

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 2118/2018 о нарушении

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

24 декабря 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

рассмотрев жалобу ИП Нижельского А.Н. (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ «ВДЦ «Смена» при проведении электронного аукциона: «Поставка птицы и мясной продукции» (извещение № 0318100028518000296) 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.

Заказчиком в Приложении №1 к Разделу «Техническое задание» по п.1 «Говядина», п.4 «Мясо свинины окорок», п.6 «Окорочка», п.8 «Печень куриная» установлены требования с нарушением ст.33 Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» проводился электронный аукцион: «Поставка птицы и мясной продукции» (извещение № 0318100028518000296).

Начальная (максимальная) цена контракта – 29 185 261,19 руб.

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.

Согласно 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 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.

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.

В соответствии с п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация 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.

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.

Согласно 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:

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 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.

Документация электронного аукциона содержит Приложение №1 к Разделу «Техническое задание», где Заказчиком установлены требования к качественным и функциональным показателям товара.

Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком в Разделе «Техническое задание» документации электронного аукциона установлены требования к качественным характеристикам товара с нарушением ст.33 Закона о контрактной системе.

Заказчиком по поз.2 «Печень говяжья» установлено:

№	Наименование	Общие требования, описание, характеристики, параметры, значения	Единицы измерения	Минимальные значения	Диапазонное значение	Значения, характеристики, параметры, которые могут изменяться
		Субпродукты должны быть получены от здоровых молодых животных, выращенных без применения стимуляторов роста, гормональных препаратов, антибиотиков и других антимикробных препаратов, синтетических азотсодержащих веществ, продуктов микробного синтеза, кормов, содержащих ГМО				
		Внешний вид требуется				Не должно быть наружных кровеносных сосудов, желчных протоков, лимфатических узлов, желчного пузыря, не должно быть прирезей посторонних тканей и загрязнений
	Печень говяжья	Цвет может быть (от светло-коричневого до				

темно-коричневого с различными оттенками)				
Не должно быть постороннего запаха, необходим свойственный доброкачественным субпродуктам				
Массовая доля белка	%			Не менее 18
Массовая доля жира	%			Не более 4
Субпродукты должны иметь температуру в любой точке измерения	°C		От -1 до +4	
Остаточной срок годности продукта к моменту отгрузки с соблюдением температурного режима (от минус 1 до 0°C) должен составлять	часов			Более 10 менее 48
Показатели качества должны соответствовать требованиям ГОСТ 32752-2014				

В соответствии с п.2 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 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.

Согласно Раздела «Инструкция по заполнению заявки» в графе 9 технического задания (если иное не предусмотрено инструкцией): в предложении участника не должно содержаться слов или словосочетаний: «не допуска «-ется» «-ются»/допуска «-ется», «-ются»», «или», «должен соответствовать», «должн (ы,о,а) соответствовать», «должн(о,а,ы)», «не должен», «должен быть», «не должен быть», «должна (-о,-ы) быть», «не должна (-о,-ы) быть», «может», «может быть», «могут», «могут быть», «как правило», «требуется», «необходим(ы,о,а)», «не менее», «не более», «более», «менее», «уже», «шире», «максимальное значение», «минимальное значение», «как минимум», «предельная(-ый,-ое)», «не превышает», «минимально допустимое(-ый,-ая)», «максимально допустимое (-ый,-ая)», «предельно допустимое (-ый,-ая)», «рекоменду «-ется», «-емый», «-емое»», «от», «min», «max», «до», «выше», «ниже», «не выше», «не ниже», «свыше», «не ранее». При этом необходимо учесть значения в сопровождении слов: «не менее», «не более», «максимальное значение», «минимальное значение», «как минимум», «предельная(-ый,-ое)», «не превышает», «нужен», «нужн (-ы,-а)», «минимально допустимое(-ый,-ая)», «максимально допустимое (-ый,-ая)», «предельно допустимое (-ый,-ая)», «рекоменду (-ется, -емое, -емые)», «min», «max», «не выше», «не ниже», «не ранее» включают крайние значения.

Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком по поз.2 «Печень говяжья» неправомерно установлено требование: «Массовая доля белка, %, не менее 18», «Массовая доля жира, %, не более 4» при этом установлено соответствие ГОСТ 32752-2014.

Согласно ГОСТ 32752-2014 «Субпродукты, охлажденные для детского питания. Технические условия» 4.5.1 По органолептическим и физико-химическим показателям субпродукты должны соответствовать требованиям, указанным в таблице 1.

Таблица 1

Наименование показателя	Характеристики и значение показателя для субпродуктов		
	Язык	Сердце	Печень
Внешний вид	Целые, без порезов и повреждений, без кожицы, подъязычного мяса, лимфатических узлов, калтыка и подъязычной кости, остатков крови, слизи и загрязнений	Разрезанное пополам, без сгустков крови, грубой соединительной ткани, скопления жировой ткани и загрязнений. Без сердечной сумки и наружных кровеносных сосудов, с плотно прилегающим на внешней поверхности жиром, с продольными и поперечными разрезами со стороны полостей	Без наружных кровеносных сосудов, желчных протоков, лимфатических узлов, желчного пузыря, прирезей посторонних тканей и загрязнений
Цвет	От светло-розового до розового	От красного до темно-красного	От светло-коричневого до темно-коричневого с различными оттенками
Запах	Без постороннего, свойственный доброкачественным субпродуктам, характерный для конкретного наименования		
Массовая доля белка, %, не менее	16,0		18,0
Массовая доля жира, %, не более	16,0	4,0	
Массовая доля общего фосфора, %, не более (в пересчете на P ₂ O ₅)	0,55		0,85

Согласно ГОСТ указанные Заказчиком показатели являются диапазоными, т.е. не могут быть конкретизированы, что противоречит требованиям документации электронного аукциона.

Таким образом, требования Заказчика противоречат ГОСТ и позволяют участникам закупки указать значения, соответствующие требованиям документации, но противоречащие ГОСТ и нарушают ч.1 ст.33, п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Аналогичные требования с нарушением Закона о контрактной системе установлены по поз.3 «Язык», поз.4 «Мясо свинины».

Из жалобы Заявителя следует, что по поз.6 «Окорочка» Заказчиком неправомерно установлен показатель массы нетто одного окорочка в кг и установлено значение в графе 9 «не менее 250 не более 350», таких окорочков не бывает.

Из пояснений представителей Заказчика следует, что по поз.6 «Окорочка» Заказчиком допущена опечатка, необходимо считать 250 – 350 грамм.

Таким образом, требования Заказчика противоречат ч.3 ст.7; п.1), п.2) ч.1 ст.33; п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе (поз.1, 3, 6).

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

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и 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 ИП Нижельского А.Н. обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика - ФГБОУ «ВДЦ «Смена» (единой комиссии) нарушение ч.3 ст.7; п.1), п.2) ч.1 ст.33; п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что Заказчику - ФГБОУ «ВДЦ «Смена» (единой комиссии) выдано предписание №729 от 24.12.2018 по делу ЭА-2109 повторно предписание не выдавать.
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.