

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № ЭА – 1454/2018 о нарушении

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

22 августа 2018 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)

рассмотрев жалобу ИП Хаджирокова Р.М. (далее – Заявитель) на действия управления ЖКХ администрации МО город Геленджик при проведении уполномоченным органом - администрацией МО город-курорт Геленджик электронного аукциона: «Благоустройство дворовых территорий многоквартирных домов и общественных территорий муниципального образования город-курорт Геленджик» (извещение №0118300003718000457) 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 в жалобе указывает, что документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе, так в Разделе 2 Заказчиком по поз.21, 25, 41, 37, 100 установлены требования к товарам не позволяющие корректно сформировать заявку, что нарушает п.1) ч.1 ст.33, ч.2 ст.33, п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

На рассмотрение Заказчиком представлена документация электронного аукциона, извещение о проведении электронного аукциона, заявки

участников закупки, письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – администрацией МО город-курорт Геленджик проводился электронный аукцион: «Благоустройство дворовых территорий многоквартирных домов и общественных территорий муниципального образования город-курорт Геленджик» (извещение №0118300003718000457). Заказчик - управление ЖКХ администрации МО город Геленджик.

Начальная (максимальная) цена контракта – 33 994 817,00 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 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.

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 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.

В соответствии с 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, 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 силу п.2) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию: при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) 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);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, 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.

В соответствии с п.2 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 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.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где в Заказчиком установлены требования к функциональным, качественным, техническим и эксплуатационным характеристикам товара, используемых при выполнении работ.

Заказчиком по поз.21 «Ксилол нефтяной» установлено:

Заявитель в жалобе указывает, что по поз. 21 «Ксилол нефтяной» Заказчиком установлены избыточные требования к процессу производства товара (материала).

Представители Заказчика с указанным доводом не согласились, из пояснений следует, что при установлении требований в позиции 21 «Ксилол нефтяной» Заказчик руководствовался ГОСТ 9410-78 «Ксилол нефтяной. Технические условия», согласно которому: *«Настоящий стандарт распространяется на нефтяной ксилол - смесь трех изомеров ксилола и этилбензола, получаемый в процессе ароматизации нефтяных фракций и предназначенный для выделения изомеров ксилола и применения в качестве растворителя лаков и красок».*

Инструкцией по заполнению заявки предусмотрено: «В случае, если заказчиком установлены требования к показателю товара (с графическими знаками и/или словами и/или символами и/или союзами, когда их использование как прямо регламентировано, так и не регламентировано настоящей инструкцией) в форме фразы или предложения, в конце которой

(которого) стоит символ "." ("точка") и при этом заказчиком использованы фразы "должен быть" и/или "должно быть" и/или "должны быть" и/или "не должен быть" и/или "не должна быть" и/или "не должно быть" и/или "не должны быть" (при этом участнику следует учесть, что указанное требование распространяется только на значения показателей, указанных до символа "." ("точка")), а также, в случае если требования к значениям показателя товара установлены с использованием фразы "должна быть" - это означает, что участник в заявке должен указать установленные заказчиком требования в неизменном виде (без использования фраз, указанных в настоящем абзаце инструкции, а также слов "должен", "может", "требуется", "необходимо", "необходимый", "допускается", "будет", "нужен", "эквивалент", "аналог", "следует" (с учетом всех возможных словоформ), в том числе в сочетании с глаголом "быть", а также в сочетании с отрицательной частицей "не")».

Таким образом, участник закупки при подаче заявки указывает характеристики по данному показателю в неизменном виде.

Таким образом, Заказчиком, не установлены требования к способу изготовления ксилола, а дано его определение по ГОСТ 9410-78, соответствие ко торому предусмотрено аукционной документацией.

Заказчиком по поз.25 «Эмульсия битумно-дорожная» установлено:

Заявитель в жалобе указывает, что по поз.25 «Эмульсия битумно-дорожная» Заказчиком установлены избыточные требования к процессу производства товара (материала).

Представители Заказчика с указанным доводом не согласились, из пояснений следует, что при установлении требований по позиции 25 «Эмульсия битумно-дорожная» Заказчик руководствовался требованиями ГОСТ Р 52128-2003 «Эмульсии битумные дорожные. Технические условия». Согласно разделу 1 ГОСТ Р 52128-2003: *«Настоящий стандарт распространяется на битумные и битумно-полимерные дорожные эмульсии прямого типа (далее - эмульсии), применяемые в качестве вяжущего материала при строительстве и ремонте автомобильных дорог, и устанавливает требования к ним и методы их испытаний».*

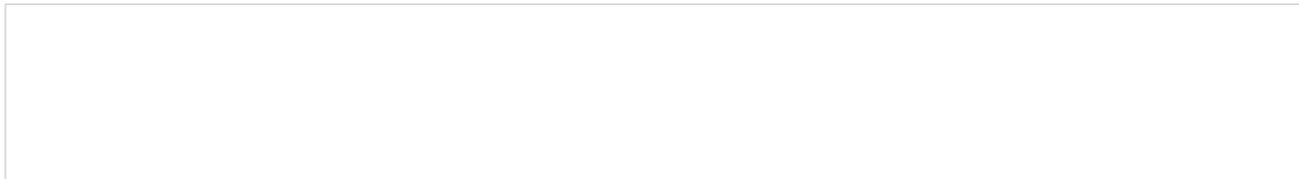
Рекомендуемая область применения эмульсий по видам работ приведена в приложении А указанного ГОСТ, из этого следует, что эмульсия применяется, но не ограничивается выполнением работ по строительству и ремонту автомобильных дорог.

При этом ведомости объемов работ предусматривают выполнение работ

по устройству покрытий и оснований.

Таким образом, в описании использованы требования, которые предусмотрены ГОСТ Р 52128-2003 и установлено требование о соответствии товара дан ному государственному стандарту.

Аналогично были установлены требования по поз.41 «Битумы», где Заказчиком устанолвено:

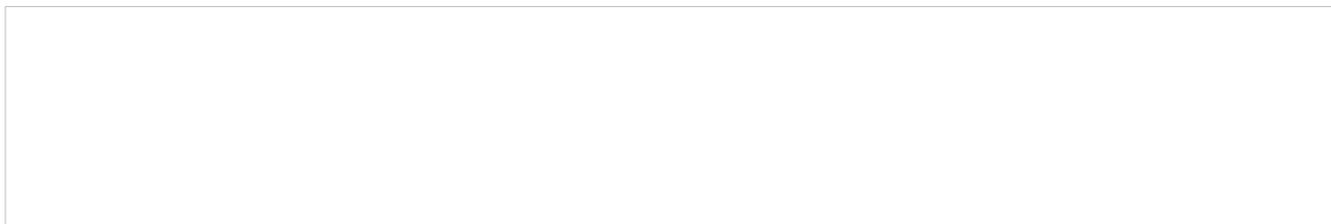


При установлении требований в позиции 41 «Битумы» Заказчик руко водствовался ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Техниче ские условия», согласно которому: *«Настоящий стандарт распространяется на вязкие дорожные нефтяные битумы, предназначенные в качестве вяжущего материала при строитель стве и ремонте дорожных и аэродромных покрытий».*

Таким образом в описании использованы требования, которые преду смотрены ГОСТом. 22245-90 и установлено требование соответствию данно му государственному стандарту, при этом применение данного бетона предусмотрено видами работ, указанными в ведомости объемов работ.

Заявителем не приведено документов и сведений, подтверждающих, каким образом, назначение товаров по ГОСТ ограничивает конкуренцию или препятствует подготовке заявки.

Заказчиком по поз.37 «Битумы» установлено:



Заявитель в жалобе указывает, что по поз.37 «Битумы» Заказчиком неправомерно установлено требование: *«в зависимости от скорости формирования структуры класс должен быть СГ; МГ».*

Документация электронного аукциолна содержит Раздел 7 «Инструкция по заполнению заявки», где Заказчиком установлено: «В случае, если заказчиком установлены требования к показателю товара (с графическими знаками и/или словами и/или символами и/или союзами, когда их использование как прямо регламентировано, так и не регламентировано настоящей инструкцией) в форме фразы или предложения, в конце которой

(которого) стоит символ "." ("точка") и при этом заказчиком использованы фразы "должен быть" и/или "должно быть" и/или "должны быть" и/или "не должен быть" и/или "не должна быть" и/или "не должно быть" и/или "не должны быть" (при этом участнику следует учесть, что указанное требование распространяется только на значения показателей, указанных до символа "." ("точка")), а также, в случае если требования к значениям показателя товара установлены с использованием фразы "должна быть" - это означает, что участник в заявке должен указать установленные заказчиком требования в неизменном виде (без использования фраз, указанных в настоящем абзаце инструкции, а также слов "должен", "может", "требуется", "необходимо", "необходимый", "допускается", "будет", "нужен", "эквивалент", "аналог", "следует" (с учетом всех возможных словоформ), в том числе в сочетании с глаголом "быть", а также в сочетании с отрицательной частицей "не"). При этом допускается в заявке изменение грамматической формы требования с сохранением сути требуемого значения, например: при установлении требования "цвет краски должен быть белым" допускается указать в заявке как "цвет краски является белым", так и "цвет краски белый"; при установлении требования "не должно быть трещин" допускается указать в заявке как "нет трещин", так и "трещины отсутствуют" \*.

\* - означает, что указанный перед таким символом пункт имеет приоритет над прочими перечисленными в настоящей инструкции».

Таким образом, в отношении требования: «Марка: СГ 40/70 или СГ 130/200. Марка: МГ 40/70 или МГ 130/200» участники предлагают значения для обоих классов.

Заказчиком по поз. 100 «Гвозди строительные» установлено:

Заявитель в жалобе указывает, что по поз. 100 «Гвозди строительные» Заказчиком установлено избыточное требование к показателю «*наименьшему диаметру головки гвоздя должен быть 3,2 мм*», «высота головки гвоздя 0,96мм».

В соответствии с п.3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 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. Данный пункт письма Верховным судом Российской Федерации 09.02.2017 (дело №АКПИ16-1287) не отменен.

Согласно п.1 ГОСТ 4028-63 «Гвозди строительные. Конструкция и размеры» условное обозначение строительных гвоздей с плоской головкой, диаметром стержня 1,2 мм и длиной 25 мм:

*Гвозди П 1,2х25 ГОСТ 4028-63*

Условное обозначение строительных гвоздей с конической головкой, круглых, диаметром 2,5 мм и длиной 60 мм:

*Гвозди К 2,5х60 ГОСТ 4028-63*

То же, трезовых:

*Гвозди Т 2,5х60 ГОСТ 4028-63*

То же, трезовых с перемычками:

*Гвозди ТП 2,5х60 ГОСТ 4028-63*

Таким образом, показатель «наименьший диаметр головки гвоздя», «высота головки гвоздя» не указывается в маркировке согласно ГОСТ 4028-63, что не позволяет подготовить заявку по данным показателям.

Таким образом, требование, установленные заказчиком в поз.100 «Гвозди строительные» по показателям «наименьший диаметр головки гвоздя», «высота головки гвоздя» аукционной документации, нарушают требования п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе. Документы, подтверждающие объективность установления данных требований, в материалах дела отсутствуют.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 Хаджирокова Р.М. обоснованной в части установления некорректных требований (поз. 100 «Гвозди строительные»).
2. Признать в действиях Заказчика - управления ЖКХ администрации МО город Геленджик нарушение п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 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 определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение №0118300003718000457).

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