

РЕШЕНИЕ № 1159/2020-КС

по делу № 023/06/64-2878/2020 о нарушении

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

22 июня 2020 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ИП Коныгина Г.В. (далее – Заявитель) на действия ГКУ СО КК «Новороссийский СРЦ для несовершеннолетних» при проведении электронного аукциона: «Поставка молочных продуктов на 3 квартал 2020 г.» (извещение № 0318200057720000053) 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.

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

Заказчиком – ГКУ СО КК «Новороссийский СРЦ для несовершеннолетних» проводился электронный аукцион: «Поставка молочных продуктов на 3 квартал 2020 г.» (извещение № 0318200057720000053).

Начальная (максимальная) цена контракта – **288 647, 03 руб.**

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 силу ч.1 ст.59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой

информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно 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 следующую информацию: 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) 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.

В соответствии с 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: 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; 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.4 ст.33 Закона о контрактной системе при описании объекта закупки требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги устанавливаются заказчиком при необходимости.

В соответствии с 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.

Заказчиком проводится электронный аукцион: «Поставка молочных продуктов на 3 квартал 2020 г.» (извещение № 0318200057720000053).

В соответствии Раздела 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации Заказчик установил требования к товарам.

Наименование продукции, входящей в объект закупки	Код по ОКПД*	Товарный знак	Требования, установленные к техническим, качественным характеристикам продукции, входящей в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность/соответствие)		Периодичность и время поставки продукции	Ед. изм.	Кол-во (максимальная)	Начальная цена по позиции, руб.
			Наименование и ед.изм. показателя	Описание, значение				
2	3	4	5	6	7	8	9	10
				пастеризованное, жидкость				
				ВИД				

		Консистенция	непрозрачная однородная нетягучая, слегка вязкая			
		Вкус и запах	без посторонних привкусов и запахов, с легким привкусом кипячения			
		Цвет	Белый			
		массовая доля жира, %	2,5			
Молоко питьевое	10.51.11.111	массовая доля белка, %	не менее 3	Периодичность: в будние дни,	шт. 1	65 739,06
		запас срока годности товара на момент поставки, % от срока, установленного производителем	не менее 90	количество согласно заявкам Заказчика, время поставки с 9:00 часов до 13:00 часов, не менее 2-х раз в неделю. Доставлять продукцию		
		тара, упаковка, фасовка, л.	полиэтиленовый пакет или картонная продукция, 1л.	специализированным транспортом с соблюдением санитарных норм. Транспорт соответствует санитарно- эпидемиологическим правилам СП 2.3.6.1066-01;		
		Вкус и запах	чистые кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов	Водитель, должен иметь при себе личную медицинскую книжку установленного образца, работать в спецодежде; строго соблюдать правила личной гигиены, обеспечивать сохранность, качество, безопасность, и правила транспортировки (разгрузки) пищевых продуктов.	шт. 300	17 541,00
Кефир	10.51.52.114	вид	сладко-сливочное несоленое выраженные сливочный и привкус			
		Вкус и запах	пастеризации, без посторонних привкусов и запахов			
		Консистенция и внешний вид	Плотная, пластичная, однородная			
		Цвет	светло-желтый, однородный по всей массе			
		сорт	высший			
Масло сливочное	10.51.30.111	массовая доля жира, %	не менее 82,5		шт. 1225	121 091,25
		запас срока годности товара на момент поставки, % от срока, установленного производителем	не менее 90			
		тара, упаковка, фасовка, кг.	брикетами в кашированную упаковочную фольгу, 0,17			
		Вкус и запах	Чистые, кисломолочные,			

Творог	10.51.40.330	Вкус и запах	без посторонних привкусов и запахов. Белый или с кремовым оттенком, равномерный по всей массе	шт. 1449	78651,72
		Цвет	Мягкая, мажущаяся или рассыпчатая с наличием или без ощутимых частиц молочного белка		
		Консистенция и внешний вид			
		массовая доля жира, %	9,0		
		массовая доля белка, %	не менее 16		
		запас срока годности товара на момент поставки, % от срока, установленного производителем	не менее 90		
		тара, упаковка, фасовка, гр.	Пачка, кашированная фольга, полимерные или картонные стаканчики, 200		
		Вкус и запах	Выраженный сырный, слегка кисловатый		
		Цвет	От белого до светло-желтого, однородный по всей массе		
		Консистенция и внешний вид	Эластичное, однородное во всей массе. Корка ровная, тонкая, без толстого подкоркового слоя, покрытая парафиновыми, полимерными, комбинированными составами или полимерными материалами		
Сыр	10.51.40.131	массовая доля жира, %	не более 50	кг. 50	23165,00
		массовая доля белка, %	не менее 23		
		сорт	высший		
		запас срока годности товара на момент поставки, % от срока, установленного производителем	не менее 90		
		тара, упаковка,	весовой		

В п.37 Раздела 10 аукционной документации установлено требование к составу заявки на участие в электронном аукционе, а именно:

7) 1) при заключении контракта на поставку товара:

а) согласие участника электронного аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки в отношении которого в документации об аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (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 поставку товара, который является эквивалентным товару, указанному в документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией электронного аукциона, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается контракт.

2) при проведении аукциона на выполнение работы или оказание услуги (при отсутствии в документации требований к товару, используемому при выполнении работы или оказании услуги) – согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией

3) при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей позиции, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей позиции, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник аукциона предлагает для использования товара, который является эквивалентным товару, указание в документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией, условия содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара

Заявитель указывает, что Заказчик в техническом задании выбрал единицу измерения «шт».

Применение единицы измерения «шт» обусловлено тем, что в графе «Требования, установленные к техническим, качественным характеристикам продукции, входящей в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность/соответствие)» Описания объекта закупки применен вес единицы в килограммах и литрах.

Данный довод необоснован.

Заявитель указывает, что Заказчиком по поз.3 «Творог» технического задания установлено ограничение по фасовке «пачка, кашированная фольга, полимерные или картонные стаканчики» в нарушение технических регламентов ТР ТС 005/2011.

При формировании описания объекта закупки заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. Однако из буквального толкования вышеприведенных положений Закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом прописать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые ему необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 № 880 «О принятии технического

регламента Таможенного союза «О безопасности пищевой продукции» утвержден «ТР ТС 021/2011. Технический регламент Таможенного союза. О безопасности пищевой продукции» в соответствии с ч. 1 ст. 24 которого специализированная пищевая продукция подлежит государственной регистрации.

К специализированной пищевой продукции относятся:

- 1) пищевая продукция для детского питания, в том числе вода питьевая для детского питания;
- 2) пищевая продукция для диетического лечебного и диетического профилактического питания;
- 3) минеральная природная, лечебно-столовая, лечебная минеральная вода с минерализацией свыше 1 мг/дм³ или при меньшей минерализации, содержащая биологически активные вещества в количестве не ниже бальнеологических норм;
- 4) пищевая продукция для питания спортсменов, беременных и кормящих женщин;
- 5) биологически активные добавки к пище (БАД).

Заказчик пояснил, что по позиции 3 «творог» из технического регламента ТС 005/2011 из множества возможных упаковок для пищевых продуктов выбрана упаковка более удобная для хранения продукта (творога) в холодильниках учреждения.

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.

Заявитель указывает, что остаточный срок годности установленный Заказчиком в «Описание объекта закупки» ограничивает потенциальных Участников закупки.

Из пояснений, представленных Заказчиком следует, что Учреждение организует процесс питания воспитанников на основании приказа министерства труда и социального развития Краснодарского края от 03.07.2019г. № 1088 « Об утверждении норм питания в организациях социального обслуживания Краснодарского края социально-реабилитационных центров для несовершеннолетних, детских домах для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с дополнительным образованием, детских домах-интернатах для умственно отсталых детей, комплексном центре помощи детям оставшимся без попечения родителей, школе-интернате для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, школе-интернате с профессиональным обучением и о внесении изменений в приказ министерства труда и социального развития Краснодарского края от 25.11.2014 г. № 957 «Об утверждении норм питания в организациях социального обслуживания Краснодарского края - домах-интернатах (пансионатах) для престарелых и инвалидов, домах милосердия, специальных домах-интернатах для престарелых и инвалидов, геронтологических центрах, реабилитационных центрах лиц с умственной отсталостью, психоневрологических интернатов, детских домах- интернатах для умственно отсталых детей, комплексных центрах социального обслуживания населения, центрах социальной адаптации для лиц без определенного места жительства, социально-оздоровительных центрах и иных организациях, осуществляющих стационарное обслуживание».

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 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.

Из вышеизложенного следует, что Поставщик не имея на складе товар, при подаче заявок, Поставщик ограничен. Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю. В связи с чем, указать в первой части заявки на участие в закупке точный остаточный срок годности на момент поставки возможно только на дату передачи товара конкретному получателю. Срок годности «масло сливочное» согласно действующего стандарта ГОСТ 32261-2013, при температуре (16 ± 2) С° составляет 120 суток. В соответствии с техническим заданием, периодичность поставки Заказчику требуется «не менее 2-х раз в неделю, таким образом Заказчик требует получать товар с минимальным остаточным сроком 108 суток, что также существенно ограничивает количество участников, учитывая временные затраты на транспортировку и формирование сопроводительных документов к товару.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Документация закупки содержит Раздел «Проект контракта» в котором Заказчиком установлено требование к Поставщику при исполнении контракта: *«Поставка Заказчику продукции, указанного в приложение №1 («Описание объекта закупки»), осуществляется Поставщиком в период с 01 июля 2020 года по 30 сентября 2020 года партиями, на основании заявки Заказчика, поданной не позднее, чем за 1 (один) календарный день до момента поставки, осуществлённой посредством факсимильной связи, или электронной почты, или путём устной заявки по телефону. Заказчик по согласованию с Поставщиком может внести изменения в заявку».*

В составе первой части заявки заказчик требует предоставления конкретного показателя остаточного срока годности **на момент поставки 90%**. Указанные показатели не могут относиться к конкретным функциональным, техническим показателям товара. Исполнение контракта предусмотрено со дня подписания контракта до 30.09.2020г. после получения заявки Заказчика. Согласно ст.473 ГК срок годности товара определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию. Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю.

Заявителем 10.06.2020 г. направлен запрос на разъяснение положений аукционной документации с указанием на решение Краснодарского УФАС (решение № 160/2020-КС).

Заказчиком дан ответ на разъяснение положений документации об электронном аукционе от 11.06.2020 №РД1. Заказчиком не внесены изменения в аукционную документацию.

Указать в первой части заявки на участие аукционе в электронной форме точный остаточный срок годности на момент поставки возможно только на дату передачи товара конкретному получателю.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч.3 ст.7, п.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

Допущенные Заказчиком нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 КоАП.

Согласно протоколу №0318200057720000053-1 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.06.2020 г. подано 3 заявки, все заявки допущены.

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, 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 ИП Коныгина Г.В. обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7, п.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях Заказчика – ГКУ СО КК «Новороссийский СРЦ для несовершеннолетних» нарушение ч.3 ст.7, п.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что указанное нарушение на результат определения поставщика (подрядчика) не повлияло, предписание не выдавать.
4. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318200057720000053).
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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