

РЕШЕНИЕ

по делу № 912/2019-КС о нарушении

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

20 июня 2019 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

рассмотрев жалобу ООО «ОМЕРОС СА» Корпорация (далее – Заявитель) на действия администрации Славянского городского поселения Славянского района при проведении уполномоченным органом – администрацией Славянский район электронного аукциона: «Реализация мероприятий подпрограммы «Строительство, реконструкция, капитальный ремонт и ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории Краснодарского края» в Славянском городском поселении Славянского района государственной программы Краснодарского края «Развитие сети автомобильных дорог Краснодарского края»» (извещение № 0318300225019000259) 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.

Документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе. В Разделе «Сведения о товарах (материалах, оборудовании), используемых при выполнении работ» документации электронного аукциона Заказчиком по всем позициям установлены избыточные требования к материалам.

Представителем Заказчика представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация об аукционе, письменные пояснения по существу жалобы.

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

Уполномоченным органом – МО Славянский район проводился электронный аукцион: Реализация мероприятий подпрограммы «Строительство, реконструкция, капитальный ремонт и ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории Краснодарского края» в Славянском городском поселении Славянского района государственной программы Краснодарского края «Развитие сети автомобильных дорог Краснодарского края» (извещение № 0318300225019000259). Заказчик - администрация Славянского городского поселения Славянского района.

Начальная (максимальная) цена контракта – 54 497 039,00 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 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 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.

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

1) 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);

2) 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.

Документация электронного аукциона содержит Приложение 1.1 к Описанию объекта закупки «Сведения о товарах (материалах, оборудовании), используемых при выполнении работ».

Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком по поз.15 «Брус необрезной» неправомерно установлено требование «Номинальная толщина, мм», в котором значение «100 и 125».

В Инструкции по заполнению заявки установлено: «При установлении в Разделе 8 документации значения, содержащего перечисление характеристик с использованием союза «и» или знаков препинания «,», «;», в предложении участника такое значение показателя должно включать все перечисленные характеристики», «В случае если в требованиях к значению показателя установлен единый диапазон допустимых значений, единое требование к минимальному и/или максимальному значению для нескольких исполнений (типов/видов и т.д.) одного товара (материала), то предлагаемое участником значение такого показателя должно быть

указано отдельно для каждого исполнения (типа/вида и т.д.) товара (в случае, если значения таких показателей для требуемых исполнений (типов/видов и т.д.) товара будут отличаться друг от друга, в том числе, в соответствии с требованиями нормативно-технической документацией или в соответствии с требованиями государственного стандарта (данное положение инструкции имеет приоритет перед иными положениями инструкции)».

Согласно ГОСТ 18288-87 «Производство лесопильное. Термины и определения»

В соответствии с ГОСТ 24454-80 «Пиломатериалы хвойных пород. Размеры (с Изменениями N 1, 2)» в таблице приведены номинальные размеры толщины и ширины производимых пиломатериалов. Размерный ряд номинальной ширины пиломатериалов хвойных пород производителя, начиная от 75мм с размерным шагом в 25мм, то есть 75мм, 100мм, 125мм, 150мм и так далее.

Таким образом, согласно Инструкции по заполнению заявки Заказчику требовался брус со всеми описанными Заказчиком показателями.

Заказчиком по поз.16 «Щебеночно-мастичный асфальтобетон» установлено требование «Щебень в составе асфальтобетона из осадочных горных пород по ГОСТ 8267-93 и металлургических шлаков по ГОСТ 3344-83».

Согласно «Инструкции по заполнению заявки» при установлении в Разделе 8 документации значения, содержащего перечисление характеристик с использованием союза или знаков препинания «,», «;», в предложении участника такое значение показателя должно включать все перечисленные характеристики».

Заказчику необходим щебеночно-мастичный асфальтобетон из смеси щебня из осадочных горных пород по ГОСТ 8267-93 и металлургических шлаков по ГОСТ 3344-83.

Заказчиком по поз.17, 18, 19, 20, 21 «Знаки дорожные» установлено требование «Цвет элементов изображения белый; черный. Коэффициент яркости бета не менее 27,0%, соответствие ГОСТ Р 52290-2004».

В Инструкции установлено правило: «В случае, если участник закупки при описании свойств (характеристик) товара **выбрал конкретную характеристику** (значение показателя) из предложенных вариаций (в соответствии с

установленными требованиями), и при этом **данное значение показателя ис­ключает применение (использование) других свойств** (характеристик) това­ра (применение других значений показателей исключено), то участник закупки должен указать «не применяется» или «отсутствует» (в отношении конкретного значения показателя)».

Таким образом, для черного цвета элементов изображения не применяется (не нормируется) по ГОСТ коэффициент яркости бета участник указывает в заявке: «не применяется» или «отсутствует», что соответствует требованиям ГОСТ.

Заказчиком по поз.23 «Холодный пластик для дорожной разметки» установлено «Плотность не менее 1,9 г/см³ Соответствие ГОСТ Р 52575-2006».

В «Инструкции установлено» если в описании объекта закупки значение показателя установлено как верхний и/или нижний предел, сопровождаясь при этом в графе «Значение» соответственно фразами «не более» и/или «не менее» или аналогичными по смыслу («не хуже», «не ниже», «более», «менее»), участником в предложении устанавливается конкретное значение.

Согласно Инструкции показатель «Плотность» участник должен конкретизировать, то есть указать конкретное значение показателя, которое определяется по результатам испытания определенной партии товара.

Согласно ГОСТ Р 52575-2006 «Дороги автомобильные общего пользования. Материалы для дорожной разметки. Технические требования» п.5.8.1 Испытания материалов для дорожной разметки проводят в соответствии с требованиями [ГОСТ Р 52576](#).

В ГОСТ Р 52576-2006 «Дороги автомобильные общего пользования. Материалы для дорожной разметки. Методы испытаний» п.4.11 Плотность термопластиков и холодных пластиков определяют гидростатическим взвешиванием плотности образцов термопластиков и холодных пластиков по [ГОСТ 12801](#) на образцах, предварительно освобожденных от подложки и подготовленных в соответствии с 4.1.2. Площадь образцов, освобожденных от подложки, должна составлять (100 ± 30) см².

4.12 Температуру размягчения термопластика определяют по [ГОСТ 11506](#).

Следовательно, конкретное значение показателя «Плотность» возможно определить после проведения испытаний. На момент подачи заявки участник не имеет в наличии партию холодного пластика с паспортом, в котором было бы указано конкретное значение показателя «Плотность».

Таким образом, не имея товар в наличии, и, будучи обязанным

конкретизировать «Плотность», участник вынужден нести ответственность за товар, которого еще не купил, что является нарушением п.1) ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

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.

Приложение 1.1 к Описанию объекта закупки «Сведения о товарах (материалах, оборудовании), используемых при выполнении работ» имеет графы

Графа 4 имеет название: «Наименование показателя, ед. изм. Показателя». Инструкция содержит ссылку на графу «Показатель, ед. изм.». Данные наименования содержат идентичную смысловую нагрузку и указывает на указание в данной графе наименования показателя и его единицы измерения. Правило Инструкции, на которое указывает Заявитель, о неизменности показателей и их значений, распространяется на содержание граф «Наименование показателя, ед. изм. Показателя» и «Значения показателя, ед. изм. Показателя», а никак ни на их наименование.

Заказчиком по поз.25 «Стойка для дорожного знака» указано требование: «Общая длина опоры 4; не менее 5 м; Характеристики опоры обеспечивают максимальное горизонтальное перемещение верха опоры не более 50 мм».

В Инструкции указано, что «Если в описании объекта закупки значение показателя установлено как верхний и/или нижний предел, сопровождаясь при этом в графе «Значение» соответственно фразами «не более» и/или «не менее» или аналогичными по смыслу («не хуже», «не ниже», «более», «менее»), участником в предложении устанавливается конкретное значение», «При установлении в Разделе 8 документации значения, содержащего перечисление характеристик с использованием союза «и» или знаков

препинания «,», «;», в предложении участника такое значение показателя должно включать все пере численные характеристики».

Таким образом, участнику необходимо было указать следующие значения, например, 4 и 5 м.

Заказчиком по поз.26 «Микрофоны стеклянные» установлено требование по показателю «Технические условия, описание» значение «МСШ в массе должны представлять собой однородный сыпучий материал белого цвета (допускается светло-серый/светло-голубой оттенков).

В Инструкции установлено: «Если значения показателя сопровождается словами «(не) допускается», «возможно», «может», «могут», в том числе «может быть», «могут быть», это указывает на необходимость подтвердить наличие данных признаков (свойств, характеристик) у товара либо указать на их отсутствие».

Требование Заказчика на этапе подачи заявок выполнить невозможно, поскольку, чтобы указать в заявке есть ли у МСШ оттенок (а если есть – указать какой конкретно) – необходимо купить МСШ, открыть тару и посмотреть, есть ли у МСШ оттенок.

Таким образом, не имея товар в наличии, и, будучи обязанным конкретизировать наличие или отсутствие оттенка МСШ, участник вынужден нести ответственность за товар, который ещё не купил, будет ли оттенок у МСШ в том мешке, которые он купит при выполнении работ, что является нарушением п.1) ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Таким образом, требования, установленные Заказчиком в Разделе 2 «Описание объекта закупки» противоречат положениям ч.3 ст.7, п.1) ч.1 ст.33, ч.2 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Предметом контракта по данной закупке не является изготовление товаров. Изготовитель является лицом, ответственным за качество выпускаемой продукции и гарантирующим их соответствие ГОСТ.

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

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 ООО «ОМЕРОС СА» Корпорация обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7, пп.1, 2) ч.1 ст.33, пп.1), 2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе (поз.23, 26).
2. Признать в действиях уполномоченного органа - администрации МО Славянский район, Заказчика – администрации Славянского городского поселения Славянского района нарушение ч.3 ст.7, пп.1, 2) ч.1 ст.33, пп.1), 2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику – администрации Славянского городского поселения Славянского района выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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