

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 534/2017 о нарушении

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

11 апреля 2017 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 ИП Листопацкого <...> (далее – Заявитель) на действия администрации МО г. Геленджик (далее – Уполномоченный орган) при проведении для нужд управления ЖКХ администрации МО г. Геленджик (далее – Заказчик) электронного аукциона: «Текущий ремонт автомобильных дорог» (извещение № 0118300003717000119) 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 аукционной документации. В своей жалобе ИП Листопацкий <...> указывает, что Заказчиком установлены требования к показателям товаров (материалов), используемых при выполнении подрядных работ, точное определение которых возможно только после проведения соответствующих испытаний.

Представителями Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, письменные пояснения по существу жалобы, с доводами которой представители Заказчика не согласны и считают, что аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

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

Уполномоченным органом – администрацией МО г. Геленджик для нужд Заказчика:

управления ЖКХ администрации МО г. Геленджик проводился электронный аукцион: Текущий ремонт автомобильных дорог» (извещение № 0118300003717000119).

Начальная (максимальная) цена контракта – 20 745 000,00 рублей.

В соответствии с 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 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) 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;

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.

Частью 2 статьи 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 силу п. б) п. 3) ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию: при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар: согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

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 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.

Заказчиком в Разделе «Сведения о товарах (материалах), используемых при выполнении подрядных работ» аукционной документации установлены, в том числе, следующие технические и функциональные параметры товара (материала):

п.п.	Наименование товара (материала)	Технические и функциональные параметры товара (материала), по которым будет устанавливаться соответствие потребностям заказчика и (или) эквивалентность предлагаемого к поставке товара (материала)	Товарный знак * (при наличии)
	Песок природный для строительных работ средний	Частицы, мм ГОСТ 8736-2014	От 2 до 2,5
		Морозостойкость, не менее, циклов	200
		Водопоглощение, не более, %	5

дрючатка	Истираемость, не более, г/см ²	0,55
	Средняя прочность на сжатие, кг/см ²	400
Керосин для технических целей марок КТ-1, КТ-2	Температура перегонки, °С	Не ниже 190
	Плотность, кг/м ³	820-825
Кирпич керамический одинарный	Содержание воды	отсутствует
	Морозостойкость, циклов	не менее 50
	Теплопроводность, Вт/Мк	0,55

В соответствии с п. 4.2.2 ГОСТ 8736-2014 каждую группу песка характеризуют значением модуля крупности **Мк**, указанным в таблице 1.

Таблица 1

Группа песка	Модуль крупности Мк
Средний	Св. 2,0 до 2,5

Заказчиком в Разделе 8 «Инструкция по заполнению заявки» обусловлено, что при описании заказчиком закупаемых/используемых товаров (материалов) в документации применяются характеризующие их показатели, имеющие точные или диапазонные значения, а также максимальные и (или) минимальные значения таких показателей.

В случае, если в технических характеристиках (согласно паспорта, информации производителя, ГОСТам и т.д.) товара (материала) используется диапазонное значение, то при подготовке первой части заявки на участие в аукционе необходимо указывать диапазонный показатель.

В первой части заявки указываются конкретные показатели предлагаемых к поставке товаров, товаров, используемых при выполнении работ, оказании услуг, соответствующие требованиям к характеристикам и значениям показателей, предусмотренных Разделом 2 «Описание объекта закупки» для определения соответствия потребностям заказчика. Участник при заполнении первой части заявки должен указать конкретные показатели, в том числе по значениям, указанным в скобках после слова «показатели» без указания слов: «или эквивалент», «не более», «не менее», «более», «менее», «**от**», «**до**» «максимальное значение» («max» читается соответственно как «максимальное значение»), «минимальное значение» («min» читается соответственно как «минимальное значение»), «аналог», «или», «либо», «типа», «допускается», «аналогичного типа», «товар должен соответствовать», «не ниже», «ниже», «выше», «ранее», «не ранее», «не выше» (и их производные) и интервальных значений. Участник вправе указать диапазонное значение показателя также в случае, если присутствует фраза – допускается указание диапазонного значения показателя и обязан указать диапазонное значение в случае, если Заказчиком прямо указано об этом.

На основании вышеизложенного, Заказчиком установлены требования к товарам (материалам), противоречащие положениям ГОСТ 8736-2014, что нарушает нормы ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, при этом, требование к указанию

конкретных показателей, ограничивает права участников закупки при подаче заявки на участие в аукционе.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Обязанность производителей доводить до сведения неограниченного круга лиц конкретных характеристик товаров, таких как химический состав и подобных, определяемых по результатам испытаний, не закреплена действующим законодательством. Многие показатели определяются по результатам испытаний.

Установленные Заказчиком требования к товарам (материалам) затрудняют возможность предоставления достоверных сведений о соответствующих показателях, так как по данным характеристикам участник закупки в своей заявке обязан указать показатели поставляемых товаров, точное определение которых возможно только после приобретения конкретной партии товаров (материалов) и проведения соответствующих испытаний.

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.

По результатам проведения внеплановой проверки Комиссией были выявлены нарушения.

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

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и

документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Заказчиком в п. 2.2.1 проекта муниципального контракта определено, что в случае, если Подрядчик является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость, не находится на упрощенной системе налогообложения, цена Контракта, цена каждого вида работ определяется с учетом понижающего коэффициента, равного отношению цены Контракта, предложенной Подрядчиком, к начальной (максимальной) цене Контракта, рассчитанной Заказчиком.

К понижающий = (указывается значение коэффициента, в случае, если Подрядчик является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость, не находится на упрощенной системе налогообложения, а в случае, если Подрядчик не является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость, находится на упрощенной системе налогообложения, указывается, что понижающий коэффициент отсутствует (не применяется)).

В п. 2.2.2 проекта муниципального контракта Заказчиком установлено: в случае, если Подрядчик не является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость, находится на упрощенной системе налогообложения, цена Контракта, цена каждого вида работ по Контракту, определяются с учетом коэффициента пересчета, равного отношению цены Контракта, предложенной Подрядчиком, к начальной (максимальной) цене Контракта без учета налога на добавленную стоимость.

К пересчета = (указывается значение коэффициента в случае, если Подрядчик не является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость, находится на упрощенной системе налогообложения, а в случае, если Подрядчик является налогоплательщиком налога на добавленную стоимость, не находится на упрощенной системе налогообложения указывается, что коэффициент пересчета отсутствует (не применяется)).

Таким образом, Заказчиком определены условия контракта не соответствующие требованиям Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, документация об электронном аукционе составлена с нарушениями Закона о контрактной системы, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 15, 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 ИП Листопацкого <...> обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – управления ЖКХ администрации МО г.

Геленджик, Уполномоченного органа – администрации МО г. Геленджик нарушение ч. 3 ст. 7, [п. 1\), п. 2\) ч. 1 ст. 33](#), [ч. 2 ст. 33, п. 1\), п. 2\) ч. 1 ст. 64](#) Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что Заказчику – управлению ЖКХ администрации МО г. Геленджик, Уполномоченному органу – администрации МО г. Геленджик (единой комиссии) выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, повторное предписание не выдавать, повторно материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу не передавать.

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