

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.