

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение законодательства

о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд по делу об административном правонарушении

№ 05-5/1-84-2017

12 октября 2017 г.

г. Тверь

Я, заместитель руководителя-начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Красюкова Л.К., рассмотрев протокол № 05-5/1-84-2017 об административном правонарушении от 29.09.2017 и материалы дела об административном правонарушении № 05-5/1-84-2017, возбужденного в отношении должностного лица – ***, по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие *** извещенного в установленном порядке о дате, времени и месте составления протокола (представлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела в его отсутствие),

УСТАНОВИЛ:

В Тверское УФАС России 20.03.2017 поступила жалоба ООО «Профит плюс» (далее – Общество), полагающего, что документация об электронном аукционе на право заключения контракта на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Бельском, Нелидовском, Оленинском районах, части автомобильной дороги общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Западнодвинском районе, (извещение от 03.03.2017 № 0136200003617000327) не соответствует требованиям Закона, в частности, установлены требования к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия Тверского УФАС России установила следующее.

03.03.2017 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Бельском, Нелидовском, Оленинском районах, части автомобильной дороги общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области в Западнодвинском районе и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 86 276 140,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; 2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пунктам 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);
- использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона, 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 пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона, 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.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Как указано выше, объектом закупки является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Тверской области.

Требования к показателям товаров, используемых при выполнении работ, изложены в Приложении № 6 к Техническому заданию.

Согласно инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе «Участник закупки при составлении первой части заявки, в части касающейся указания конкретных показателей товаров, должен руководствоваться следующими правилами (инструкцией):

Перечень показателей, определяющих качество товара, используемого при выполнении работ по предмету электронного аукциона, его технические, функциональные и иные характеристики, и используемые в целях определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к использованию при выполнении работ такого товара установлен документацией об электронном аукционе. Максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, определяющие качество товара, используемого при выполнении работ по предмету электронного аукциона, его технические, функциональные и иные характеристики установлены в соответствии с настоящим приложением и нормативно-техническими документами, представленным в составе приложения к документации об электронном аукционе. В случае если в документации об электронном аукционе содержится указание на товарный знак, следует применять данные товары (или эквивалент), с характеристиками, не приводящими к снижению качества выполняемых работ, и соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

В соответствии с требованиями документации об электронном аукционе участник закупки представляет в свободной форме или по форме рекомендуемой заказчиком информацию о конкретных показателях товара (материала), используемого при выполнении работ, соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме, наименование страны происхождения товара. В случае, если товар (материал), используемый при выполнении работ по предмету электронного аукциона, состоит из нескольких позиций, необходимо указание на товарные знаки (при их наличии) для всех позиций и комплектующих, входящих в состав указанного товара (материала). Конкретные показатели товара (материала), используемого при выполнении работ представляются в отношении каждого вида (типа) товара (материала), используемого при выполнении работ по предмету электронного аукциона.

Подтверждение соответствия товара (материала) установленным требованиям должно быть в утвердительной форме. Например, на требование: «должен соответствовать требованиям ГОСТ» участник закупки должен указать «соответствует требованиям ГОСТ» или «будет соответствовать требованиям ГОСТ».

- Знак «**» обозначает, что данный показатель является конкретным и изменению не подлежит.

- Знак ";", слово «или», разделяющие товары (материалы), параметры (показатели) свидетельствует о том, что необходимо выбрать один из указанных товаров (материалов), один из указанных параметров (показателей), и предоставить для данного товара

(материала) конкретные значения указанных параметров (показателей), а также указание на товарный знак (при его наличии).

- Знак ";" слово «и», разделяющие товары (материалы), параметры (показатели) перечисляют товары (материалы), параметры (показатели) в отношении каждого из которых необходимо предоставить конкретные значения характеристик товара (материала), используемого при выполнении работ по предмету электронного аукциона, а также указание на товарный знак (при его наличии).

- Слова «и/или», разделяющие товары (материалы), означают, что в случае применения всех таких предлагаемых товаров (материалов) при выполнении работ, необходимо предоставить конкретные значения характеристик этих товаров (материала), а также указание на товарный знак (при его наличии). Если при выполнении работ применяется один из предлагаемых товаров (материалов), необходимо предоставить конкретные значения характеристик именно этого товара (материала). Напротив наименования прочих (неприменяемых) товаров (материалов) указывается: «не применяется». При этом применение как минимум одного из этих товаров (материалов) является обязательным.

Требования Заказчика к товару (материалу), представленные в виде диапазона («с...по», «не более...не менее», «от...до», «±», знак «-» (тире)) означают, что участник закупки должен указать конкретное значение в данном диапазоне, в том числе и равное предельным показателям. Соответственно при указании диапазона «свыше (св.)» (более) и «менее» участник закупки должен указать значение в данном диапазоне, но не равное предельному значению.

Конкретная величина показателей, значения которых указаны в диапазоне, ограниченном с одной стороны в сторону увеличения (например: «не менее»; «более»; «свыше (св.)»; «должна быть не хуже»; «не должна быть хуже»; «не хуже», «не должна быть ниже», «должна быть не ниже», «не ниже», «лучше», «от»), должна входить в заданный диапазон (от ограничения значений в сторону увеличения (улучшения)) при составлении участником закупки первой части заявки.

Конкретная величина показателей, значения которых указаны в диапазоне, ограниченном с одной стороны в сторону уменьшения (например: «не более»; «менее»; «не должна быть выше», «не выше», «до»), должна входить в заданный диапазон (от ограничения значений в сторону уменьшения) при составлении участником закупки первой части заявки.

В случае отсутствия согласно нормативной документации по каким-либо из применяемых при производстве работ наименований товаров сведений по требуемому параметру характеристик товара, в поле «Предложение участника» ставится прочерк либо «не нормируется».

Показатель «индекс пенетрации» нефтяных дорожных битумов определяется расчетным методом согласно требованиям нормативной документации.

Участник закупки может подтвердить информацию о конкретных показателях товара (материала), приложив к заявке на участие в аукционе в электронной форме необходимые, по его мнению, документы. Непредставление таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в аукционе в электронной форме. При выполнении работ подрядчик несет все расходы по закупке необходимого количества и наличию необходимого запаса материалов, оборудования и техники для производства работ.

Работы должны быть выполнены в полном соответствии с действующими нормативными

документами, требованиями настоящей документации об электронном аукционе, Проектом. Работы должны быть выполнены в соответствии с техническими решениями, разработанными на основании действующих нормативных документов.

При выполнении работ и принятии строительных и технологических решений Подрядчиком должны неукоснительно соблюдаться требования к порядку производства работ.

Выполнение работ должно производиться в строгом соответствии с проектом производства работ, разрабатываемым подрядчиком и утверждаемым заказчиком.

Материалы, оборудование, используемые Подрядчиком при выполнении работ, должны удовлетворять требованиям, предъявляемым к ним в РФ по пожарной безопасности, износостойкости и выделению токсичных веществ, а также требованиям по надежности и долговечности, простоте в эксплуатации, влагостойкости и возможности проведения работ. Все поставляемое для проведения работ оборудование, изделия, материалы должны быть новыми, не бывшими в эксплуатации/употреблении, иметь сертификаты качества соответствия. При сдаче работ должны быть представлены сертификаты, технические паспорта или другие документы, удостоверяющие качество материалов и оборудования».

Ниже приведены фрагменты таблицы (Часть 1 и Часть 2) с требованиями к показателям товаров, используемых при выполнении работ, в том числе, и по отдельным оспариваемым Обществом позициям:

Фрагменты Таблицы «Часть 1 Требований к товарам, используемым при выполнении работы»:

№ п/п	Наименование товара	Максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться. Технические, функциональные и иные характеристики товара
1	2	3
1	Краска (эмаль) по ГОСТ Р 51256-2011, ГОСТ Р 52289-2004, ГОСТ Р 52575-2006	Высохшая пленка красок (эмалей) должна быть стойкой (не менее 48 ч)** к статическому воздействию: - 3%-ного водного раствора хлорида натрия при температуре (0±2) °С**, - насыщенного водного раствора хлорида натрия при температуре (0±2) °С**, - воды при температуре (20±2) °С**.
2	Микростеклошарики	По внешнему виду микростеклошарики (МСШ) должны быть прозрачными сферическими частицами стекла. Микростеклошарики (МСШ) в массе должны представлять собой однородный сыпучий материал белого цвета, допускается светло-серый или светло-голубой оттенок. МСШ должны быть стойкими к воздействию воды, растворов соляной кислоты, хлорида натрия и гидроокиси натрия. На поверхности МСШ после воздействия воды, растворов соляной кислоты, хлорида натрия и гидроокиси натрия не должно быть видимых изменений по сравнению с контрольным образцом. МСШ для горизонтальной дорожной разметки должны быть негорючими, невзрывоопасными, нетоксичными изделиями.

по ГОСТ Р 53172-2008

Коэффициент преломления света у стекла, из которого произведены МСШ, должен быть не менее 1,5.

Содержание дефектных МСШ и инородных частиц:

Знаки дорожные должны соответствовать требованиям ГОСТ Р 52290-2004 «Технические средства организации дорожного движения. Знаки дорожные. Общие технические требования». Все детали и сборочные единицы знаков должны быть изготовлены из антикоррозионных материалов или иметь защитное покрытие. Корпус и обратная сторона знаков, а также все элементы крепления должны быть серого цвета (за исключением оцинкованных поверхностей). Элементы крепления знака не должны искажать информацию, расположенную на его лицевой поверхности.

Изображения знаков должны быть выполнены световозвращающими материалами, обеспечивающими значения координат цветности (x, y) точек пересечения граничных линий цветных областей для элементов изображений знаков, определяемые в колориметрической системе МКО 1931 г. для источника типа Д65 при геометрии измерения 45°/0°:

**

Цвет элемента изображения	Обозначение координат	Координаты цветности угловых точек цветных областей			
		Знаки со световозвращающей поверхностью			
		1	2	3	4
Белый, серебристый	X	0,285	0,335	0,355	0,305
	y	0,325	0,375	0,355	0,305
Красный	X	0,569	0,655	0,690	0,595
	y	0,341	0,345	0,310	0,315
Желтый	X	0,427	0,465	0,522	0,470
	y	0,483	0,534	0,477	0,440
Зеленый	X	0,026	0,007	0,248	0,177
	y	0,399	0,703	0,409	0,362
Синий	X	0,078	0,150	0,210	0,137
	y	0,171	0,220	0,160	0,038

Знаки дорожные
II типоразмера со световозвращающей пленкой Б высокоинтенсивной
ГОСТ Р 52290-2004

4

Пленка должна быть устойчива к статическому воздействию жидкостей: бензина, 3%- ного раствора NaCl, дистиллированной воды и минеральных масел, т.е. не допускать существенного растрескивания, шелушения, пузырения, сворачивания краев и других дефектов.

Пленка не должна допускать усадки (изменения размеров) свыше 0,5 % в течение 10 мин и свыше 2 % в течение 24 ч после удаления защитной подложки. Пленка должна обладать достаточной гибкостью.

Коэффициент световозвращения (удельный коэффициент силы света) () знаков со световозвращающей поверхностью при угле наблюдения должен быть не менее значений, указанных в таблице:

Цвет элемента изображения знака	Тип пленки	Угол освещения b_v , (при $b_H = 0^\circ$)				
		5°	10°	20°	30°	40°
		Коэффициент световозвращения, КД·ЛК·М				
Белый, серебристый	Б	170,0	100,0	85,0	65,0	40,0
Синий	Б	9,0	7,0	6,0	5,0	3,0

Отклонение коэффициента световозвращения одного цвета изображения знака (при одинаковых углах

освещения) – не более 10%
 Фрагменты Таблицы «Часть 2 требований к товарам, используемым при выполнении работы»:

№	Наименование товара	Тип, вид, марка товара. Указание на товарный знак (при его наличии)	Наименование параметра	Величина параметра
1	Горячая асфальтобетонная смесь по ГОСТ 9128-2013	Мелкозернистая плотная асфальтобетонная смесь типа Б	Максимальная температура асфальтобетонной смеси при отгрузке, °С	до 160
			Минимальная температура асфальтобетонной смеси при отгрузке, °С	от 140
			Температура смеси при укладке, °С **	не менее 110**
2	Битумы нефтяные дорожные по ГОСТ 22245-90	Битумы нефтяные дорожные БНД 60/90	Глубина проникания иглы, 0,1 мм:	
			При 25 °С	от 61 до 90
			Температура вспышки, °С **	не ниже 230**

		и/или		
3	Битумы нефтяные дорожные по ГОСТ 22245-90	Битумы нефтяные дорожные БНД 90/130	Глубина проникания иглы, 0,1 мм:	
			При 25 °С	от 91 до 130
			Температура вспышки, °С **	не ниже 230**
4	Эмульсия битумная по ГОСТ Р 52128-2003	ЭБК-1	глубина проникания иглы при 25 °С для битума, применяемого при изготовлении эмульсии, 0,1мм	не менее 60

Комиссия, проанализировав документацию об аукционе, сведения, содержащиеся в таблице, и инструкции, признала жалобу Общества обоснованной, учитывая, в том числе, следующее.

Согласно пункту 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке № при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон 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.

Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в Решении от 09.02.2017 № АКПИ16-1287 в удовлетворении административного искового заявления ООО «Домстрой» о признании недействующим пункта 3 указанного письма, указал следующее: «Анализ содержания Письма позволяет сделать вывод, что ...имеющиеся в оспариваемом письме **разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) его положений** и не влекут изменение правового регулирования соответствующих отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Доводы административного истца о том, что оспариваемый пункт Письма не соответствует действительному смыслу разъясняемых им нормативных положений, лишены правовых оснований.

Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а также норм, обязывающих участников закупки 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...

Доводы административного истца, выражающего, как следует из объяснений его представителя в суде, желание, чтобы заказчик требовал от участника закупки

подробно описать в заявке различные показатели, значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 приведенного закона...».

1. Так, согласно документации об аукционе, товар, указанный в пункте 1 Таблицы (Часть 1) - **«Краска (эмаль)»**, должен соответствовать, в том числе, требованиям ГОСТ Р 52575-2006 «Дороги автомобильные общего пользования. Материалы для дорожной разметки. Технические требования».

Согласно пункту 5.8.1 указанного ГОСТа испытания материалов для дорожной разметки проводят в соответствии с требованиями ГОСТ Р 52576.

В соответствии с пунктом 4.5 указанного ГОСТа стойкость сформировавшегося материала (красок, эмалей, термопластиков и холодных пластиков) к статическому воздействию 3%-ного водного раствора хлорида натрия при температуре (0 +/- 2) °С, насыщенного водного раствора хлорида натрия при температуре (0 +/- 2) °С, воды при температуре (20 +/- 2) °С и 10%-ного водного раствора щелочи гидроксида натрия при температуре (20 +/- 2) °С определяют по ГОСТ 9.403 (СТ СЭВ 5260-85). «Единая система защиты от коррозии и старения. Покрытия лакокрасочные. Методы испытаний на стойкость к статическому воздействию жидкостей» (введен в действие Постановлением Госстандарта СССР от 30.12.1980 N 6186) (ред. от 01.10.1986)».

ГОСТ 9.403 распространяется на лакокрасочные покрытия и материалы и устанавливает три метода испытаний покрытий на стойкость к статическому воздействию воды, водных растворов солей, кислот, щелочей, минеральных масел, бензина и др. (далее - жидкостей). В данном ГОСТе описаны методы испытания для определения декоративных и защитных свойств покрытий после воздействия жидкостей в течение заданного времени.

Следовательно, установленные в пункте 1 Таблицы (Часть 1) значения характеристик к товару «Краска (эмаль)», как это следует из содержания приведенных стандартов, могут стать известными лишь по результатам испытаний товара.

2. Согласно документации об аукционе, товар, указанный в пункте 4 Таблицы (Часть 1) - **«Знаки дорожные II типоразмера со световозвращающей пленкой Б высокоинтенсивной»**, должен соответствовать ГОСТ Р 52290-2004 «Национальный стандарт Российской Федерации. Технические средства организации дорожного движения. Знаки дорожные. Общие технические требования».

Пунктами 5.5 и 5.6 ГОСТ Р 52290-2004 установлены требования к фотометрическим и колориметрическим характеристикам Знаков дорожных, пленке тип Б.

Из содержания пункта 5.6 ГОСТ Р 52290-2004 следует, что значения показателей колориметрических характеристик являются расчетными величинами и определяются при испытании определенной партии товара.

При этом Комиссия отклоняет довод Заказчика о том, что участнику закупки для правильного заполнения заявки в данной части достаточно указать на соответствие требованиям ГОСТ, т.е. указать словами: «соответствует требованиям ГОСТ» или «будет соответствовать требованиям ГОСТ» и продублировать указанные характеристики, так как достаточность такого указания однозначно из инструкции по заполнению заявки не следует.

3. Согласно документации об аукционе, товар, указанный в пункте 1 Таблицы (Часть 2) - «Горячая асфальтобетонная смесь по ГОСТ 9128-2013», должен соответствовать следующим требованиям: «максимальная температура асфальтобетонной смеси при отгрузке, °С – до 160», «минимальная температура асфальтобетонной смеси при отгрузке, °С - от 140», «температура смеси при укладке, °С ** - не менее 110».

В соответствии с пунктом 4.1.2 ГОСТ 9128-2013 «Межгосударственный стандарт. Смеси асфальтобетонные, полимерасфальтобетонные, асфальтобетон, полимерасфальтобетон для автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия» смеси в зависимости от вязкости используемого битума и температуры при укладке подразделяют:

- на горячие, приготовляемые с использованием вязких и жидких нефтяных дорожных битумов и укладываемые с температурой не менее 110 °С;

- холодные, приготовляемые с использованием жидких нефтяных дорожных битумов и укладываемые с температурой не менее 5 °С.

Согласно пункту 4.1.17 ГОСТ 9128-2013 температура горячих и холодных смесей **при отгрузке потребителю и на склад в зависимости от показателей битумов** должна соответствовать указанному в таблице 8 (приводится ниже):

«Таблица 8

Вид смеси	Температура смеси, °С, в зависимости от показателя битумов						
	Глубина проникания иглы при 25 °С, 0,1 мм					Условная вязкость по вискозиметру с отверстием 5 мм при 60 °С, с	
	40 - 60	61 - 90	91 - 130	131 - 200	201 - 300	70 - 130	131 - 200
Горячая	От 150	От 145	От 140	От 130	От 120	-	От 110
	до 160	до 155	до 150	до 140	до 130	-	до 120
Холодная						От 80	От 100
						до 100	до 120

Примечания

1. При использовании ПАВ и активированных минеральных порошков допускается снижать температуру горячих смесей на 10 °С - 20 °С.

2. При использовании специальных добавок температуру смесей назначают в соответствии с документацией на их применение.

3. В зависимости от погодных условий и для высокоплотных асфальтобетонов допускается увеличивать температуру готовых смесей на 10 °С - 20 °С, соблюдая требования ГОСТ 12.1.005 к воздуху

».

Комиссия применительно к доводу жалобы в данной части исходит из того, что участник закупки в силу требований статьи 66 Закона обязан в своей заявке выразить согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, а также указать конкретные показатели используемых в ходе выполнения работ товаров. В данном случае требования к максимальной/минимальной температуре асфальтобетонной смеси при отгрузке, а также к температуре смеси при укладке, являются требованиями к условиям выполнения работ, а не требованиями к показателю товара. Комиссия считает, что в данном случае Заказчик не только вправе, но и обязан устанавливать такие требования как требования к условиям выполнения работ, но такое требование не влечет обязанности участника закупки указывать соответствующие сведения в заявке на участие в закупке; таковое должно поглощаться согласием участника закупки на выполнение работ на условиях, установленных в документации об аукционе.

При этом Комиссия отмечает также тот факт, что установленному диапазону температур асфальтобетонной смеси при отгрузке соответствуют смеси разных марок, но отличающимися друг от друга значениями максимальной и/или минимальной температуры, что может затруднить заполнение участниками закупки заявок и повлечь отказ такому участнику в допуске к участию в закупке.

4. Согласно документации об аукционе, к товарам, указанным в Таблице (Часть 2) - **«Битумы нефтяные дорожные по ГОСТ 22245-90, Битумы нефтяные дорожные БНД 60/90», «Битумы нефтяные дорожные по ГОСТ 22245-90, Битумы нефтяные дорожные БНД 90/130»** установлены показатели «Глубина проникания иглы, 0,1 мм:...».

В Таблице 17 ГОСТ 9128-2013 указано, что глубину проникания иглы 0,1 мм в ПБВ при 25°С определяют по ГОСТ 11501 (прим.: ГОСТ 11501-78. Межгосударственный стандарт. Битумы нефтяные. Метод определения глубины проникания иглы), согласно которому глубина проникания иглы определяется в результате испытания.

5. Согласно документации об аукционе, к товару, указанном в пункте 4 Таблицы (Часть 2) - **«Эмульсия битумная по ГОСТ Р 52128-2003, ЭБК-1»**, установлен показатель - «глубина проникания иглы при 25⁰С для битума, применяемого при изготовлении эмульсии, 0,1 мм, не менее 60», при этом в ГОСТ Р 52128-2003 также указано, что глубину проникания иглы определяют по ГОСТ 11501 (прим.: ГОСТ 11501-78. Межгосударственный стандарт. Битумы нефтяные. Метод определения глубины проникания иглы), согласно которому глубина проникания иглы определяется в результате испытания, соответствующие значения показателя товара могут быть получены только при отгрузке конкретной партии товара.

В связи с вышеизложенным Заказчиком, Уполномоченным органом при описании объекта закупки и установления требований к содержанию заявок на участие в аукционе нарушены требования пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64 и подпункт «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в

сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, [административную](#), уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных [частями 4 и 4.1](#) настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Аукционная документация, в которой Заказчиком требования к товарам в документации об аукционе установлены с нарушением требований Закона, утверждена Исполняющим обязанности директора ГКУ Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» *******, **назначенным на данную должность с .. по.. приказом.....**

Следовательно, должностным лицом, ответственным за совершение вышеуказанного административного правонарушения, является *******, в его действиях содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: 03.03.2017.

Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

Действия ******* совершены виновно, поскольку, являясь должностным лицом заказчика, он обязан был выполнять императивные требования законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно – распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции

члена конкурсной, аукционной, котировочной или единой комиссии, созданной государственным или муниципальным заказчиком, уполномоченным органом, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

*** в этой связи ответственности за совершение административного правонарушения подлежит вне зависимости от формы вины – в связи с ненадлежащим исполнением ею как должностным лицом своих служебных обязанностей, которые в данном случае выражались в необходимости соблюдения требований законодательства о контрактной системе при утверждении документации о закупке; в частности, правильном установлении требований к объекту закупки.

Факт совершения административного правонарушения и виновность *** в совершении административного правонарушения подтверждается протоколом об административном правонарушении от 29.09.2017 № 05-5/1-84-2017 и материалами дела № 05-5/1-84-2017 и решением Тверского УФАС России по результатам рассмотрения жалобы участника закупки № 05-6/1-33-2017.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены. Обстоятельством, смягчающим отягчающим административную ответственность, является не привлечение к административной ответственности по однородным правонарушениям.

Оснований для освобождения *** от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ не усматривается.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и иными лицами.

Законодатель, не дав развернутого определения понятия «малозначительность» правонарушения, тем не менее, указывает на следующие признаки малозначительности административного правонарушения: 1) это противоправное (то есть, предусмотренное КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации) виновное действие (бездействие); 2) вред, причиняемый таким административным правонарушением, по размеру, характеру, объему и т.п. крайне незначителен; 3) деяние не представляет большой опасности для охраняемых законом прав, интересов, благ; 4) при его совершении обычно отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность; 5) такое административное правонарушение обычно имеет разовый, кратковременный характер.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба,

степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу [частей 2](#) и [3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Правоотношения в сфере заказов являются предметом особой защиты со стороны государства и охраняются не только нормами российского, но и нормами международного законодательства. Так, согласно пунктам «b» и «с» части 1 статьи 9 Конвенции ООН против коррупции, ратифицированной Федеральным законом от 08.03.2006 № 40-ФЗ, констатируется необходимость мер по созданию надлежащих систем закупок, которые основываются на прозрачности, конкуренции и объективных критериях принятия решений и являются эффективными, среди прочего, с точки зрения предупреждения коррупции.

Такие системы затрагивают условия участия, критерии отбора и принятия решений о заключении контрактов, правила проведения торгов и их опубликования, а также применение заранее установленных и объективных критериев в отношении принятия решений о публичных закупках в целях содействия последующей проверке правильности применения правил или процедур.

В данном случае, как указано выше, документация о закупке утверждена с нарушением требований Закона.

Руководствуясь статьями 23.66, 29.9 и частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо –***, являвшегося по состоянию на 03.03.2017 И.о. директора ГКУ Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области», виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

2. Наложить на *** административный штраф **в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.**

Реквизиты для перечисления **штрафов за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации**

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 695001001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ Г.ТВЕРЬ

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 33020 02 6000 140

ОКТМО 28701000

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд субъектов Российской Федерации

УИН (ID начисления) 16152101200000966461 (прим.: обязателен для указания)

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 КоАП РФ в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

*Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении 60 дней** Управлением будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 КоАП РФ). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ.*

Заместитель руководителя управления-

начальник

отдела

контроля

закупок

Л.К.Красюкова

Копия постановления № 05-5/1-84-2017 на 6 л. направлена по месту жительства.

Сведения о взыскателе:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области

ИНН 6905005800

ОГРН 1036900080722

КПП 695001001

Дата регистрации 03.11.2003

Лицевой счет 04361361360