РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1581/2018 о нарушении

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

13 сентября 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 ООО «ДВК Групп» (далее – Заявитель) на действия администрации Вознесенского сельского поселения Лабинского района (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по строительству объекта «Газопроводы низкого давления по ул. Мира, ул. Зеленая, ул. Красная, ул. Фурманова в п. Красный Лабинского района» (извещение № 0118300006318000012) 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. В своей жалобе ООО «ДВК Групп» указывает на следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок: 1) установленные Заказчиком требования к товару не указываются производителем, в связи с чем не имея товар в наличии на стадии подачи заявки невозможно подготовить заявку на участие в закупке (позиции 21, 25 «Электроды»); 2) установлены характеристики товаров, значения показателей которых определяются по результатам испытаний (позиции 22 «Грунтовка», 29 «Ковер», 4 «Флюс»).

Представителем Заказчика представлена документация об электронном аукционе, заявки участников закупки, письменные пояснения по существу

жалобы, с доводами которой представитель Заказчика не согласен и считает, что аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

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

Заказчиком – администрацией Вознесенского сельского поселения Лабинского района проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по строительству объекта «Газопроводы низкого давления по ул. Мира, ул. Зеленая, ул. Красная, ул. Фурманова в п. Красный Лабинского района» (извещение № 0118300006318000012).

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 771 000,00 рублей.

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:

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 используютсяустановленные 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 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, 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 Разделе «Требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товаров, используемых при выполнении работ» аукционной документации установлены следующие требования к товарам, в частности:

Согласно п. 8 ГОСТ 9466-75 (СТ СЭВ 6568-89) «Электроды покрытые металлические для ручной дуговой сварки сталей и наплавки. Классификация и общие технические условия» (с Изменениями № 1, 2, с Поправкой) форма зачистки покрытия со стороны контактного торца электрода должна быть **конусной, округлой или переходной** между конусной и округлой. При этом угол конусности и радиус кривизны не регламентируются, однако в любом случае контактный торец электрода должен быть свободен от покрытия.

В соответствии с п. 2.1 ГОСТ 9466-75 размеры электродов должны соответствовать указанным на черт.1 и в табл.2.

Таблица 2

мм

<table>
<tr><td rowspan="2">Номинальный диаметр электрода, определяемый диаметром стержня, d</td><td colspan="2">Номинальная длина электрода L (пред. откл. ±3) со стержнем из сварочной проволоки</td><td rowspan="3">Длина зачищенного от покрытия конца l (пред. откл. ±5)</td></tr>
<tr><td>низкоуглеродистой или легированной</td><td>высоколегированной</td></tr>
<tr><td rowspan="2">4,0</td><td>350</td><td>350</td><td rowspan="4">25</td></tr>
<tr><td>450</td><td>(450)</td></tr>
<tr><td>5,0
6,0
8,0</td><td rowspan="3">450</td><td rowspan="3">350
450</td></tr>
<tr><td>10,0
12,0</td><td>30</td></tr>
</table>

ГОСТ 9466-75 (СТ СЭВ 6568-89) «Электроды покрытые металлические для

ручной дуговой сварки сталей и наплавки. Классификация и общие технические условия» (с Изменениями № 1, 2, с Поправкой) определены следующие примеры условных обозначений:

Электроды типа Э42А по ГОСТ 9467, марки УОНИИ-13/45, диаметром 3,0 мм, для сварки углеродистых и низколегированных сталей У, с толстым покрытием Д, с установленной по ГОСТ 9467 группой индексов, указывающих характеристики наплавленного металла и металла шва, 43 2(5), с основным покрытием Б, для сварки во всех пространственных положениях 1 на постоянном токе обратной полярности 0:

Согласно п. 6.9 ГОСТ 9466-75 каждая партия электродов должна сопровождаться сертификатом, удостоверяющим соответствие электродов требованиям настоящего стандарта и стандартами или технических условий на электроды данной марки. В сертификате указывают:

наименование или товарный знак предприятия-изготовителя;

условное обозначение электродов;

номер партии и дату изготовления;

массу нетто партии в килограммах;

марку проволоки электродных стержней с указанием обозначения стандарта или технических условий;

фактический химический состав наплавленного металла;

фактические значения показателей механических и специальных свойств металла шва, наплавленного металла или сварного соединения, являющихся приемо-сдаточными характеристиками электродов конкретной марки.

Таким образом, условное обозначение электродов не содержит таких показателей товара как форма зачистки покрытия со стороны контактного торца электрода, длина зачищенного от покрытия конца.

Соответствие товаров (материалов) общеобязательным нормативно установленным требованиям указанных стандартов определяет их качество на стадии изготовления, что подтверждается соответствующими актами (обязательными стандартами, сертификатами соответствия и т.д.). При этом законодательное регулирование отношений, связанных, в частности, с применением и исполнением обязательных требований к продукции, процессам производства, осуществляется отраслевыми нормативными актами и подпадает под сферу действия Федерального закона от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании», а не

законодательства в сфере закупок. Следовательно, именно изготовитель является лицом, ответственным за качество выпускаемой продукции (материалов) и гарантирующим их соответствие заданным требованиям.

Установленные Заказчиком требования к товару затрудняют возможность предоставления достоверных сведений о соответствующих показателях, так как по данным характеристикам участник закупки в своей заявке обязан указать показатели товара, определение которых возможно после приобретения конкретной партии товара и проведения соответствующих измерений в отношении товара.

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.

Результаты измерений не указывают на функциональные, технические, качественные и эксплуатационные свойства закупаемых товаров, однако значительно увеличивают трудозатраты на подготовку заявки и создают предпосылки для совершения участниками закупки формальных, технических ошибок, которые впоследствии приведут к отклонению заявки. Кроме того, предметом закупки является не производство товаров, а выполнение работ. Таким образом, установленные Заказчиком требования к товарам свидетельствует о нарушении п. 1) ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, документация об электронном аукционе составлена с нарушениями Закона о контрактной системы, что содержит 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).

В Разделе «Требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товаров, используемых при выполнении работ» аукционной документации установлены следующие требования к товарам, в частности:

Представителем Заказчика даны пояснения, установленные в описании объекта закупки технические характеристики указаны в соответствии с данными производителей. Данные характеристики являются основными, определяющими качество и функции товаров.

В Разделе «Требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товаров, используемых при выполнении работ» аукционной документации установлены следующие требования к товарам, в частности:

Согласно п. 2.4 ГОСТ 9087-81 «Флюсы сварочные плавленые. Технические условия» (с Изменениями № 1, 2) строение и цвет зерен флюса должны соответствовать указанным в табл.2.

Таблица 2

Инструкцией по заполнению заявки на участие в электронном аукционе определено, что *в случаях (если требования установлены с использованием слов, графических знаков и символов, не указанных в настоящей инструкции, а также с использованием указанных в настоящей инструкции слов, словосочетаний, графических знаков и символов в порядке, не регламентированном настоящей инструкцией) (также по тексту в случаях прямо не описанных настоящей инструкцией) (данное положение инструкции не распространяется на символы "двоеточие" и "тире") – это означает, что требования Заказчика должны быть приведены участником в составе заявке* ***в неизменном виде****, значения показателей, указанные таким образом являются требуемыми заказчиком*.

Таким образом, по позиции 4 «Флюс» характеристики товара в отношении цвета зерен при подаче заявки на участие в закупки указываются в неизменном виде, что соответствует требованиям государственного стандарта.

Кроме того, в отношении данной характеристики направлялся запрос на разъяснения положений аукционной документации, на который 19.07.2018 г. в единой информационной системе размещены разъяснения положений аукционной документации, где приведено вышеуказанное положение инструкции.

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 ООО «ДВК Групп» обоснованной в части некорректного установления требований к товару (позиции 21, 25 «Электроды»).

2. Признать в действиях Заказчика – администрации Вознесенского сельского поселения Лабинского района нарушение п. 1) ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что указанные нарушения на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не повлияли, предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0118300006318000012).

5. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

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