РЕШЕНИЕ № 254/2020-КС

по делу № 023/06/64-911/2020 о нарушении

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

26 февраля 2020 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «Национальная топливная компания» (далее – Заявитель) на действия ФГБУ «Сочинский национальный парк» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Поставка ГСМ» (извещение № 0318100061020000001) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации электронного аукциона. Заказчиком установлены неправомерные требования к топливным картам. Заказчик неправомерно требует от участника закупки указания на конкретный показатель октанового числа бензина. Требование аукционной документации ограничивает количество участников закупки.

Заказчиком представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация электронного аукциона, письменные пояснения по существу

жалобы. Заказчик не согласен с доводами жалобы и считает, что положения аукционной документации соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

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

Заказчиком – ФГБУ «Сочинский национальный парк» проводился электронный аукцион: «Поставка ГСМ» (извещение № 0318100061020000001).

Начальная (максимальная) цена контракта – **9 072 700,00** рублей.

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.

На основании ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

На основании п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с п. 1), п. 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в

соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не 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.

Согласно 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 Части 2 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком установлены следующие требования:

Поставка нефтепродуктов осуществляется путем их отпуска на автозаправочных станциях Поставщика, осуществляющих отпуск бензина и дизельного топлива с использованием пластиковых карт с микрочипом, выдаваемых Поставщиком. Режим работы АЗС – круглосуточный. Поставщик гарантирует Заказчику выдачу карт и отпуск по ним нефтепродуктов на АЗС. Поставщик гарантирует Заказчику круглосуточный допуск к операциям по топливным картам в личном кабинете.

Требование к картам:

Необходимо 124 топливные карты, в том числе:

- *заправка Аи-95 – 24 карт,*

- *заправка Аи-92 - 66 карт,*
- *заправка дизельным топливом – 34 карты.*

Поставщик обеспечивает возможность круглосуточного доступа к лимитам топливных карт через личный кабинет или оператора Поставщика.

Вместе с тем, предметом контракта является поставка нефтепродуктов. Топливная карта лишь способ учета количества и объема топлива. При этом, топливная карта не является платежным инструментом. Оплата товара осуществляется безналичным расчетом. Существуют альтернативные способы учета топлива.

Кроме того, система учета топлива не является функциональной, качественной, технической характеристикой закупаемого товара (бензин и дизельное топливо), не может оказывать влияние на использование приобретаемого бензина, и установление в Техническом задании аукционной документации требований к картам является нарушением п. 1) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

В п. 4 Части 2 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

№	Наименование, характеристики МТР	Количество	Единицы измерения
1	Дизельное топливо экологического класса не ниже К5	50 000	Литр
2	Бензин Аи-92 экологического класса не ниже К5 Октановое число бензина автомобильного по исследовательскому методу: ≥92,000 и < 95,000	105 000	Литр
3	Бензин Аи-95 экологического класса не ниже К5 Октановое число бензина автомобильного по исследовательскому методу: ≥ 95,000 и < 98,000	20 000	Литр

Согласно п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об

электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

На основании письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» неустановление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки может привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.

Включение инструкции по заполнению заявок в состав документации об аукционе должно осуществляться с целью дополнительных условий для более четкого и ясного понимания участниками потребностей заказчика в работах, услугах, товарах. Не допускается посредством составления инструкции по заполнению заявок и применении ее при разработке требований к материалам, создавать необоснованные препятствия для заполнения заявок участниками закупок, тем самым ограничивая круг участников закупок.

В п. 27 Части 1 аукционной документации установлено:

27.	Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе
Заявки на участие в электронном аукционе подаются только участниками закупки, зарегистрированными в единой информационной системе и аккредитованными на электронной площадке. Участник электронного аукциона вправе подать только одну заявку на участие в электронном аукционе. Заявка на участие в электронном аукционе направляется участником электронного аукциона Оператору электронной площадки в форме двух электронных документов, содержащих предусмотренные п. 26 части I. «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ» настоящей документацией об электронном аукционе части заявки. Обе части заявок на участие в электронном аукционе подаются одновременно. Заявка на участие в электронном аукционе, подготовленная участником электронного аукциона, должна быть составлена на русском языке. Входящие в заявку на участие в электронном аукционе документы, оригиналы которых выданы участнику электронного аукциона третьими лицами на ином языке, могут быть представлены на этом языке при условии, что к ним будет прилагаться перевод на русский язык. В случае противоречия оригинала и перевода преимущество будет иметь перевод.	

При указании в соответствии с п.26 части I. «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ» настоящей документацией об электронном аукционе конкретных сведений (показателей) относительно используемого товара, участнику электронного аукциона необходимо указать такие сведения по всем показателям товара и в единицах измерения, указанных Заказчиком в части I. «Техническое задание» настоящей документации об электронном аукционе. Не подлежат конкретизации параметры товара, по своей сути имеющие интервальное значение.

При этом товар, предлагаемый участником электронного аукциона, должен соответствовать требованиям заказчика к техническим характеристикам товара, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, безопасности, комплектации, параметрам и иным показателям, связанным с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, требования к товару(ам) которое(ые)установлены Заказчиком в части I. «Техническое задание» настоящей документации об электронном аукционе. Сведения (показатели) относительно используемого товара не должны допускать двусмысленного толкования.

В случае если участник электронного аукциона указывает в своей заявке товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания, фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, такое указание не должно сопровождаться словами «или эквивалент».

Эквивалентность используемого товара будет устанавливаться по показателям характеристик (технических, функциональных и др.) товара и их значениям, указанных в части II. «Техническое задание» настоящей документации об электронном аукционе.

Все документы, входящие в состав заявки на участие в электронном аукционе, должны иметь четко читаемый текст. Сведения, содержащиеся в заявке на участие в электронном аукционе, не должны допускать двусмысленных толкований.

Вместе с тем, данная инструкция по заполнению заявки аукционной документации № 0318100061020000001 не содержит правил заполнения заявки на участие в электронном аукционе, в том числе, в инструкции отсутствуют правила заполнения заявки участниками закупки при указании в Техническом задании Заказчика слов «не ниже» и знаков «≥», «<», что вводит в заблуждение участников закупки и является нарушением п. 2) ч. 1 ст. 64 закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая

наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В Части 2 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

Поставка автомобильного топлива на АЗС г. Сочи с возможностью заправки во всех внутригородских районах не менее чем на 2-х АЗС в каждом районе: Хостинский, Лазаревский (в т.ч. Лазаревское, Дагомыс), Центральный (в т.ч. на АЗС, находящейся не далее 5 км от местонахождения Заказчика), Адлерский (в т.ч. в Краснополянском поселковом округе не менее 1-й АЗС);

- на трассах краевого и федерального значения на территории Краснодарского края и Республике Адыгея с расположением АЗС друг от друга не более 150 км;

- на территории Ставропольского края, в т.ч. не менее 1-й АЗС в г. Кисловодске,

- на федеральной дороге М4 до г. Москва (в т.ч. Воронежская область, Тульская область, Липецкая область, Московская область);

- Ростовская область.

Поставка нефтепродуктов осуществляется путем их отпуска на автозаправочных станциях Поставщика, осуществляющих отпуск бензина и дизельного топлива с использованием пластиковых карт с микрочипом, выдаваемых Поставщиком.

Поставка нефтепродуктов должна осуществляться Поставщиком бесперебойно, на АЗС Поставщика должно реализовываться топливо всех видов, согласно потребности Заказчика.

В соответствии с ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В Разделе 3 проекта контракта аукционной документации указано, что условие поставки товара - Поставка товара осуществляется на АЗС

Поставщика, расположенных на территории: г. Сочи с возможностью заправки во всех внутригородских районах не менее чем на 2-х АЗС в каждом районе: Хостинский, Лазаревский (в т.ч. Лазаревское, Дагомыс), Центральный (в т.ч. на АЗС, находящейся не далее 5 км от местонахождения Заказчика), Адлерский (в т.ч. в Краснополянском поселковом округе не менее 1-й АЗС);

- на трассах краевого и федерального значения на территории Краснодарского края и Республике Адыгея с расположением АЗС друг от друга не более 150 км;

- на территории Ставропольского края, в т.ч. не менее 1-ой АЗС в г. Кисловодске,

- на федеральной дороге М4 до г. Москва (в т.ч. Воронежская область, Тульская область, Липецкая область, Московская область);

- Ростовская область, с использованием для его получения заказчиком пластиковых карт.

Установив в документации об электронном аукционе требования по количеству АЗС, которые должны быть у участника аукциона, и их месторасположению, Заказчик фактически включил в документацию о закупке требования к наличию у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, что является нарушением ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе.

По результатам внеплановой проверки Комиссией УФАС по Краснодарскому краю установлены нарушения Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, 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, в том числе **поставляемого** заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

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.

Вместе с тем, в п. 26 Части 1 аукционной документации Заказчиком установлено:

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

1) при выполнении работ или оказании услуг в соответствии с частью II. «Техническое задание» настоящей документации об электронном аукционе без использования товара:

- согласие участника электронного аукциона на 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 заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги в соответствии с частью II. «Техническое задание» настоящей документации об электронном аукционе, для выполнения или 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 Федерального закона №44-ФЗ;

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.

Таким образом, положения аукционной документации противоречат требованиям ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе.

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

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 23 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Национальная топливная компания» обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика – ФГБУ «Сочинский национальный парк» нарушение ч. 3 ст. 7, п.1) ч. 1 ст. 33, ч. 3 ст. 33, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе.

3. Заказчику – ФГБУ «Сочинский национальный парк» (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 90

по делу № 023/06/64-911/2020 о нарушении

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

26 февраля 2020 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) на основании своего решения от 26.02.2020 г. по делу № 023/06/64-911/2020, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Национальная топливная компания» (далее – Заявитель) на действия ФГБУ «Сочинский национальный парк» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Поставка ГСМ» (извещение № 0318100061020000001) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч. 15, ч. 22, ч. 23 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе) предписывает:

1. Заказчику – ФГБУ «Сочинский национальный парк» (аукционной комиссии) устранить нарушение ч. 3 ст. 7, п.1) ч. 1 ст. 33, ч. 3 ст. 33, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе:

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения закупки;

- внести изменения в документацию электронного аукциона в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом решения от 26.02.2020 по делу № 023/06/64-911/2020 и разместить на официальном сайте;

- назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, дату рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дату проведения аукциона. При этом дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе должна быть назначена не ранее чем через 7 дней со дня размещения на официальном сайте документации аукциона;

- оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения предписания. Уведомить участников, подавших заявки об отмене протоколов и о возможности подать новые заявки. Разблокировать денежные средства,

внесенные участниками в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе. Отменить протокол проведения аукциона (при наличии). Назначить время проведения аукциона и разместить на электронной площадке информацию о времени проведения аукциона.

2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 7-ми рабочих дней со дня размещения в ЕИС.

3. В срок до 16.03.2020 г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его размещения в ЕИС.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч. 25 ст. 99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.