

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 2001/2018 о нарушении

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

27 ноября 2018 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 Байкова А.А. (далее – Заявитель) на действия Заказчика – ГКУ «Санаторий «Победа» ФТС России» при проведении электронного аукциона: «Работы по сносу (демонтажу) объекта незавершенного строительства Лечебного корпуса Литер У в филиале «Ясная поляна» (извещение № 0318100058618000334) 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:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует необоснованный отказ в допуске к участию в электронном аукционе. Считает, что отклонение заявки связано с нарушением Заказчиком требований Закона о контрактной системе при описании материалов, используемых при выполнении работ.

Представителями Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, заявки

частников закупки, протоколы, составленные в ходе проведения торгов. Представитель Заказчика не согласен с доводами жалобы и считает, что заявка ИП Байкова А.А. отклонена правомерно, аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ГКУ «Санаторий «Победа» ФТС России» проводился электронный аукцион: «Работы по сносу (демонтажу) объекта незавершенного строительства Лечебного корпуса Литер У в филиале «Ясная поляна» (извещение № 0318100058618000334).

Начальная (максимальная) цена контракта – **51 825 180,00** рублей.

Пунктом 2) части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

а) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

б) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

1) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

в) **конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе**, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим пунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который

обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Согласно 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 товаров, работ, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании ч. 1 ст. 67 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 протоколу № 0318100058618000334 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 19.11.2018 г. ИП Байков А.А. (заявка № 238) отказано в допуске на участие в электронном аукционе по основаниям, предусмотренным пунктом 2 части 4 статьи 67 Федерального закона от 5.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в связи с несоответствием информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, требованиями п. 3.5 раздела 3 документации аукциона в электронной форме. В первой части заявки участником закупки представлены сведения, не соответствующие требованиям документации. Заказчиком в позиции «Гвозди» установлено требование: «Условный диаметр стержня, мм 3,5; ; длина гвоздя, мм ≤ 120 ; условное обозначение ТП». Согласно инструкции, участник указывает все значения показателей, которые относятся к предлагаемому им товару, при этом исключается возможность указания максимального (минимального) значения показателя вместо указания ряда значений, при установленных соответствующих требованиях, если такие значения не подразумевают указание диапазона; в последнем случае, участник указывает все диапазоны, предусмотренные для предлагаемого товара. Когда требования позиций (товаров) установлены в отношении разных видов, участник предоставляет предложение в отношении всех требуемых видов позиции (товаров).»¹, Участником указано: «Условный диаметр стержня, мм 3,5, 4. Длина гвоздя, мм 90 - для условного диаметра стержня 3.5 мм: 120 - для условного диаметра стержня 4» Условное обозначение ТП», При этом ГОСТ 028-63 «Гвозди строительные. Конструкция и размеры», регламентирующий гвозди установленного условного обозначения, с установленными размерами, Таблице 2, для Условного диаметра стержня 4 мм, установлены значения 120 и 90 мм. Участником предложено одно значение для данного варианта исполнения товара. Заказчиком, в позиции «Сетка», установлено требование: «Номинальный размер стороны ячейки в свету, мм 5, 1,6. Масса 1м² сетки, кг 7,49. Проволока для сетки низкоуглеродистая, высоколегированная. Соответствие ГОСТ требуется. Номинальный диаметр проволоки, мм ≤ 2 »;

Согласно инструкции: «Участник указывает все значения показателей, которые относятся к предлагаемому им товару, при этом исключается возможность указания максимального (минимального) значения показателя вместо указания ряда значений, при установленных соответствующих требованиях. Если такие значения не подразумевают указание диапазона; в последнем случае, участник указывает все диапазоны, предусмотренные для предлагаемого товара. Когда требования позиций (товаров) установлены в отношении разных видов, участник предоставляет предложение в отношении всех требуемых видов позиции (товаров).»; Участником указано: «Номинальный размер стороны ячейки в свету, мм 5, 1,6. Масса 1м² сетки, кг 1,06 - для низкоуглеродистой проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 5 мм и номинальным диаметром проволоки 0,70 мм. 1,07 - для высоколегированной проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 5 мм и номинальным диаметром проволоки 0,70 мм. 1,04 - для низкоуглеродистой проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 1,6 мм и номинальным диаметром проволоки 0,40 мм. 1,05 для высоколегированной проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 1,6 мм и номинальным диаметром проволоки 0,40 мм. Проволока для сетки низкоуглеродистая, высоколегированная Соответствие ГОСТ имеется Номинальный диаметр проволоки, мм 0,70 - для номинального размера стороны ячейки в свету 5 мм, 0,40 — для номинального размера стороны ячейки в свету 1,6 мм». При этом ГОСТ 3826-82 «Сетки провололочные тканые с квадратными ячейками. Технические условия», регламентирующий сетку с установленными требованиями, в Таблице 1, для Номинального размера стороны ячейки в свету 5 мм, установлены значения Номинального диаметра проволоки 0,70; 1,20; 1,60; 2,00 мм, для 1,6 мм - 0,32; 0,40 мм, соответственно. Участником предложено по одному значению для товара, на основании п.1, ч.4 ст.67 Федеральную Закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, не предоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ или предоставления достоверной информации: в первой части заявки участником закупки не представлены сведения, соответствующие требованиям документации. Заказчиком установлено требование инструкции: «Товары, состоящие из различных частей, производимых отдельно, но являющихся целостным товаром в конечном производстве (например, системные блоки персональных компьютеров), обладающих товарными знаками, должны содержать сведения о товарных знаках компонентов таких товаров, при наличии; то же касается сведений и о однокомпонентных товарах.»; Участником не указаны сведения в отношении данного требования, по товарам, в соответствии с регламентирующими государственными стандартами которых, наличие товарных знаков предусмотрено.

Исходя из положений ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, товарный знак указывается участником электронном аукционе при наличии, Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки использовать товар, имеющий товарный знак.

Представители Заказчика пояснил, что согласно ГОСТ 283-75, ГОСТ 27628-88 на каждом изделии должен быть нанесен товарный знак предприятия-изготовителя.

При рассмотрении Комиссией было установлено следующее.

Положения ГОСТ, на которые ссылается Заказчик были утверждены в период с 1975г. по 1988г.

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону (ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе).

Согласно п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации товарный знак - это один из видов результата интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Таким образом, исходя из положений ст. 66 Закона о контрактной системе участнику закупки необходимо указывать товарный знак поставляемого товара или товарный знак, используемого при оказании услуг (выполнении работ) товара при его наличии (аналогичная позиция содержится в определении Верховного Суда РФ от 05.09.2016 года №308-КГ16-11043).

При этом, согласно ст. 2 Закона о контрактной системе, определение товарного знака, требования к которому устанавливаются в том числе Законом о контрактной системе, должно соответствовать определению нормативно закрепленному гражданским законодательством Российской Федерации.

В свою очередь ч. 1 ст. 4 Гражданского кодекса Российской Федерации *акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.*

Часть четвертая Гражданского кодекса, направленная на регулирование отношений в сфере интеллектуальной деятельности, утверждена 18 декабря 2006 года.

длина гвоздя 90 мм для условного диаметра стержня 3,5 мм, 120 мм для условного диаметра стержня 4 мм.

по позиции «Сетка»:

номинальный размер стороны ячейки в свету 5, 1,6;

масса 1м² сетки 1,06 - для низкоуглеродистой проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 5 мм и номинальным диаметром проволоки 0,70 мм. 1,07 - для высоколегированной проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 5 мм и номинальным диаметром проволоки 0,70 мм. 1,04 для низкоуглеродистой проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 1,6 мм и номинальным диаметром проволоки 0,40 мм. 1,05 для высоколегированной проволоки с номинальным размером стороны ячейки в свету 1,6 мм и номинальным диаметром проволоки 0,40 мм;

проволока для сетки низкоуглеродистая, высоколегированная;

соответствие ГОСТ;

номинальный диаметр проволоки 0,70 мм для номинального размера стороны ячейки в свету 5 мм, 0,40 для номинального размера стороны ячейки в свету 1,6 мм.

Согласно п. 3 статьи 67 Закона о контрактной системе обусловлено, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 настоящей статьи.

Согласно ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- а) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- б) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно п. 5 статьи 67 Закона о контрактной системе обусловлено, что отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

Таким образом, предложение участника закупки не соответствует требованиям, установленным аукционной документацией в отношении товаров (материалов), используемых при выполнении работ, в связи с чем, отклонение заявки ИП Байков А.А. по основаниям несоответствия заявки участника закупки по позициям: гвозди и сетка, указанным в протоколе № 0318100058618000334 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 19.11.2018 г. не противоречит требованиям аукционной документации и Закона о контрактной системе.

по результатам проведения внеплановой проверки Комиссией были выявлены нарушения.

На основании ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в [частях 2 и 3 статьи 63](#) настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

На основании 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.

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:

а) 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 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;

б) 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

ациональной 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.

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 покупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

силу п.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 требования к содержанию, оставу 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.

приложении №1 к Техническому заданию аукционной документации Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности. Функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность/соответствие)» по позиции «Гвозди» Заказчик ставил требования:

приложении №1 к Техническому заданию аукционной документации Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности. Функциональных характеристиках (потребительских свойствах)

овара, размере и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией (показатели, в соответствии с которыми будет становливаться эквивалентность/соответствие)» по позиции «Сетка» Заказчик становил требования:

соответствии с «Инструкцией по заполнению заявки» аукционной документации при указании слов «до», «не более», «не выше», «не превышать», «максимум», «≤» - участник должен сделать предложение менее или равное становленному значению.

То есть в описании товара Заказчик требует от участника закупки казать одно конкретное значение длины гвоздя для условного диаметра стержня 4,0 мм. и одно конкретное значение номинального диаметра проволоки для каждого номера сетки.

соответствии с ГОСТ 4028-63 «Гвозди строительные»:

Условный диаметр стержня □	Длина гвоздя □
3,5	90
4,0	<u>100</u>
	<u>120</u>

соответствии с ГОСТ 3826-82 «Сетки проволочные тканые с квадратными чейками»:

Номер сетки	Номинальный размер стороны ячейки в свету, мм	Номинальный диаметр проволоки, мм
1,6	1,60	0,32; 0,40
5	5,00	0,70; 1,20; 1,60; 2,00

Исходя из вышеуказанных ГОСТов значение длина гвоздя для условного диаметра стержня 4,0 мм. имеет два показателя – 100 и 120 мм, значение номинального диаметра проволоки для номера сетки 1,6 имеет два показателя 0,32 и 0,40 мм, для номера сетки 5 имеет четыре показателя – 0,70, 1,20, 1,60 и 2,00 мм.

При этом, исходя из инструкции по заполнению заявки, участник должен предложить одно конкретное значение товара.

Таким образом, участнику закупки необходимо изменить и конкретизировать показатели, приведенные в ГОСТах.

В соответствии с письмом ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» 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.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например значение - 5 единиц;

2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, а в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки.

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, введении 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.

Таким образом, вышеуказанное требование Заказчика некорректно, вводит участников закупки в заблуждение и привело к отклонению участников закупки.

Установленные Заказчиком в описании товара, используемого при выполнении работ, требования с учетом положений инструкции по заполнению заявки нарушают ч. 3 ст. 7, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 64, п. 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Упомянутые нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 15, ч. 22, ч. 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 Байкова А.А. обоснованной в части неправомерного отклонения заявки Заявителя по причине отсутствия в ней товарного знака предлагаемого товара.
2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях Заказчика - ГКУ «Санаторий «Победа» ФТС России» нарушение п. 1) ч. 1 ст. 33, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику - ГКУ «Санаторий «Победа» ФТС России» (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

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