответствовать указанным в таблице 6.

Таблица 6

| Наименование показателя | Значение для марки | |
|--|--------------------------------|--------------------------------|
| | I | II |
| Предел прочности при сжатии при температуре 50 °С, МПа, не менее | 0,7 | 0,5 |
| Водостойкость, не менее | 0,7 | 0,6 |
| Водостойкость при длительном водонасыщении, не менее | 0,6 | 0,5 |
| Водонасыщение, % по объему, для: - пористых асфальтобетонов - высокопористых асфальтобетонов | Св. 4,0 до 10,0 «10,0» 18,0 | Св. 4,0 до 10,0 «10,0» 18,0 |
| Примечания | | |
| 1. Для крупнозернистых асфальтобетонов значение предела прочности при сжатии при температуре 50°C и показатели водостойкости не нормируются. | | |
| 2. Для вырубков и кернов нижние пределы водонасыщения не нормируются. | | |

Таким образом, Заказчик в документации о закупке при описании требований к асфальтобетонной смеси полностью повторил требования ГОСТ 9128-2015 для указанных показателей. Как следует из положений инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе, данные показатели необходимо установить в виде диапазона, в рассматриваемом случае указанный диапазон полностью будет скопирован участником закупки из документации о закупки, что также подтвердили представители Заказчика и ООО «Автотрест» на заседании Комиссии Ивановского УФАС России.

Между тем, на заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика не смогли пояснить свою необходимость в указании в документации о закупке рассматриваемых показателей, а также целесообразность копирования участниками закупки в своих заявках показателей асфальтобетонной смеси полностью повторяющих ГОСТ 9128-2015, при условии, что требование о соответствии указанному стандарту в документации о закупке установлено.

Таким образом, при описании требований к асфальтобетонной смеси Заказчиком были допущены нарушения п. 1, 2 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

В п. 10 раздела III «Перечень основных материалов (товаров), используемых для выполнения работ, и требования к их характеристикам» документации о закупке указано, что асфальтобетонная смесь должна соответствовать ГОСТ 9128-2013 «Смеси асфальтобетонные, полимерасфальтобетонные, асфальтобетон, полимерасфальтобетон для автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия» (далее – ГОСТ 9128-2013), также в указанном пункте установлены следующие требования к **минеральному порошку**:

Марка: МП-1, активированный;

Пористость, %, не более: 30;

Набухание образцов из смеси порошка с битумом, %, не более: 1,6;

Влажность, % по массе, не более: 1,0...

П. 4.1.22 ГОСТ 9128-2013 установлено, что минеральный порошок, входящий в состав смесей и асфальтобетонов, должен соответствовать требованиям ГОСТ 16557*.

* На территории Российской Федерации действует ГОСТ Р 52129-2003 «Порошок минеральный для асфальтобетонных и органоминеральных смесей. Технические условия (с Поправкой)» (далее – ГОСТ 52129-2003).

В Таблице 1 ГОСТ 52129-2003 указаны показатели свойств порошков:

| Наименование показателя | Значение для порошка марки | | |
|---|--|--|---|
| | МП-1 | | МП-2 |
| | неактивированный порошок | активированный порошок | |
| Зерновой состав, % по массе: мельче 1,25 мм «0,315» «0,071» | Не менее 100 Не менее 90 От 70 до 80 | Не менее 100 Не менее 90 Не менее 80 | Не менее 95 От 80 до 95 Не менее 60 |
| Пористость, %, не более | 35 | 30 | 40 |
| Набухание образцов из смеси порошка с битумом, %, не более | 2,5 | 1,8 | 3,0 |
| Водостойкость образцов из смеси порошка с битумом, %, не более | Не нормируется | | 0,7 |
| Показатель битумоемкости, г, не более | То же | | 80 |
| Влажность, % по массе, не более | 1,0 | Не нормируется | 2,5 |
| Примечание – В минеральном порошке, получаемом из горной породы, прочность на сжатие которой выше 40 МПа, содержание зерен мельче 0,071 мм допускается на 5% меньше указанного в таблице. | | | |

Таким образом, требования к минеральному порошку были установлены не в соответствии с ГОСТ 52129-2003, однако, в документации о закупке обоснование необходимости использования нестандартных показателей отсутствует, что противоречит требованиям п. 1, 2 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

В п. 15 раздела III «Перечень основных материалов (товаров), используемых для выполнения работ, и требования к их характеристикам» документации о закупке указано, что остановочный павильон должен соответствовать ГОСТ 23457-86, ОСТ 218.1.002-2003, также в данном пункте указаны требования к материалам остановочного павильона, в том числе к **листу профилированному**: ...

Прочность двухслойного покрытия при обратном ударе, Дж: 10-15;

Прочность двухслойного покрытия при растяжении по Эриксену, мм, не

менее: 6;

Блеск двухслойного покрытия, %, не менее: 50...

В документации указано, что лист профилированный должен соответствовать требованиям ГОСТ Р 52146-2003 «Прокат тонколистовой холоднокатаный и холоднокатаный горячеоцинкованный с полимерным покрытием с непрерывных линий. Технические условия» (утвержден постановлением Госстандарта РФ от 25.11.2003 №330-ст) (далее – ГОСТ 52146-2003).

Согласно п. 5.12 ГОСТ 52146-2003 показатели качества двухслойного полимерного покрытия на лицевой стороне проката и методы испытаний имеют следующие значения:

| Показатель качества полимерных покрытий | Значение показателя качества полимерных покрытий | | Метод испытаний |
|---|--|-------------------|-----------------|
| | лакокрасочного | пластизолевого | |
| 1 Адгезия, баллы | 0 | 0 | Приложение Г |
| 2 Прочность при обратном ударе, Дж | 5-10 | 10-15 | Приложение Д |
| 3 Прочность при растяжении по Эриксену, мм | Не менее 6 | Не менее 6 | Приложение Е |
| 4 Прочность при изгибе на 180° | Не более 3Т | Не более 1Т | Приложение Ж |
| 5 Твердость полимерного покрытия | F-H-2H | F-H | Приложение И |
| 6 Цветовое различие | Не более 1 | Не более 1 | Приложение К |
| 7 Блеск, % | 10-80 | 10-60 | Приложение Л |

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика подтвердили, что требования к данному материалу были установлены на основании указанного стандарта и имеют особое значение для Заказчика. Профилированный лист используется для изготовления остановочных павильонов, к внешнему виду и устойчивости таких материалов и их покрытий предъявляются повышенные требования. Профилированный лист должен быть устойчив к воздействиям атмосферных факторов, перепадов температуры и влажности, механическим воздействиям, а также обладать антивандальными свойствами.

Между тем, Комиссией Ивановского УФАС России было установлено, что значение по показателю «Блеск» было установлено не в соответствии с ГОСТ

52146-2003. Представители Заказчика затруднились ответить, в связи с чем, был сужен диапазон значений показателя, а также не смогли обосновать конкретную необходимость, как в данном показателе, так и в показателях «Прочность при обратном ударе», «Прочность при растяжении по Эриксену» (значения данных показателей полностью повторяют указанные в ГОСТ 52146-2003 диапазоны).

Учитывая изложенное, Комиссией Ивановского УФАС России в действиях Заказчика были установлены нарушения п. 1, 2 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

В п. 15 раздела III «Перечень основных материалов (товаров), используемых для выполнения работ, и требования к их характеристикам» документации о закупке указаны требования к **трубе профильной, для изготовления стоек**: ...

Класс прочности: КР215;

Предел текучести $\sigma_{0,5}$, Н/мм², не менее: 215;

Временное сопротивление σ_B , Н/мм², не менее: 353...

Документацией о закупке установлено, что трубы профильные должны соответствовать ГОСТ 32931-2015 «Трубы стальные профильные для металлоконструкций. Технические условия» (далее – ГОСТ 32931-2015).

Согласно п. 6.3.1 ГОСТ 32931-2015 механические свойства труб при испытании на растяжение должны соответствовать указанным ниже значениям:

| Класс прочности | Предел текучести, Н/мм, не менее | Временное сопротивление, Н/мм, не менее | Относительное удлинение, %, не менее |
|-----------------|----------------------------------|---|--------------------------------------|
| КР205 | 205 | 330 | 24 |
| КР215 | 215 | 353 | 24 |
| ... | ... | ... | ... |

Таким образом, в документации о закупки установлены диапазоны значений идентичные ГОСТ 32931-2015, исходя из требований инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе, участник закупки в своей заявке укажет диапазоны, полностью повторяющие ГОСТ 32931-2015. На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика не смогли обосновать свою необходимость в данных показателях товара, что нарушает п. 1 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд – совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом о

контрактной системе порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Согласно определению слова «нужда» из словаря Ожегова С.И. – это потребность, недостаток в необходимом. Таким образом, устанавливаемые требования, должны быть обусловлены наличием у Заказчика соответствующей, доказанной потребности и необходимости в чем-то конкретном.

Следовательно, Заказчик вправе включить в документацию о закупке такие требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных или муниципальных функций. При этом Заказчик вправе детализировать предмет закупок, однако, такая детализация должна быть обусловлена конкретными потребностями Заказчика. Заказчик устанавливает требования к техническим характеристикам (потребительским свойствам) товара с учетом, в том числе его потребностей, специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств. Законом о контрактной системе не предусмотрено ограничений по включению в документацию о закупке требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика.

При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников аукциона или ограничение доступа к участию в электронном аукционе.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика не смогли доказать необходимость установления в документации о закупке значений показателей товара в виде диапазонов полностью повторяющих установленные ГОСТ 32931-2015, ГОСТ 52146-2003, ГОСТ 52129-2003, ГОСТ 9128-2013 значения.

Вместе с тем, представители Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России не смогли обосновать свою необходимость в установлении значений показателей сужающих диапазоны, установленные ГОСТами (показатели «Набухание образцов из смеси порошка с битумом» для минерального порошка, «Блеск» для листа профилированного), а также установлении значения по показателю «Влажность» для минерального порошка, несмотря на то, что согласно ГОСТ 52129-2003 он не нормируется.

Таким образом, установленные Заказчиком в документации о закупке требования к показателям товара не обоснованы реальными потребностями Заказчика. Установление соответствующих требований к товарам затрудняет возможность предоставления достоверных сведений о соответствующих показателях, так как по данным характеристикам участники закупки в своей заявке обязаны указать показатели поставляемых товаров, определение которых возможно только после приобретения конкретной партии товара и проведения соответствующих испытаний. Кроме того, ряд показателей копирует диапазоны значений, установленные соответствующими ГОСТ, и участники закупки в своих заявках на участие в

электронном аукционе с учетом положений инструкции по заполнению заявки имеют возможность копирования указанных диапазонов. Наличие же в инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе возможности представления по рассматриваемым показателям неконкретных значений, а показателей, установленных соответствующим стандартом, подтверждает отсутствие необходимости Заказчика в рассматриваемых показателях и усложнении документации о закупке.

При установлении в документации, извещении о закупке требований к описанию участникам 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, являются избыточными и затрудняют формирование заявки у участника закупки.

В рассматриваемом случае Заказчиком в документации о закупке были установлены требования к значениям показателей компонентов товара, например, к показателям пористости, набухания образцов из смеси порошка с битумом, влажности для минерального порошка, входящего в состав асфальтобетонной смеси, а не к самому товару, что является нарушением требований Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, первый довод жалобы является обоснованным, при формировании документации о закупке Заказчиком были нарушены положения п. 1, 2 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Второй довод жалобы признан Комиссией Ивановского УФАС России необоснованным ввиду следующего.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно п. 43 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке указывает, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт,

обеспечения исполнения контракта в соответствии с Федеральным законом. Документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта предоставляется заказчику одновременно с проектом контракта. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе,** или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. ... Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. В банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии. При предоставлении обеспечения контракта участником закупки, с которым заключается контракт, соблюдаются требования ч. 1 ст. 37 Закона о контрактной системе.

В соответствии со ст. 309, п. 1 ст. 310 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором (п. 1 ст. 329 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 374 ГК РФ требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии.

В силу пп. 2 п. 1 ст. 378 ГК РФ обязательство гаранта перед бенефициаром по независимой гарантии прекращается окончанием определённого в независимой гарантии срока, на который она выдана.

Согласно п. 2.2 проекта контракта документации о закупке в случае если **в ходе исполнения контракта** по каким-либо причинам обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, подрядчик обязуется в

течение 10 (десяти) банковских дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения контракта.

Поскольку срок, на который выдана гарантия, является существенным условием гарантийного обязательства, следовательно, если обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончило своё действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, Заказчик вправе включить в контракт условие об обязанности подрядчика представить Заказчику надлежащее обеспечение исполнения контракта.

Такое обеспечение направлено на защиту государственных заказчиков от действий недобросовестных участников размещения заказов и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов, поскольку предоставление гарантии является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и наличия у неё намерения исполнить контракт.

Указанная позиция подтверждается судебной практикой по делам №А75-4902/2015, №А76-22736/2016.

Ч. 7 ст. 96 Закона о контрактной системе предусматривает, что в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

По смыслу указанной нормы, право поставщика (подрядчика, исполнителя) на уменьшение размера обеспечения контракта обусловлено частичным исполнением контракта и не относится к оспариваемому п. 2.2 проекта контракта документации о закупке.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика по данному доводу жалобы пояснили следующее.

Рассматриваемый пункт проекта контракта документации о закупке возможно применить только при предоставлении исполнения контракта в виде банковской гарантии. При исполнении контракта нельзя исключать, что банковская гарантия по независящим от поставщика (подрядчика, исполнителя) и Заказчика обстоятельствам может прекратить свое действие или по иным причинам перестать обеспечивать исполнение контракта. Как было указано представителями Заказчика, нередки случаи отзыва лицензий у банков, ранее выдававших банковские гарантии. Указанное не влечет недействительность банковской гарантии как таковой на момент предоставления ее Заказчику и до отзыва лицензии у банка, однако, такая гарантия перестает обеспечивать исполнение контракта. Также представители Заказчика описали другую возможную ситуацию: если срок

действия контракта продлен по решению суда, и банковская гарантия перестала действовать по основанию, предусмотренному пп. 2 п. 1 ст. 378 ГК РФ. В данном случае контракт будет действовать, но его исполнение обеспечено не будет.

С учётом изложенного, включение п. 2.2 в проект контракта документации о закупке не противоречит Закону о контрактной системе и не позволяет победителю закупки представить на этапе заключения контракта недостоверное обеспечение исполнения контракта.

Предоставление недостоверной (недействительной) банковской гарантии означает, что обеспечение исполнения контракта не предоставлено. Таким образом, при предоставлении такой гарантии действуют установленные законом последствия непредоставления обеспечения исполнения контракта.

По смыслу ч. 4 и 5 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после представления участником закупки, с которым заключается контракт, соответствующего обеспечения, а в случае непредставления участником закупки такого обеспечения в срок, установленный для заключения контракта, названный участник считается уклонившимся от заключения контракта. Предоставление недостоверной (недействительной) банковской гарантии при заключении контракта влечет признание участника уклонившимся от заключения контракта.

Относительно третьего довода жалобы Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с ч. 1, ч. 1.1, 2 и 2.1 **(при наличии таких требований)** ст. 31 Закона о контрактной системе.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно п. 26 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке следующие требования предъявляются в равной мере ко всем участникам закупок:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Таким образом, в п. 26 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке указано требование в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

В п. 28 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, не установлен.

Учитывая вышеизложенное, документы, подтверждающие соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, участникам закупки представлять не нужно.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика подтвердили, что так как п. 28 раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке не содержит требований о представлении документов о соответствии участника требованиям п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, то, соответственно, участнику закупки какие-либо документы представлять не нужно.

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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14 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).

Как указано выше, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 16.02.2018 №0133300028918000006-1 на участие в электронном аукционе было подано четыре заявки от участников закупки, к участию в электронном аукционе допущены четыре участника закупки.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представителями ООО

«Автотрест» было указано, что допущенные Заказчиком при описании объекта закупки нарушения Закона о контрактной системе не воспрепятствовали заполнению заявки на участие в электронном аукционе и не повлекли сложностей в указании значений по рассматриваемым показателям.

Таким образом, в связи с тем, что допущенное Заказчиком нарушение не повлияло на исход торгов, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания.

Руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на действия Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации городского округа Кохма при проведении электронного аукциона на текущее содержание автомобильных дорог городского округа Кохма (извещение №0133300028918000006) обоснованной в части первого довода жалобы.

2. Установить в действиях Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации городского округа Кохма нарушения п. 1, 2 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

4. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Подписи членов Комиссии