

РЕШЕНИЕ

по делу №К-124/16 о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок

04 октября 2016

г.Майкоп

Резолютивная часть оглашена 30.09.2016 г.

Решение в полном объеме изготовлено 04.10.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: заместителя председателя Комиссии УФАС – <...>., временно исполняющего обязанности руководителя Управления, членов Комиссии УФАС: главного специалиста – эксперта Управления <...>.; ведущего специалиста-эксперта <...>, в присутствии представителей Заказчика – Администрации муниципального образования "Энемское городское поселение" (далее – АМО «Энемское городское поселение», Заказчик) <...>. (доверенность от 28.09.2016), рассмотрев жалобу ООО «Континент» на действия Заказчика – АМО "Энемское городское поселение" при проведении на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту дорог в асфальтовом исполнении в муниципальном образовании «Энемское городское поселение» Тахтамукайского района Республики Адыгея (извещение №0176300002216000051) (далее – Аукцион), проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея поступила жалоба ООО «Континент» от 25.09.2016 на положения Аукционной документации.

В своей жалобе Заявитель указал, что:

Заказчик разместил на официальном сайте документацию о проведении электронного аукциона (таблица № 2 приложения № 1 к Информационной карте – требования к материалам), нарушающую Закон о закупках и не позволяющую подать заявку.

1. В п. 1 (Знаки дорожные по ГОСТ Р 52290-2004): произвольно перенес слова «не менее» из графы «наименования показателя» в графу «значение показателя»,

потребовав от участников закупки представить конкретные показатели. Значения показателей в ГОСТ не сопровождаются словами «не менее». Они включены непосредственно в название показателя, что указывает на то, что данные значения не подлежат конкретизации; изменил наименование показателя, так как в соответствии инструкцией по заполнению заявки: «В случае, если значение показателя сопровождается словами, определяющими эквивалентность: «от», «до», «(не) менее», «(не) более», «(не) больше», «(не) меньше», «не менее» (цифровое значение) «не более» (цифровое значение), «(не) уже», «(не) шире», «(не) выше», «(не) ниже», «(не) хуже», «лучше», «свыше», «превышать», «максимальное значение», «минимальное значение», «min», «max», «минимум», «максимум», «как минимум», «(не) короче», «(не) длиннее», символом «...», участник должен указать одно точное значение параметра товара».

Кроме того, вместо «Коэффициент яркости β , %, не менее», указал: «Коэффициент яркости элементов изображений знаков для цветов белый, красный, оранжевый, синий, %».

2. В п. 3 «Смесь асфальтобетонная горячая плотная мелкозернистая марка II, тип Б (*1) по ГОСТ 9128-2013» установлены следующие требования: Предел прочности при сжатии: при температуре 50°C – не менее 1,0%; при температуре 20°C - не менее 2,2%; при температуре 0°C - не более 12%.

Согласно ГОСТ 9128-2013 Предел прочности при сжатии измеряется в **МПа** (таблица 4).

Таким образом, требование Заказчика о представлении показателя «Предел прочности при сжатии» в «%», а не в «МПа» противоречит ГОСТ и не позволяет правильно подать заявку. Единица измерения (% , МПа) является частью наименования показателя, поэтому не подлежит согласно инструкции по заполнению заявки изменению.

3. В п. 4 Заказчик установил требования к Битуму БНД 90/130, по ГОСТ 22245-90, при этом произвольно перенес слова «не менее», «не более» и т.д. из графы «наименования показателя» в графу «значение показателя», потребовав от участников закупки представить конкретные показатели, что не соответствует указанному ГОСТу.

Закон о закупках не обязывает участников закупки иметь в наличии товар на момент подачи заявки. Запрашиваемые Заказчиком конкретные химические показатели битума могут быть получены только путем лабораторного анализа уже имеющегося товара, в связи с чем, требование Заказчика о представлении конкретных показателей ограничивает доступ к участию в аукционе лиц, не имеющих в наличии товар.

Таким образом, Закон о закупках позволяет указывать в описании объекта закупки только функциональные, технические и качественные характеристики товара. Указание требований к химическому составу товара не предусмотрено.

4. В пунктах 13 и 14 (Камни бортовые) Заказчик устанавливает требования к материалам, из которых должен быть изготовлен товар и требует представления их конкретных показателей, между тем требования о представлении конкретных показателей цемента, из которого должны быть сделаны камни бортовые,

нарушает п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о закупках.

5. В п. 15 Заказчик требует представить сведения о химическом составе заполнителей бетона (пп.15.10 Допустимое содержание пород и минералов, отнесенных к вредным примесям в заполнителях - сера, сульфиды, кроме пирита (марказит, пирротин и др.), и сульфаты (гипс, ангидрит и др.), в пересчете на SO₃; пп.15.17 магнетит, гидроксиды железа (гетит и др.), апатит, нефелин, фосфорит, являющиеся породообразующими минералами и т.п.)

Согласно ГОСТ 7473-2010 «Смеси бетонные. Технические условия», время пригодности бетонной смеси составляет несколько часов (от 1 час 30 минут до более 3 часов).

ГОСТ 7473-2010 закрепляет: *«6.6 Результаты приемо-сдаточных и периодических испытаний по определению всех нормируемых показателей качества бетонной смеси и бетона должны сообщаться потребителю в документе о качестве, а результаты определения прочности бетона в проектном и другом нормируемом возрасте, указанном в договоре на поставку бетонной смеси, производитель обязан сообщить потребителю по его требованию не позднее чем через 3 сут после проведения испытаний. Результаты определения прочности бетона в проектном возрасте допускается сообщать потребителю не для каждой партии бетонной смеси, а по нескольким партиям, выпущенным последовательно за определенный период времени, не превышающий двух недель».*

Таким образом, тот бетон, который будет использоваться при выполнении работ, в настоящее время не приготовлен, с ним не проведены лабораторные исследования, и участники закупки не могут знать его конкретные характеристики.

6. В п. 15 Заказчик требует использование при выполнении работ бетона, изготовленного по ГОСТ 26633-2012. Данный ГОСТ утратил силу с 1 сентября 2016 г. Вместо него [Приказом](#) Росстандарта от 17 марта 2016 г. № 165-ст введен в действие ГОСТ 26633-2015. Участники закупки не могут выполнить требование Заказчика об использовании товара, который не изготавливается с 1 сентября 2016 г.

7. Заказчик нарушил порядок разъяснения положений аукционной документации.

Разъяснение Заказчика, что в наименовании показателя участники закупки указывает конкретное значение противоречит Инструкции по заполнению заявки, в которой говорится: «Конкретизации участником подлежат только значения показателей, **наименования показателей конкретизации не подлежат**». Кроме того, Заказчик осуществил изменение и дополнение инструкции по заполнению заявки, поскольку установил новое требование, что показатели, перечисляемые через тире «-» подлежат конкретизации. Об этом ничего не говорилось в инструкции по заполнению заявки, поэтому Заказчик был обязан внести изменения и продлить срок подачи заявок.

8. Среди требований к товарам Заказчиком допущено большое количество опечаток, на которые ему указывалось в запросах. Однако Заказчик пытается оправдать ошибки следующей фразой из инструкции по заполнению заявки: *«Участник при подготовке заявки должен учитывать требования действующих ГОСТов. В случае наличия противоречий между требованиями, установленными в*

описании объекта закупки, и требованиями, установленными действующими ГОСТами, участник руководствуется требованиями, изложенными в ГОСТ...».

Закон о закупках не позволяет Заказчикам допускать опечатки и обязывать участников закупки к самостоятельному поиску действующих ГОСТов и сравнению стандартных показателей, с показателями, которые используются Заказчиком. По ч. 3 ст. 66 ФЗ № 44 значения показателей, представляемых участниками закупки, должны соответствовать значениям, установленным в аукционной документации. Закон не позволяет представлять значения показателей иначе, чем они установлены Заказчиком даже в тех случаях, когда Заказчиком нарушены ГОСТы.

На основании изложенного Заявитель указал, что перечисленные нарушения не позволяют ООО «Континент» правильно составить и подать заявку, принять участие в аукционе, и просил приостановить определение поставщика и провести внеплановую проверку, а также признать Заказчика нарушившим Закон о закупках и выдать предписание о приведении аукционной документации в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Изучив материалы дела, выслушав доводы представителя Заказчика, Комиссия УФАС установила следующее.

Администрация муниципального образования «Энемское городское поселение» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 11.09.2016 размещены извещение и документация Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 20 000 000,00 (Двадцать миллионов) рублей 00 копеек. Источник финансирования – средства бюджета администрации МО «Энемское городское поселение».

Конкурсная документация утверждена и.о. главы муниципального образования «Энемское городское поселение» <...> 09.09.2016 г.

1. Частями 1 и 2 статьи 33 Закона о закупках установлено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). Заказчику предписано 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 (далее – Стандарты), иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, технические, функциональные характеристики товаров, указанные в документации не должны противоречить требованиям Стандартов указанных в документации, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и

(или) их значения.

Также, Закон о закупках не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем, требования заказчика подробно описать в заявке 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.

Между тем, в пункте 3.19 Таблицы №2 Технического задания (Часть VI ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ) Аукционной документации содержится требование к Смеси асфальтобетонной горячей плотной мелкозернистой марка II, тип Б (*1) по ГОСТ 9128-2013, в соответствии с которым «Предел прочности при сжатии» определяется в **процентах**, тогда как в соответствии с ГОСТ 9128-2013 Предел прочности при сжатии определен в **МПа**, а в пункте 1 «Знаки дорожные по ГОСТ Р 52290-2004 вместо «Коэффициент яркости β , %, не менее», указал: «Коэффициент яркости элементов изображений знаков для цветов белый, красный, оранжевый, синий, %».

В Части IV. «ИНСТРУКЦИЯ ПО ПОДГОТОВКЕ ЗАЯВКИ УЧАСТНИКОМ ЗАКУПКИ ДЛЯ УЧАСТИЯ В АУКЦИОНЕ» (далее – Инструкция) указано: «В случае, если значение показателя сопровождается словами, определяющими эквивалентность: «от», «до», «(не) менее», «(не) более», «(не) больше», «(не) меньше», «не менее» (цифровое значение) «не более» (цифровое значение), «(не) уже», «(не) шире», «(не) выше», «(не) ниже», «(не) хуже», «лучше», «свыше», «превышать», «максимальное значение», «минимальное значение», «min», «max», «минимум», «максимум», «как минимум», «(не) короче», «(не) длиннее», символом «...», **участник должен указать одно точное значение параметра товара**».

Таким образом, перенес слова «не менее», «не более» и т.д. из наименования товара в характеристики товара, при этом, обязав участников (согласно Инструкции) представить конкретные показатели, может повлечь ограничение доступа к участию в закупке.

Кроме того, в ряде пунктов Технического задания Заказчик устанавливает требования описания химического состава и показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, как то: пункт 13 «Камни бортовые (*2) БР 100.20.8 по ГОСТ6665-91» Таблицы №2 Технического задания (пп.13.3, 13.4 в цементном клинкере **оксида магния, трехкальциевого алюмината**); пункт 14 «Камни бортовые (*3) БР 100.30.15 по ГОСТ6665-91» (пп.14.3, 14.3 в цементном клинкере **оксида магния, трехкальциевого алюмината**); пункт 15 «Бетон тяжелый (*4) В15 по ГОСТ 26633-2012» (Допустимое содержание пород и минералов, отнесенных к вредным примесям в заполнителях - **сера, сульфиды, кроме пирита (марказит, пирротин и др.), и сульфаты (гипс, ангидрит и др.)**, в пересчете на SO₃) и т.д.

Указанные действия Заказчика содержат признаки нарушения **пункта 1 части 1 статьи 64 (статьи 33)** Закона о закупках, следовательно, жалоба Заявителя, в данной части (пункты 1-5 жалобы), является **обоснованной**.

2. В Инструкции Заказчик устанавливает следующее правило: «В случае если на момент подачи заявки нормативно-правовой документ, государственный стандарт

утратил силу, участник руководствуется действующими». Таким образом, довод жалобы о том, что участники закупки не могут выполнить требование Заказчика об использовании товара, который не изготавливается с 1 сентября 2016 года, так как ГОСТ 26633-2012 утратил силу, является **необоснованным**.

3. Довод Заявителя о нарушении порядка разъяснения положений аукционной документации также не нашел своего подтверждения.

Так на запрос о даче разъяснения положений документации следующего содержания: «В наименовании показателя уже указано содержание гравия 25-35%, тем не менее, в.п.п.10.1 участнику необходимо указать данную характеристику, при этом в требованиях к заполнению участником конкретных показателей товаров, отсутствуют пояснения, каким образом необходимо указывать значение показателя, при указании Заказчиком диапазонного показателя типа «X-Y», просим Вас разъяснить, как участнику необходимо указать данное значение показателя», Заказчиком дано следующее разъяснение:

«В соответствии с ЧАСТЮ IV «ИНСТРУКЦИЯ ПО ПОДГОТОВКЕ ЗАЯВКИ УЧАСТНИКОМ ЗАКУПКИ ДЛЯ УЧАСТИЯ В АУКЦИОНЕ»: Конкретизации участником подлежат только значения показателей, наименования показателей конкретизации не подлежат. К примеру: фракционный состав бетона, гравия, щебня, песка и др. наименование показателей не конкретизируются.

«...В случае если Заказчиком указано несколько взаимоисключающих наименований, товарных знаков или характеристик товара, участник обязан выбрать и указать один товар и его конкретную характеристику. Такие характеристики сопровождаются символами «;», «,», «-» или «\», или «/», или словом «или». Т.о. в наименовании показателя «содержание гравия» в смеси песчано-гравийной природной обогащенной с содержанием гравия 25-35% участник указывает **конкретное значение показателя**: % содержания гравия».

Инструкция содержит следующие положения: «В случае если Заказчиком указано несколько взаимоисключающих наименований, товарных знаков или характеристик товара, участник обязан выбрать и указать один товар и его конкретную характеристику. Такие характеристики сопровождаются символами «;», «,», «-» или «\», или «/», или словом «или»; Конкретизации участником подлежат только значения показателей, наименования показателей конкретизации не подлежат».

Таким образом, никаких противоречий с Инструкцией спорное Разъяснение положений документации не содержит, следовательно, жалоба Заявителя, в данной части, является **необоснованной**.

4. Имеющиеся в техническом задании и других частях Аукционной документации ошибки и опечатки обусловлены, по мнению Комиссии УФАС, нарушениями со стороны Заказчика, установленными в ходе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки.

Результаты внеплановой проверки отражены в решении по делу №К-122/16 от 04.10.2016.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Континент» обоснованной в части.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 64 (статья 33) Закона о закупках.
3. Предписание не выдавать, в связи с выдачей предписания по делу №К-122/16 от 04.09.2016.

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