

РЕШЕНИЕ № 10-04-01

о результатах внеплановой проверки соблюдения

законодательства о государственном оборонном заказе и законодательства контрактной системе
в сфере закупок

«29» января 2019 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

«.....» - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
«.....». - заместитель начальника отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;
«.....» - ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;

в отсутствие представителей ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области»,

в отсутствие представителей УМВД России по Омской области,

рассмотрев обращение УМВД России по Омской области о нарушении законодательства в сфере закупок ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» при осуществлении следующих закупок, а именно, № 0852100000218000017 на поставку моторных масел для нужд УМВД России по Омской области, № 0852100000218000018 на поставку аккумуляторных батарей для нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области», № 0852100000218000019 на поставку автомобильных шин для нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области», № 0852100000217000040 на поставка ГСМ для нужд УМВД России по Омской области,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили результаты аудиторской проверки, проведенной УМВД России по Омской области по соблюдению законодательства в сфере закупок ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области».

По результатам проверки УМВД России по Омской области выявлены следующие нарушения. В документации электронного аукциона № 0852100000218000017 от 11.04.2018 с НМЦК 1 351 011,75 руб., по результатам которого заключен государственный контракт на поставку моторного масла для нужд УМВД России по Омской области № 1818188900182005503235880/20/2018 от 18.05.2018 года на сумму 783,6 тыс. рублей, установлено, что в части III документации электронного аукциона указано «Год изготовления: не ранее 2018 года», при этом в проекте контракта и заключенном контракте отсутствует информация о том, что год изготовления масла моторного должен быть не ранее 2018 года.

По мнению УМВД России по Омской области, проект контракта не должен противоречить положениям документации о закупке в целом, тем более требованиям, установленным к товару, являющихся значимым для заказчика, а условие, касающееся года изготовления поставляемого товара, считается согласованным между сторонами ввиду подачи участником закупки заявки на участие в аукционе. Однако, после подписания контракта аукционная документация теряет юридическую силу, все правовые отношения реализуются в рамках заключенного контракта. С учетом вышеизложенного, УМВД России по Омской области пришло к выводу, что

устанавливаемые в документации о закупке требования к товару, в части года изготовления поставляемого товара и не установлении данного требования в проекте контракта, а также в заключенном контракте позволяют поставщику произвести поставку товара с любым годом изготовления товара без возможности предъявления претензий со стороны заказчика, а также такие действия заказчика влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Аналогичное нарушение выявлено в закупках № 0852100000218000018 на поставку аккумуляторных батарей для нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» и № 0852100000218000019 на поставку автомобильных шин для нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области».

Также УМВД России по Омской области установлено, что в документации электронного аукциона № 0852100000217000040 от 23.08.2017 с НМЦК 143 627 215,89 руб. описание объекта закупки является недостаточным для приобретения бензина надлежащего качества.

Как считает УМВД России по Омской области это выражено в том, что в части III документации установлены следующие технические характеристики ГСМ: «бензин регуляр-92 — октановое число не менее 92, бензин АИ-95 - октановое число не менее 95, дизельное топливо - цитановое число не менее 48».

Однако, в соответствии с п. 4.2. Таблицы № 1 ГОСТ 32513-2013 «Топлива моторные. Бензин неэтилированный. Технические условия» физико-химические показатели октанового числа в зависимости от метода исследования имеют различные значения.

По исследовательскому методу октановое число бензина марки АИ-92 не менее 92,0, марки АИ-95 не менее 95,0, по моторному методу - марки АИ-92 не менее 83,0, марки АИ-95 не менее 85,0. Кроме того, ГОСТ 32513-2013 «Топлива моторные. Бензин неэтилированный. Технические условия» установлен ряд других показателей, в совокупности определяющих качество продукции. Таким образом, описание объекта закупки является недостаточным для приобретения бензина надлежащего качества.

В соответствии с п. 5.2. Таблицы № 1 ГОСТ 305-2013 «Топливо дизельное. Технические условия» установлено цетановое число не менее 45, кроме того в соответствии с п. 3.1 в зависимости от условий применения дизельное топливо подразделяют на марки: Л - летнее, Е - межсезонное, З - зимнее, А - арктическое.

УМВД России по Омской области считает, что ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» нарушены правила описания объекта закупки установленные ч. 2 ст. 8, п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, так как в части III документации об аукционе в электронной форме в технических характеристиках использовались показатели, превышающие требования ГОСТ без соответствующего обоснования.

На обращение УМВД России по Омской области от ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» поступили возражения следующего содержания.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем его существенным условиям. К ним отнесены условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а так же те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п.1 ст. 432 ГК РФ).

Согласно ст. 506 ГК РФ, а так же п. 5 ст. 454 ГК РФ (поскольку поставка является разновидностью купли-продажи), к названным в законе существенным условиям договора поставки могут быть отнесены: условия о товаре, которое считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество поставляемого товара; условие о сроке передачи товара покупателю. Все прочие условия к существенным условиям договора поставки законом не отнесены (АС Центрального округа от 08.10.2015 г. № ф10-3095/15). В соответствии с п.2 ст.1 и ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Согласно п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано обязательным для сторон правилами, установленными законом или иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения (ст. 422 ГК РФ). В случаях когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условия договора определяются диспозитивной нормой.

На основании изложенного, ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» считает, что указание в проекте контракта даты производства товара, является необязательным.

По вопросу недостаточного описания объекта закупки для приобретения бензина ФКУ «ЦХиСО

УМВД России по Омской области» сообщило следующее.

ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» считает, что показатели октанового числа, определенные в ГОСТ 32513-2003 по моторному методу, для ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области», выступающего в качестве государственного заказчика, применить не представляется возможным.

В соответствии с Межгосударственным стандартом ГОСТ 511-2015 «Топливо для двигателей. Моторный метод определения октанового числа» определение октанового числа по моторному методу - это детонационная характеристика моторных топлив на режимах, характерных для работы автомобильных двигателей в жестких условиях эксплуатации, а также в условиях работы авиационных поршневых двигателей.

В соответствии с Межгосударственным стандартом ГОСТ 33440-2015 "Топливо для двигателей. Исследовательский метод определения октанового числа" определение октанового числа исследовательским методом - это характеристики детонационной стойкости автомобильных бензинов и их компонентов, предназначенных для использования в двигателях с искровым зажиганием, на одноцилиндровом четырехтактном двигателе. Моторные двигатели, установленные в служебных транспортных средствах не являются авиационными поршневыми двигателями. Эксплуатация их в жестких условиях не осуществляется.

Также ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» поясняет, что в соответствии с ФЗ № 44-ФЗ заказчику представлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. В документации заказчик вправе указать параметры, соответствующие определенным техническим регламентам. Установление цетанового числа в аукционной документации выше значения, предусмотренного ГОСТ 305-2013 «Топливо дизельное». Технические условия», и соответствующее разницы между минимальным и максимальным значением, определенным техническим регламентом, утвержденным решением Комиссии Таможенного союза от 18.10.2001г. № 826, не является нарушением описания объекта закупки и обусловлен закупкой дизельного топлива более высокого качества.

Комиссия Новосибирского УФАС России, проанализировав обращение заказчика, установила следующее.

Согласно ч. 2 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ 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 части III «Требования к качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, к упаковке» документации электронного аукциона № 0852100000218000017 указано следующее, а именно, «Качество товара должно соответствовать ТУ производителя и соответствовать требованиям Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 030/2012 «О требованиях к смазочным материалам, маслам и специальным жидкостям». Масло должно быть пригодным для применения в бензиновых и дизельных двигателях (с турбонаддувом и без) легковых автомобилей, внедорожников, микроавтобусов и лёгких грузовиков. Поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в том числе который не был восстановлен, не были восстановлены потребительские свойства). Товар должен быть свободным от любых прав третьих лиц. Год изготовления: не позднее 2018 года».

Согласно ч. 1 ст. 34 контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч. 2 ст. 70 ФЗ № 44-ФЗ в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных

показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Также согласно ч. 10 ст. 70 ФЗ № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Заказчиком в документации об электронном аукционе № 0852100000218000017 к поставляемому товару установлено следующее требование, а именно, «Год изготовления: не позднее 2018 года». Инструкция по заполнению первой части заявки не требует указание данной характеристики товара в составе первой части заявки.

Однако, заключение контракта на иных условиях, предусмотренных извещением и документацией об электронном аукционе, не регламентировано нормами законодательства о контрактной системе. Более того, указанные действия заказчика противоречат принципу обеспечения конкуренции, установленному ст. 8 ФЗ № 44-ФЗ в части равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупки, поскольку заключение контракта с нарушением объявленных условий закупки, в том числе, требований к поставляемому товару может свидетельствовать о не равном подходе к участникам закупки, а также привести к поставке товара не соответствующего потребностям заказчика.

Таким образом, заказчиком при проведении закупки № 0852100000218000017 допущено нарушение ч. 1 ст. 34, ч. 10 ст. 70 ФЗ № 44-ФЗ. Ответственность за указанное нарушение предусмотрена ч. 1 ст. 7.32 КоАП РФ.

Аналогичное нарушение было установлено при проведении закупок № 0852100000218000018 на поставку аккумуляторных батарей для нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» и № 0852100000218000019 на поставку автомобильных шин для нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области».

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В части III «Требования к качеству, техническим характеристикам, безопасности товара, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к сроку и объему предоставления гарантий качества товара, к отгрузке товара, являющегося предметом аукциона» документации электронного аукциона № 0852100000217000040 указаны следующие требования к объекту закупки, а именно:

№	Наименование	Характеристика товара	Количество л.
---	--------------	-----------------------	---------------

п/п	товара	характеристика товара	количество, л
1	Бензин Регуляр-92	Октановое число не менее 92	1 788 961,00
2	Бензин АИ-95	Октановое число не менее 95	105 000,00
3	Дизельное топливо	Цетановое число не менее 48	60 000,00

Следует отметить, что законом не установлен объем требований, который заказчик должен установить к товару, подлежащему поставке, а следовательно, не установление метода исследования не является нарушением законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Согласно ч. 2 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ 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 п. 5.2 Таблицы № 1 ГОСТ 305-2013 «Дизельное топливо. Технические условия» установлено, что цетановое число должно быть не менее 45.

В документации электронного аукциона № 0852100000217000040 установлено, что поставляемое дизельное топливо должно содержать цетановое число не менее 48.

Однако, необходимо отметить тот факт, что документация электронного аукциона № 0852100000217000040 не содержит обоснования в необходимости использования дизельного топлива с цетановым числом не менее 48.

С учетом вышеизложенного, заказчиком при проведении закупки № 0852100000217000040 допущено нарушение ч. 2 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 ФЗ № 44-ФЗ.

В связи с тем, что контракты по вышеуказанным закупкам на момент вынесения решения заключены, Комиссия Новосибирского УФАС России приняла решение предписание заказчику не выдавать.

Таким образом, руководствуясь административным регламентом ФАС России, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, ч. 10, ч. 15 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать заказчика – ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Омской области» нарушившим ч. 1 ст. 34, ч. 2, ч. 10 ст. 70, ч. 2 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ.

Ответственность за указанные нарушения предусмотрена ч. 1 ст. 7.32, ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»