

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1380/2018 о нарушении

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

13 августа 2018 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 «РЕМЕЗ» (далее – Заявитель) на действия заказчика – МКУ по обеспечению деятельности органов местного самоуправления МО г. Геленджик при проведении уполномоченным органом – администрацией МО г. Геленджик электронного аукциона: «Капитальный ремонт входной группы в здания администрации муниципального образования город-курорт Геленджик» (извещение № 0118300003718000476) 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 ООО «РЕМЕЗ» указывает, что в аукционной документации установлена ненадлежащая инструкция по заполнению заявок, приводящая к невозможности заполнения заявки участником закупки, усложняющая описание общедоступных характеристик товаров с использованием различных знаков, символов, создающая причины для отклонения заявок участников. Установленные заказчиком требования к товарам (материалам), используемым при выполнении работ (по п.41), противоречат положениям ГОСТ.

Представитель заказчика с доводами Заявителя не согласился.

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

Уполномоченным органом - администрацией МО г. Геленджик проводился электронный аукцион: «Капитальный ремонт входной группы в здания администрации муниципального образования город-курорт Геленджик» (извещение № 0118300003718000476).

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 721 000,00руб.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; 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.

Согласно п.2) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со [статьей 14](#) настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

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

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара,

требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Из письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» следует, что в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения. 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.

- в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например значение - 5 единиц;

2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки.

Документация электронного аукциона содержит раздел «Требования к товарам, используемым при выполнении работ», где Заказчиком установлены требования к функциональным, техническим, качественным характеристикам и эксплуатационным характеристикам товара, входящего в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность / соответствие).

Заявителем в жалобе скопирована Инструкция по заполнению заявки, при этом не указаны конкретные положения раздела «Требования к товарам, используемым при выполнении работ», противоречащие Инструкции данного аукциона.

Согласно с ч.9 ст.105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Доказательства, подтверждающие невозможность подачи заявки, Заявителем не предоставлены.

Также, заявитель указывает, что установленные заказчиком требования к товарам (материалам), используемым при выполнении работ (по п.41), противоречат положениям ГОСТ.

По п.41 «Брусья» раздела «Требования к товарам, используемым при выполнении работ» заказчиком установлено:

		Должны быть необрезные. из хвойных пород. Сорт 3 или 4.
--	--	---

41	Брусья	Длина не меньше 4 не больше 6,5 м. Ширина не меньше 75 не больше 150 мм. Толщина 100 или 125 мм. Максимальный параметр шероховатости поверхности должен не превышать 1600 мкм. Соответствие нормативно-технической документации должно быть ГОСТ 8486-86.
----	--------	--

Согласно п. 16 ГОСТ 18288-87 «Производство лесопильное. Термины и определения» брус - это пиломатериал толщиной и шириной 100 мм и более.

Таким образом, заказчиком установлены требования, не соответствующие ГОСТ и позволяющие участникам закупки указать размеры бруса, соответствующие документации электронного аукциона (75 мм, 76 мм и т.д.), но противоречащее ГОСТ.

Допущенные заказчиком нарушения положений Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ.

По результатам проведения внеплановой проверки Комиссией были выявлены нарушения.

В разделе «Требования к товарам, используемым при выполнении работ» заказчиком установлено:

7.	Мастика битумная кровельная	Должна быть горячая, однородная, без посторонних включений. <u>Теплостойкость больше 55 не больше 75 °С. Битумное вяжущее с температурой хрупкости не выше -13 °С. Наполнитель пылевидный или волокнистый, с плотностью не более 2,7 кг/м3, максимальной влажностью не больше 5 % по массе.</u> Соответствие нормативно-технической документации должно быть ГОСТ 2889-80.
----	-----------------------------	---

В соответствии с п.1.1 ГОСТ 2889-80 мастику в зависимости от теплостойкости подразделяют на марки, указанные в табл. 1.

Марка	МБК-Г-55	МБК-Г-65	МБК-Г-75	МБК-Г-85	МБК-Г-100
Теплостойкость, °С	55	65	75	85	100

Согласно п.2.7.1.4 ГОСТ 2889-80 температура размягчения и хрупкости

битумного вяжущего для изготовления мастиков разных марок должна удовлетворять требованиям табл. 3.

Марка мастики	Температура размягчения битумного вяжущего по методу "кольца и шара", град.С	Температура хрупкости битумного вяжущего, град.С, не выше
МБК-Г-55	45-50	- 18
МБК-Г-65	51-60	- 15
МБК-Г-75	61-70	- 13
МБК-Г-85	71-80	- 12
МБК-Г-100	85-95	- 10
Примечание. При введении пластифицирующих добавок в битумное вяжущее температура его размягчения может быть на 3-5°С ниже.		

В соответствии с п.2.7.2.3 ГОСТ 2889-80 наполнитель для изготовления мастики должен удовлетворять требованиям табл. 4.

Наименование показателя	Норма
1. Плотность (удельный вес), кг/куб.м, (г/куб.см), не более	2,7
2. Влажность наполнителя, % по массе, не более:	
- волокнистого	5
- пылевидного	3
3. Зерновой состав наполнителя:	
- волокнистого	Проходит полностью через сито с сеткой N 04
- пылевидного	Проходит полностью через сито с сеткой N 02, а остаток на сите с сеткой N 009 -не более 10%

Таким образом, заказчиком, в нарушение Закона о контрактной системе, установлены требования к указанию конкретных значений показателей товара, значения которых становятся известны после проведения соответствующих испытаний определенной партии товара после его

производства.

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 конкретные характеристики товаров, такие как химический состав и подобных, определяемых по результатам испытаний.

В свою очередь, соответствие товаров (материалов) общеобязательным нормативно установленным требованиям указанных стандартов определяет их качество на стадии изготовления, что подтверждается соответствующими актами (обязательными стандартами, сертификатами соответствия и т.д.). При этом законодательное регулирование отношений, связанных, в частности, с применением и исполнением обязательных требований к продукции, процессам производства, осуществляется отраслевыми нормативными актами и подпадает под сферу действия Федерального закона от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании», а не законодательства в сфере закупок.

Следовательно, именно изготовитель является лицом, ответственным за качество выпускаемой продукции (материалов) и гарантирующим их соответствие заданным требованиям.

Заказчиком при описании объекта закупки установлено требование о соответствии действующим ГОСТ.

Таким образом, мастика битумная кровельная, произведенная по ГОСТ, с заданными параметрами (в частности марки мастики), будет соответствовать всем требованиям указанного ГОСТ (в том числе «Теплостойкость больше 55 не больше 75 °С. Битумное вяжущее с температурой хрупкости не выше -13 °С. Наполнитель пылевидный или волокнистый, с плотностью не более 2,7 кг/м³, максимальной влажностью не больше 5 % по массе»).

Таким образом, требование к указанию участником закупки в составе заявок показателей товаров, определяемых по результатам испытаний, нарушает требования ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ.

Аналогичные требования к характеристикам товаров, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, а также требования к процессу производства товара, процессу выполнения работ установлены заказчиком также по п.5, п.6, п.8, п.9, п.10, п.13, п.14, п.16, п.19, п. 21, п.22, п.23, п.30, п.31, п.34-п.36, п.38-п.44, п.57, п.60, п.61, п.63-п.68, п.84, п.88, п.90-п.94, п.97 раздела «Требования к товарам, используемым при выполнении работ» аукционной документации.

Допущенные заказчиком нарушения положений Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ.

Комиссия на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РЕМЕЗ» обоснованной в части наличия нарушений п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64, ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.

2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях заказчика – МКУ по обеспечению деятельности органов местного самоуправления МО г. Геленджик нарушение п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64, ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику - МКУ по обеспечению деятельности органов местного самоуправления МО г. Геленджик, уполномоченному органу – администрации МО г. Геленджик (единой комиссии) предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

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

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