

Решение № 03-10.1/284-2015

о признании жалобы обоснованной

18 августа 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Кусановой Ш.М. – начальника отдела контроля закупок, заместителя председателя Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ЛЕВ» (далее – заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Центр крови» и его единой комиссии (далее – единая комиссия, заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по организации питания доноров, сдавших кровь и (или) ее компоненты (извещение № 0352200010115000056) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя –<...>;

заказчика –<...>.

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 7335 от 11.08.2015) на действия единой комиссии заказчика при осуществлении закупки в форме электронного аукциона.

По мнению заявителя, в нарушение норм Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) единой комиссией неправомерно отказано Обществу в допуске к участию в электронном аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7500 от 12.08.2015) заказчиком были представлены материалы закупки (вх. № 7479 от 14.08.2015), а также письменные пояснения в отношении доводов жалобы заявителя.

Из представленных материалов и информации следует, что 27.07.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2708300 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 05.08.2015 на участие в аукционе поступило пять заявок, всем участникам закупки отказано в допуске к участию в аукционе, в том числе заявителю.

В соответствии с частью 8 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта **на** выполнение работы или **оказание услуги, для** выполнения или **оказания которых используется товар**, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные

образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) **согласие**, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, **а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе**, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Аналогичное требование к содержанию первой части заявки на участие в электронном аукционе было установлено заказчиком в разделе 17 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе.

В силу части 1 статьи 67 Федерального 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.

Исходя из требований части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе, участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Как следует из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 05.08.2015, заявителю (№ 5 в протоколе) отказано в допуске к участию в аукционе по следующему основанию:

*«Несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, требованиям документации об электронном аукционе: Несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, требованиям п. 17 документации об электронном аукционе: по позициям №1, 3, 5 технического задания значение показателя «срок годности 72 часа», указанного участником, не соответствует показателю «срок годности **не менее** 72 часов», значение которого не может изменяться; по позициям №2, 4, 6, 7, 8 значение показателя «остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем», указанного участником, не соответствует показателю «остаточный срок годности **не менее** 20% от срока годности, установленного изготовителем», значение которого не может изменяться».*

По мнению заявителя, указанное основание отказа Обществу в допуске к участию в электронном аукционе является неправомерным, поскольку первая часть заявки

на участие в электронном аукционе подана с соблюдением требований Федерального закона о контрактной системе и документации об электронном аукционе.

В возражениях на доводы жалобы заявителя заказчиком указано следующее: «Требования к характеристикам поставляемого товара (без указания на товарные знаки) были установлены заказчиком в приложении № 1 «Техническое задание» к документации об электронном аукционе (далее – Приложение № 1).

*Для определения соответствия потребностям заказчика в Техническом задании были установлены максимальные и (или) минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Сносками были выделены максимальные и (или) минимальные значения показателей с указанием порядка их указания («*Первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать конкретные показатели технических характеристик товара. Содержание показателей технических характеристик товара со значениями «не более», «не менее» и «или» не допускается»). Все остальные значения показателей в Техническом задании не могли изменяться.*

Кроме того, поставка товара с характеристиками, заявленными в заявке № 5, не представляется возможной, так как остаточный срок годности определяется ежедневно при поставке товара и не может быть конкретным (равным 20%) по всем позициям.

Таким образом, единая комиссия правомерно отказала в допуске ООО «ЛЕВ» в связи с несоответствием информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, требованиям п. 17 документации об электронном аукционе».

Заслушав пояснения представителей заказчика и заявителя, проанализировав положения документации об электронном аукционе, а также содержание первых частей заявок на участие в электронном аукционе всех участников закупки Комиссия установила следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе в частности установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. **В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).**

В силу части 2 статьи 33 Федерального 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 Приложении № 1 «Техническое задание» к документации об аукционе заказчиком

(далее – Приложение № 1) в табличной форме были установлены требования к составу продуктового набора на одного донора, безвозмездно сдавшего кровь и (или) ее компоненты:

№ п/п	Наименование	Требования, к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика. Используемые для определения соответствия потребностям Заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться	Ед. изм.	Кол-во
1	Хлеб пшеничный	Вес не менее 200 гр. *, срок годности не менее 72 часов, индивидуальная упаковка	Упак.	1
2	Ветчина	Вес не менее 120 гр. *, остаточный срок годности не менее 20% от срока годности, установленного изготовителем, в индивидуальной вакуумной упаковке.	Упак.	1
3	Молоко, кисломолочные продукты	Молоко или кисломолочные продукты *, жирность не менее 2,5% *, объёмом не менее 200 гр. *, остаточный срок годности не менее 72 часов, индивидуальная заводская упаковка	Упак.	1
4	Рыба красная	Лосось, семга или форель *, соленая, филе в индивидуальной вакуумной упаковке, вес не менее 60 гр. *, остаточный срок годности не менее 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1
5	Сыр	Твердый сорт, жирность не менее 45% *, вес не менее 50 гр. *, срок годности не менее 72 часов, индивидуальная упаковка	Упак.	1
6	Орехи	Чищенные, вес не менее 40 гр. *, индивидуальная упаковка, остаточный срок годности не менее 20% от срока годности, установленного изготовителем		
7	Шоколад с орехами	Вес не менее 100 гр. *, содержание какао не менее 40% *, индивидуальная заводская упаковка, остаточный срок годности не менее 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1
8	Сок фруктовый	Минимальная объемная доля фруктового сока не менее 45% *, объем не менее 200 гр. *, индивидуальная заводская упаковка, остаточный	Упак.	1

		срок годности не менее 20% от срока годности, установленного изготовителем		
9	Фрукты свежие	Масса брутто не менее 600 гр. *, индивидуальная упаковка Внешний вид: не допускается побурение кожицы, подкожная пятнистость, увядание, побурение мякоти	Упак.	1
10	Вода минеральная	Питьевая, столовая, объем не менее 500 гр. *, минерализация в диапазоне 5-10 г/л. *, индивидуальная заводская упаковка, остаточный срок годности не менее 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1

При этом под указанной таблицей имеется сноска: «*Первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать конкретные показатели технических характеристик товара. Содержание показателей технических характеристик товара со значениями «не более», «не менее» и «или» не допускается».

В заявке Общества на участие в электронном аукционе указаны следующие сведения:

№ п/п	Наименование	Требования, к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика. Используемые для определения соответствия потребностям Заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться	Ед. изм.	Кол-во
1	Хлеб пшеничный Страна происхождения товара: Россия	Вес 200 гр., срок годности 72 часа, индивидуальная упаковка	Упак.	1
2	Ветчина Страна происхождения товара: Россия	Вес 120 гр., остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем, в индивидуальной вакуумной упаковке.	Упак.	1
	Молоко.			

3	кисломолочные продукты Страна происхождения товара: Россия	Молоко, жирность 2,5%, объемом 200 гр., остаточный срок годности 72 часа, индивидуальная заводская упаковка	Упак.	1
4	Рыба красная Страна происхождения товара: Россия	Семга, соленая, филе в индивидуальной вакуумной упаковке, вес 60 гр., остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1
5	Сыр Страна происхождения товара: Россия	Твердый сорт, жирность 45%, вес 50 гр., срок годности 72 часа, индивидуальная упаковка	Упак.	1
6	Орехи Страна происхождения товара: Россия	Чищенные, вес 40 гр., индивидуальная упаковка, остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1
7	Шоколад с орехами Страна происхождения товара: Россия	Вес 100 гр., содержание какао 40%, индивидуальная заводская упаковка, остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1
8	Сок фруктовый Страна происхождения товара: Россия	Минимальная объемная доля фруктового сока 45%, объем 200 гр., индивидуальная заводская упаковка, остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1
9	Фрукты свежие Страна происхождения товара: Россия	Масса брутто 600 гр., индивидуальная упаковка Внешний вид: не допускается побурение кожицы, подкожная пятнистость, увядание, побурение мякоти	Упак.	1
10	Вода минеральная Страна происхождения товара: Россия	Питьевая, столовая, объем 500 гр., минерализация в диапазоне 5-10 г/л., индивидуальная заводская упаковка, остаточный срок годности 20% от срока годности, установленного изготовителем	Упак.	1

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального 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;

Указанные сведения содержатся в пункте 17 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе.

Проанализировав содержание данного пункта, Комиссия установила, что заказчиком установлены требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Федерального закона о контрактной системе, однако в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе отсутствует надлежащая инструкция по заполнению заявки, поскольку в представленной инструкции:

- во-первых, отсутствует указание на раздел документации об электронном аукционе, в котором установлены показатели товаров, предусмотренные [частью 2 статьи 33](#) Федерального закона о контрактной системе, в соответствии с которыми участникам закупки необходимо сделать предложение в своих заявках;

- во-вторых, не содержится четкого указания на то, какие показатели являются неизменяемыми.

Утверждение заказчика и его представителей о том, что сноска «*» позволяла определить показатели, по которым участником должно предоставляться конкретное предложение, соответственно все иные показатели не могли изменяться, не является очевидным, поскольку в Приложении № 1 в одном столбце были установлены **«максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться»**, что с учетом требований раздела 17 документации об аукционе **не позволяло однозначно определить какие из показателей должны были указываться участниками закупки конкретно, а какие не могли изменяться.**

Данное обстоятельство подтверждается **всеми заявками** участников электронного аукциона, посчитавших, что показатели товаров «срок годности» и «остаточный срок годности» являются изменяемыми, конкретное значение которых необходимо указать в первой части заявки на участие в электронном аукционе.

Комиссия также не может согласиться с позицией заказчика о том, что *«поставка товара с характеристиками, заявленными в заявке № 5, не представляется возможной, так как остаточный срок годности определяется ежедневно при поставке товара и не может быть конкретным (равным 20%) по всем позициям»*, поскольку данная позиция заказчиком документально не подтверждена.

В связи с указанными обстоятельствами, Общество, указав в соответствии с требованиями части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе конкретные показатели товаров, полностью исполнило требования данной нормы, а также пункта 1 раздела 17 документации об электронном аукционе, которым были установлены следующие требования к содержанию первой части заявки.

Таким образом, Комиссия считает, что в нарушение пункта 2 части 4 статьи 67

Федерального закона о контрактной системе единая комиссия неправомерно отказала заявителю в допуске к участию в аукционе, в связи с чем, жалоба признается **обоснованной**.

При этом Комиссия отмечает, что участникам электронного аукциона с порядковыми номерами заявок 2 и 4 также было неправомерно отказано в допуске к участию в электронном аукционе по аналогичному основанию.

Участникам закупки с порядковыми номерами заявок 1 и 2 неправомерно отказано в допуске к участию в электронном аукционе по позиции № 1 «Хлеб пшеничный» Технического задания по показателю товара «срок годности».

3.2. В соответствии с частью 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

Указанная норма закреплена заказчиком подпунктом 1.6 пункта 25 документации об аукционе.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Пунктом 10 проекта контракта установлен срок действия контракта: «*Настоящий*

контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до момента надлежащего исполнения сторонами своих обязательств, а в части расчетов до 31 декабря 2015 года».

Указанная формулировка срока действия контракта не позволяет определить срок окончания действия контракта, поскольку его наступление поставлено в зависимость от события, относительно которого неизвестно, произойдет оно или нет.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки **фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии**, поскольку Заказчиком изначально не был установлен срок действия контракта.

При указанных обстоятельствах в действиях заказчика усматривается нарушение части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе.

Следует отметить, что **аналогичное нарушение Федерального закона о контрактной системе было допущено заказчиком при осуществлении подобной закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по организации питания доноров, безвозмездно сдавших кровь и (или) ее компоненты (извещение № 0352200010114000095), размещенной на официальном сайте 24.09.2014, о чем было указано Омским УФАС России в решении № 03-10.1/538-2014 от 16.10.2014.**

Действия заказчика по утверждению документации об электронном аукционе с нарушением требований Федерального закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу ООО «ЛЕВ» на действия БУЗОО «Центр крови» и его единой комиссии при проведении электронного аукциона на оказание услуг по организации питания доноров, сдавших кровь и (или) ее компоненты (извещение № 0352200010115000056).

2. Признать в действиях БУЗОО «Центр крови» и его единой комиссии нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 64, части 4 статьи 67, части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая, что электронный аукцион признан несостоявшимся в связи с тем, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия приняла решение об отказе в допуске к участию в таком аукционе всех участников закупки, подавших заявки на участие, предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выдавать

3. По фактам выявленных нарушений законодательства о контрактной системе передать материалы рассмотрения жалобы ООО «ЛЕВ» должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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