

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № ЭА – 1715/2017 о нарушении**

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

**24 июля 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 ИП Листопацкого <...> (далее – Заявитель) на действия ГБОУ КК школа-интернат спортивного профиля (далее - Заказчик) при проведении департаментом по регулированию контрактной системы Краснодарского края (далее – Уполномоченный орган) электронного аукциона № 0318200063917001694: «Оказание услуг по организации питания» 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 Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что аукционная документация составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе. Заказчиком в Приложении к описанию объекта закупки неправомерно установлены показатели товаров, значения которых становятся известными по результатам проведения испытаний.

Представители Заказчика, Уполномоченного органа с доводами жалобы не согласны. Аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

30 июня 2017 года департаментом по регулированию контрактной системы Краснодарского края размещены извещение о документации о проведении электронного аукциона на оказание услуг по организации питания для нужд ГБОУ КК школа-интернат спортивного профиля.

Начальная (максимальная) цена контракта – 12 005 400,00 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.

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.

На основании 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 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;

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.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе).

Заказчиком в поз. 78, поз. 79 «Томатная паста» Приложения к описанию объекта закупки установлено следующее:

78	Томатная паста	Массовая доля растворимых сухих веществ (за вычетом хлоридов), % не менее	25
		Органолептические, физико-химические показатели	Соответствуют ГОСТ Р 54678-2011 Продукты томатные концентрированные. Общие технические условия.
79	Томатная паста	Массовая доля растворимых сухих веществ (за вычетом хлоридов), % не менее	30
		Органолептические, физико-химические показатели	Соответствуют ГОСТ Р 54678-2011 Продукты томатные концентрированные. Общие технические условия.

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.

Согласно п. 7.3 ГОСТ Р 54678-2011 определение физико-химических показателей проводят:

- массы нетто — по ГОСТ 8756.1;
- массовой доли сахаров — по ГОСТ 8756.13;
- массовой доли растворимых сухих веществ — по ГОСТ 28562;
- массовой доли хлоридов — по ГОСТ 26186;
- массовой доли титруемых кислот — по ГОСТ 25555.0;
- массовой доли минеральных примесей — по ГОСТ 25555.3;
- посторонние примеси — визуально.

Таким образом, установленное Заказчиком значение показателя «Массовая доля растворимых сухих веществ (за вычетом хлоридов), % не менее» по поз. 78, поз. 79 «Томатная паста» становится известным по результатам проведения испытаний определенной партии товара.

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.

Требование к указанию участником закупки в составе заявок показателей товаров, определяемых по результатам испытаний, нарушает требования ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, документация об электронном аукционе в части указания требования о представлении значения показателя «Массовая доля растворимых сухих веществ (за вычетом хлоридов), % не менее» по поз. 78, поз. 79 «Томатная паста» составлена с нарушениями Закона о контрактной системы, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, согласно Разделу 8 аукционной документации «Инструкция по заполнению заявки» описание объекта закупки в графе «Показатель, ед.изм.» может содержать показатели, значения которых не могут быть определены однозначным образом (одним числовым значением), а фиксируются верхней или нижней границей, и могут изменяться в зависимости от различного рода факторов (изменение окружающей среды, воздействие иных внешних или внутренних параметров), а также в силу физической природы данных показателей. Показатели в таком случае устанавливаются в связке со словосочетаниями «не менее» или «не более», или иным аналогичным образом, и содержатся в графе «Показатель, ед.изм.», а в графе «Значение» указывается их предельная величина (максимальная или минимальная). Словосочетание «не менее» или «не более», или аналогичное ему из графы «Показатель, ед.изм.» не исключается. При этом «не менее» означает, что предельное значение, предлагаемое участником, должно быть равно или больше установленного, «не более» – равно или меньше.

Согласно жалобе Заявителя в поз. 68, поз. 69 «Масло сливочное», поз. 70 «Сметана», поз. 64 «Творог», поз. 66 «Кефир», поз. 67 «Молоко» Приложения к описанию объекта Заказчиком также неправомерно установлен показатель «Массовая доля жира, % не менее», значение которого становится известным по результатам проведения испытаний.

В поз. 68 «Масло сливочное» Заказчиком установлено:

68	Масло сливочное	ВИД	Несоленое, сладкосливочное
		<u>массовая доля жира, % не менее</u>	72,5
		соответствие требованиям	Федеральный закон РФ от 12.06.2008 г. № 88- ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» или технический

	нормативного документа*	регламент Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013)
	Органолептические, физико-химические показатели	Соответствуют ГОСТ 32261-2013 Масло сливочное. Технические условия.

Аналогичным образом предъявлены требования к предоставлению показателей, определяемых по результатам испытаний в поз. 64, 66, 67, 69, 70 Приложения к описанию объекта закупки.

Показатель «Массовая доля жира» не является показателем химического состава, значение которого становится известным при испытании определенной партии товара. Обжалуемый показатель является стандартным и отражается на упаковке производителя.

Согласно ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

ИП Листопацким <...> не представлены документы, подтверждающие доводы жалобы в части неправомерного требования Заказчика о предоставлении значения показателя «Массовая доля жира».

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).

Комиссия, руководствуясь ч. 1, ч. 4 ст. 105 и на основании ч. 15 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 Листопацкого <...> обоснованной в части неправомерного установления показателя «Массовая доля растворимых сухих веществ (за вычетом хлоридов), % не менее» в поз. 78, поз. 79 «Томатная паста» Приложения к описанию объекта закупки.
2. Признать в действиях Заказчика - ГБОУ КК школа-интернат спортивного профиля нарушение п.1) ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что указанные нарушения на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не повлияли, предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.
4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.
5. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318200063917001694).

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