Решение № 03-10.1/42-2015

о признании жалобы необоснованной

18 февраля 2015 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«……» - заместителя руководителя управления, Председателя комиссии;

«……» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«……» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Евротопливо» (далее – заявитель, Общество) на действия Федерального государственного казенного учреждения комбинат «Иртыш» Управления Федерального агентства по государственным резервам по Сибирскому федеральному округу (далее – заказчик, ФГКУ комбинат «Иртыш» Росрезерва) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку мазута топочного марки М-40 II вида (извещение № 0352100005515000008) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителя заказчика – «……» (доверенность от 17.02.2015);

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом извещенного о дате времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России (вх. № 1478 от 16.02.2015) поступила жалоба заявителя на действия заказчика, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), а именно:

«*Считаем, что отклонение заявки на участие в электронном аукционе в целях определения поставщика на выполнения работ по поставке мазута топочного для обеспечения нужд Федерального государственного казенного учреждения комбинат «Иртыш» необоснованно так как и в техническом задании информационной карте конкурсной документации и проекте Государственного контракта (приложение № 2) прописано Заказчиком, что поставляемый товар мазут марки М-40 II вида должен соответствовать указанным показателям с формулировками.*

ГОСТ 10585-99, по которому изготавливается мазут М-40 предусматривает точно такие же показатели с формулировкой «не более», «не менее», «не выше», не ниже.

И если ООО «Евротопливо» указало бы точные показатели, а не согласно ГОСТ 10585-99 и Требованиям конкурсной документации Заказчика, то оно тем самым бы ввело в заблуждение Единую комиссию и эти показатели были бы ложными, так как имеют либо верхний или нижний предел значения и это при приемки товара и проведения экспертизы Заказчиком могло стать причиной не принятия товара из-за несоответствия показателей указанных в Заявке и фактических при поставке.

Например, согласно условий Технического задания документации Температура вспышки в открытом тигле должна быть не ниже 90° С, ООО «Евротопливо» при подаче заявки указывает что она будет составлять 91° С а при поставке товара и проведение экспертизы Температура вспышки в открытом тигле составит 110° С что не противоречит как Техническому заданию так и ГОСТ 10585-99 по которому изготавливается мазут М-40, но противоречит заявленному показателю при подаче заявки от Участника.

Это создаст прецедент не принятия товара по причине несоответствия условия поданной заявки.

Что касается Федерального закона №44-ФЗ пункта б) части 3 статья 66 в ней сказано:

3. Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

б) конкретные показатели. 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 места происхождения товара *или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя;*

Какими действиями ООО «Евротопливо» нарушило ФЗ № 94? ООО «Евротопливо» указало показатели предлагаемого к поставке товара согласно требованиям Заказчика прописанными в конкурсной документации и в соответствии с ГОСТ 10585-99, по которому изготавливается мазут М.-40».

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1325э от 12.02.2015) заказчиком были представлены материалы электронного аукциона, из которых следует, что 20.01.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 12600000 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 06.02.2015, на участие в электронном аукционе поступило 6 заявок, 2 участникам было отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения аукциона от 09.02.2014 указано, что в электронном аукционе участвовало два участника закупки, наиболее низкая цена контракта 12348000 руб. предложена участником с порядковым номером 3.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 11.02.2014 победителем признано ООО «ТоргТрансОйл» (участник с порядковым номером 3).

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, возражений заказчика, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в частности, 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 пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что 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.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального 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.

Данные требования были установлены заказчиком в Техническом задании документации об электронном аукционе (далее - Техническое задание).

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта на поставку товара первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие сведения:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией.

б) конкретные показатели, 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 силу части 1 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) **непредоставления информации**, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В силу пункта 2 части 6 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия оформляет протокол рассмотрения заявок на

участие в таком аукционе, подписываемый всеми присутствующими на заседании аукционной комиссии ее членами не позднее даты окончания срока рассмотрения данных заявок. Указанный протокол должен содержать, в частности, информацию о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, которой присвоен соответствующий порядковый номер <...> к участию в таком аукционе и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе с обоснованием этого решения, в том числе с указанием положений документации о таком аукционе, которым не соответствует заявка на участие в нем, положений заявки на участие в таком аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией о нем.

Из Технического задания следует, что заказчиком, были установлены следующие требования к поставляемому товару:

«1.) Зольность, $^0/_0$, не более: 0,04.

2.) Температура вспышки в открытом тигле, ^{0}С, не ниже: 90.

3.) Температура застывания, ^{0}С, не выше: +10.

4.) Массовая доля серы, $^0/_0$, не более: 1.

5.) Массовая доля воды: $^0/_0$ не более: 1,0.

6.) Теплота сгорания (низшая), кДж/кг, не мене: 40740.

7.) Массовая доля механических примесей, $^0/_0$ не более: 0,5.

*8.) Кинематическая вязкость при 80^{0}С, м^2/с (сСт), не более: 59,0*10^{-6} (59,0)».*

Изучив первые части заявок всех участников закупки, Комиссия установила, что в заявке Общества указано следующее:

«1). <u>Качество поставляемого товара</u>:

Качество поставляемой продукции будет соответствовать требованиям ГОСТ 10585-99 «Топливо нефтяное. Мазут. Технические условия» с изм. 1 – 5:

- *Зольность, $^0/_0$, **не более**: 0,04.*
- *Температура вспышки в открытом тигле, ^{0}С, **не ниже**: 90.*
- *Температура застывания, ^{0}С, **не выше**: +10.*
- *Массовая доля серы, $^0/_0$, **не более**: 1.*
- *Массовая доля воды: $^0/_0$ **не более**: 1,0.*
- *Теплота сгорания (низшая), кДж/кг, **не мене**: 40740.*
- *Массовая доля механических примесей, $^0/_0$ **не более**: 0,5.*
- *Кинематическая вязкость при 80^{0}С, м^2/с (сСт), **не более**: 59,0*10^{-6} (59,0)*

- *Содержание водорастворимых кислот и щелочей – отсутствие;*
- *Содержание сероводорода и летучих меркаптанов – отсутствие».*

Из протокола рассмотрения заявок от 06.02.2015 следует, что заявка ООО «Евротопливо» (номер в протоколе 5) признана несоответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе по следующему основанию: *«При рассмотрении первых частей заявок, Единой комиссией было установлено, что первые части заявок у участников №2 и №5 в месте описания технических характеристик поставляемого товара вместо точных показателей содержат такие словосочетания, как «не более», «не выше», «не менее» и т.д. Согласно пункта б) части 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ первая часть заявки на поставку товара должна содержать* ***конкретные*** *показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе.*

На основании части 3 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ Единой комиссией было принято решение о несоответствии первых частей заявок участников №2 и №5 требованиям пункту б) части 3 статьи 66 Федерального закона №44-ФЗ».

Комиссия Омского УФАС России считает, что в заявке Общества действительно не были указаны конкретные показатели товара, следовательно, аукционная комиссия заказчика правомерно отказала Обществу в допуске к участию в электронном аукционе по вышеуказанным основаниям, в связи с чем, жалоба признается **необоснованной**.

4. При осуществлении в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее нарушение:

4.1. В соответствие с пунктом 2 части 1 статьи 64 Федерального 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 Федерального закона о контрактной системе и инструкцию 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 силу подпункта «б» пункта 1 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать конкретные показатели, 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**;

Однако в нарушение вышеназванных норм в пункте 16 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе» Информационной карты аукциона указано:

«Первая часть заявки должна содержать:

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания, фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы, ***наименование места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара*** *при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы, указание (декларирование) наименования страны происхождения товара, наименования производителя. Ответственность за достоверность происхождения товара, указанного в заявке, несет участник закупки».*

Комиссия отмечает, что в силу положений Федерального закона от 31.12.2014 № 498 «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», вступившего в законную силу с 31.12.2015 (Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru, 31.12.2014, «Собрание законодательства РФ», 05.01.2015, № 1 (часть I), ст. 51, «Российская газета», № 1, 12.01.2015) в подпункте «б» пункта 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе слова «места происхождения товара или наименование производителя товара» были заменены словами **«страны происхождения»**.

Таким образом, заказчиком в документации об аукционе были установлены требования к первой части заявки без учета изменений, внесенных Федеральным законом от 31.12.2014 № 498-ФЗ.

При этом комиссия отмечает, что данное нарушение не повлияло на результат определения поставщика, поскольку заявки участников закупки, помимо прочего содержали сведения о наименовании страны происхождения товара.

4.2. В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального 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.

Согласно пунктам 7 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать декларацию о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного

частью 3 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе.

Вместе с тем в нарушение указанных норм заказчиком в пункте 16 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе» документации не установлено требование для участников закупки о том, что вторая часть заявки должна содержать декларацию о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям учитывая, что закупка проводилась заказчиком для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

При этом комиссия отмечает, что данное нарушение не повлияло на результат определения поставщика, поскольку заявки участников закупки, помимо прочего содержали декларацию о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства.

4.3. В соответствии с пунктом 4 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: **ограничение** участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В силу пункта 5 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются **преимущества**, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 настоящего Федерального закона.

В разделе «**Преимущества**» извещения № 0352100005515000008 заказчиком указано: *«Субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям (в соответствии со статьей 30 Федерального закона №44-ФЗ»***.**

Вместе с тем, в нарушение требований пункта 4 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в разделе «**Ограничение** участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ (согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ)» извещения № 0352100005515000008 заказчиком указано: ***«в соответствии с аукционной документацией».***

Однако документация об электронном аукционе не содержит указания на ограничение участия в определении поставщика.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Евротопливо» на действия Федерального государственного казенного учреждения комбинат «Иртыш» Управления Федерального агентства по государственным резервам по Сибирскому федеральному округу при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку мазута топочного марки М-40 II вида (извещение №0352100005515000008).

2. Признать в действиях Федерального государственного казенного учреждения комбинат «Иртыш» Управления Федерального агентства по государственным резервам по Сибирскому федеральному округу нарушение требований пункта 4 статьи 42, пункта 5 части 5 статьи 63, пункта 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 1 части 3 и пункта 7 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.

3. По фактам выявленных нарушений законодательства в сфере закупок передать материалы электронного аукциона (извещение № 0352100005515000008) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «……»

Члены Комиссии: «……»

«……»