

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛУЖСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС России

г. Калуга
года

«22»января 2019

Резолютивная часть решения оглашена «18»января 2019 года.
В полном объеме решение изготовлено «22» января 2019 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС России в составе:

/.../ /.../

/.../ /.../

/.../ /.../

в присутствии до объявленного перерыва: представителей заказчика – МБУ «СМЭУ» /.../ (паспорт <...> доверенность), /.../ (паспорт <...> доверенность), представителя уполномоченного органа – Управления экономики и имущественных отношений города Калуги /.../ (паспорт <...> доверенность), представителя заявителя – ООО «Экспресс-Трейдинг» /.../ (паспорт <...> доверенность),

в присутствии после объявленного перерыва: представителей заказчика – МБУ «СМЭУ» /.../ (паспорт <...> доверенность), /.../ (паспорт <...> доверенность), представителя уполномоченного органа – Управления экономики и имущественных отношений города Калуги /.../ (паспорт <...>

доверенность), представителя заявителя – ООО «Экспресс-Трейдинг» /.../ (паспорт <...> доверенность),

рассмотрев жалобу №2-03з/2019000 «Экспресс-Трейдинг» по существу,
установила:

11.01.2019г. в адрес Калужского УФАС России поступила жалоба ООО «Экспресс-Трейдинг» на положения аукционной документации заказчика – МБУ «СМЭУ» при проведении электронного аукциона (номер извещения на официальном сайте 0137300043318001313), предметом которого является поставка противогололедного реагента.

ООО «Экспресс-Трейдинг» полагает, что аукционная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Заказчиком - МБУ «СМЭУ» представлены пояснения по существу доводов жалобы ООО «Экспресс-Трейдинг», в которых указано, что доводы названной жалобы являются необоснованными, а действия заказчика основаны на положениях Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Изучив представленные документы, с учетом доводов сторон, руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

1. 29.12.2018г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru; далее также официальный сайт, ЕИС) опубликовано извещение № 0137300043318001313), предметом которого является поставка противогололедного реагента.

Начальная (максимальная) цена контракта, согласно извещению о проведении аукциона, составляет 2 480 000,00 рублей.

Срок окончания приема заявок на участие в Аукционе согласно извещению о проведении электронного Аукциона – 14.01.2019 10:00.

2. Согласно доводам жалобы ООО «Экспресс-Трейдинг» заказчиком установлены требования к характеристикам товара (пункты 4,5,9,10 Спецификации), значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, что приводит к ограничению количества участников закупки.

Согласно пояснениям представителей Заказчика, показатели характеристики «Гранулометрический состав» для всего объема поставляемого товара должны быть фиксированными в связи с тем, что заказчик при обработке дорог регулирует разбрасыватель реагента комбинированной дорожной машины под определенный гранулометрический

состав (в зависимости от состава гранул регулируется плотность посыпания на 1 м²). Если поставщик будет поставлять реагент с разным гранулометрическим составом, у заказчика возникнет необходимость постоянной регулировки разбрасывающего оборудования комбинированных дорожных машин (в зависимости от той или иной партии), что технически неэффективно.

В ходе рассмотрения жалобы, а также проведения внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В соответствии с пунктами 1,2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать в том числе следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 указанного Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; 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.**

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки также должен руководствоваться следующими правилами: 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 частью 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Пунктом 11 информационной карты заявки установлено: «Заявка на участие в электронном аукционе подготавливается в соответствии с инструкцией по заполнению заявок (Приложение №3 к Информационной карте заявки на участие в аукционе).

Заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей.

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

- согласие участника электронного аукциона на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона
- **конкретные показатели товара**, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе (Приложение № 1 к информационной карте заявки на участие в электронном аукционе), и указание на товарный знак (при наличии)».

Инструкцией по заполнению заявки (Приложение № 3 к Информационной карте заявки на участие в электронном аукционе) установлено следующее: «Предложение участника не должно содержать таких слов как: «должно», «должен», «может быть», «или», «имеющая», «должны», «будет», «от», «до», а так же их производных - так как это не является конкретным показателем. Так же не допускается указание значений показателя через символ «-», за исключением случаев, указанных в спецификации.

Предоставляемые участником закупки сведения в отношении поставляемых товаров не должны сопровождаться словами «эквивалент», «аналог». По показателям характеристик требуемого к поставке товара установленных настоящей документацией в виде «не более», «не менее» необходимо в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме указывать точные показатели характеристик товара, соответствующие установленным характеристикам.

В случае, если показатели товара перечислены через союз «или», участнику закупки необходимо выбрать один из предложенных показателей».

Исходя из вышеизложенного, участнику закупки необходимо указать конкретные значения показателей поставляемого товара.

Приложение № 1 к Информационной карте заявки на участие в электронном аукционе содержит спецификацию на поставку противогололедного реагента:

№ п/п	Технические характеристики, функциональные характеристики (потребительские свойства) товара	
	Характеристики	Показатели
Противогололедный реагент		
		для борьбы с

1.	Область применения	зимней скользкостью на дорогах, улицах и тротуарах	
2.	Способ нанесения	механизированный, с помощью комбинированной дорожной машины	
3.	Внешний вид	сыпучий реагент в виде гранул неправильной формы	
4.	Гранулометрический состав: гранулы фракции свыше 10мм гранулы фракции до 2,5 мм гранулы фракции свыше 2,5 мм до 4,0 мм включительно гранулы фракции 5,00 мм до 9 мм	 0 % не более 5 % не менее 80% не более 15%	
5.	Цвет	белый или светло- серый цвет	
6.	Запах	отсутствует	
7.	Массовая доля хлористого кальция*, %	20-25	
8.	Массовая доля хлористого натрия*, %	75-80	
9.	Массовая доля нерастворимого в воде остатка, %	не более 1,5	
10.	Массовая доля влаги, %	не более 2	
11.	Температурный диапазон применения до -25°С	наличие	
12.	Антислеживающий компонент	наличие	
13.	Фасовка, кг	1000	

*Данный показатель не уточняется

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что требования заказчика о необходимости указания конкретных значений оспариваемых характеристик товара не соответствуют положениям Закона о контрактной системе, так как данные конкретные значения становятся известными только после изготовления такого товара и отражаются производителем в технической документации на товар (паспортах качества).

В свою очередь Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ, для предоставления подробных сведений, в том числе для определения химического состава товара и его компонентов, химических и физических свойств.

Данные нарушения не позволяют заполнить заявку участникам аукциона, вследствие отсутствия у участника информации о показателях, указанных в Спецификации. Кроме того, подобное описание объекта закупки приводит к созданию условий, ограничивающих количество участников аукциона, так как представить достоверные сведения по показателям, установленным в документации, имеют возможность только участники, имеющие в наличии указанный товар с результатами испытаний по требуемым Заказчиком показателям.

Таким образом, участник закупки может и не иметь указанный товар в наличии при заполнении заявки для участия в аукционе, вследствие чего, **не может представить конкретных показателей**, по указанным в документации характеристикам, так как эти показатели определяются при производстве товара, а также по результатам испытаний.

Учитывая, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации, вышеприведенные пункты подробного изложения требований к описанию участником закупки требований к товару, предельным отклонениям показателей при производстве, ограничивают возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявок.

Из требований, установленных в Инструкции рассматриваемого аукциона и подлежащих указанию в первой части заявки точные показатели характеристик товара, соответствующие установленным характеристикам, могут указать только участники, имеющие в наличии указанный товар, с результатами проведенных испытаний.

По смыслу статьи 33 Закона № 44-ФЗ заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким

образом определить 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. Основным правилом описания объекта закупки является то, что описание объекта закупки должно носить объективный характер.

Позиция Калужского УФАС России согласуется с Письмом ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке", в котором указано:

«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».

Указанная позиция также подтверждается судебной практикой: Постановлениями Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу А17-7739/2015, по делу А17-3213/2015, Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу А56-60604/2015, Решением Верховного Суда Российской Федерации по делу №АКПИ16-1287.

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о нарушении Заказчиком - МБУ «СМЭУ» при утверждении аукционной документации №0137300043318001313 части 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

В связи с допущенными Заказчиком существенными нарушениями требований Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ при утверждении аукционной документации, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания об отмене протоколов и внесения изменений в документацию рассматриваемого электронного аукциона.

С учетом всех изложенных обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения жалобы, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России **решила:**

1. Признать жалобу ООО «Экспресс-Трейдинг» **обоснованной.**

2. Признать действия заказчика – МБУ «СМЭУ» при утверждении аукционной документации электронного аукциона №0137300043318001313, предметом которого является поставка противогололедного реагента, нарушающими требованиями части 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

3. Выдать комиссии уполномоченного органа – Управления экономики и имущественных отношений города Калуги предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона №0137300043318001313.

4. Выдать заказчику – МБУ «СМЭУ» предписание об устранении нарушений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ путем внесения изменений в документацию электронного аукциона №0137300043318001313.

5. Оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» обеспечить возможность заказчику - МБУ «СМЭУ», комиссии уполномоченного органа – Управлению экономики и имущественных отношений города Калуги отменить протоколы и внести изменения в аукционную документацию.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

/.../

/.../

/.../

/.../

/.../

/.../

/.../

/.../

/.../