РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 2104/2018 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 (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ИП Печерица Р.В. (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ «ВДЦ «Смена» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Поставка кисломолочной продукции с преимуществом УИС» (извещение № 0318100028518000292) 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 считает, что аукционная документация составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе. Заказчиком в описании объекта закупки установлены неправомерные требования по позиции «сыр» и «творог».

Представителями Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, протоколы, составленные в ходе проведения закупки. Представитель Заказчика не согласен с доводами жалобы и считает, аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

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

Заказчиком – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» проводился электронный аукцион: «Поставка кисломолочной продукции с преимуществом УИС» (извещение № 0318100028518000292).

Начальная (максимальная) цена контракта – **6 767 199**,14 рублей.

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 силу ч.1 ст.65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

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.

В соответствии с 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.

Согласно 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 силу 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.

В п. 4.3.1 «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации указано, что в

случае если документацией установлены ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств в соответствии с приказом Министерства экономического развития РФ от 25.03.2014 № 155 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд государственных и муниципальных заказчиков», участник в заявке на участие в закупке вправе указать соотношение долей товаров, произведенных на территории государств – членов Евразийского экономического союза и товаров иностранного происхождения по отношению к предлагаемой цене контракта.

При этом, на основании приказа Минэкономразвития России от 19 сентября 2018 года N 499 приказ Министерства экономического развития РФ от 25.03.2014 № 155 утратил силу с 5 ноября 2018 года.

В приложении 1 «Техническое задание» к «Описанию объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

В соответствии с разделом «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации значения, указанные через «;» *«или»* «либо» *следует выбрать один из показателей*, значений соответственно участнику необходимо указать в своем предложении конкретные значения по требуемым показателям, характеристикам, параметрам для выбранного значения.

Таким образом, учитывая положения инструкции по заполнению заявки, Заказчик требует от участника закупки указать в своей заявке конкретный показатель консистенции, внешнего вида, вкуса и запаха творога.

При этом, в соответствии с п. 5.1.2 ГОСТ 31453-2013 «Творог. Технические условия» по органолептическим характеристикам продукт должен соответствовать требованиям таблицы 1:

Наименование показателя	Характеристика
Консистенция и внешний вид	Мягкая, мажущаяся или рассыпчатая с наличием или без ощутимых частиц молочного белка. Для обезжиренного продукта - незначительное выделение сыворотки
Вкус и запах	Чистые, кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов. Для продукта из восстановленного молока с привкусом сухого молока
Цвет	Белый или с кремовым оттенком, равномерный по всей массе

Исходя из раздела 7 ГОСТа 31453-2013, показатели консистенции, внешнего вида, вкуса и запаха творога не подлежат конкретизации и в зависимости от партий поставки товара может быть различной. Кроме того, на момент подачи заявки на участие в аукционе участник закупки не обязан иметь в наличии, и не может определить конкретную его консистенцию.

В приложении 1 «Техническое задание» к «Описанию объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

В соответствии с разделом «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации значения, указанные через «;» *«или»* «либо» *следует выбрать один из показателей*, значений соответственно участнику необходимо указать в своем предложении конкретные значения

по требуемым показателям, характеристикам, параметрам для выбранного значения.

Таким образом, учитывая положения инструкции по заполнению заявки, Заказчик требует от участника закупки указать в своей заявке конкретный показатель вкуса сыра.

При этом, в соответствии с п. 5.1.3 ГОСТ 32260-2013 «Сыры полутвердые. Технические условия» по органолептическим показателям сыры должны соответствовать требованиям, указанным в таблице 2 с допустимыми отклонениями в соответствии с А.2 (приложение А):

Наименование сыра	Характеристика показателя				
	Внешний вид	Вкус и запах	Консистенция	Рисунок	Цвет
Советский	Корка прочная, ровная, без повреждений и толстого подкоркового слоя, покрытая парафиновыми, полимерными, комбинированными составами или полимерными материалами	**Выраженный сырный, сладковатый, слегка пряный**	Плотная, умеренно эластичная, однородная во всей массе	На разрезе сыр имеет рисунок, состоящий из глазков круглой или овальной формы	От белого до светло-желтого, равномерный по всей массе
Российский	Корка прочная, ровная, без повреждений и толстого подкоркового слоя, покрытая парафиновыми, полимерными, комбинированными составами или полимерными материалами	Выраженный сырный, слегка кисловатый	Умеренно эластичная, однородная во всей массе. Допускается слегка плотная	На разрезе сыр имеет рисунок, состоящий из глазков неправильной и угловатой формы, равномерно расположенных по всей массе	От белого до светло-желтого, равномерный по всей массе
Голландский	Корка ровная, тонкая, без повреждений и толстого подкоркового слоя, покрытая парафиновыми, полимерными, комбинированными составами или полимерными материалами	**Выраженный сырный, с наличием остроты и легкой кисловатости**	Эластичная, слегка ломкая на изгибе, однородная во всей массе	На разрезе сыр имеет рисунок, состоящий из глазков круглой, овальной или угловатой формы	От белого до светло-желтого, равномерный по всей массе
Костромской	Корка ровная, тонкая, без повреждений и толстого подкоркового слоя, покрытая парафиновыми,	**Умеренно выраженный сырный,**	Эластичная, однородная во всей	На разрезе сыр имеет рисунок, состоящий из глазков круглой	От белого до светло-желтого, равномерный

	полимерными, комбинированными составами или полимерными материалами	**кисловатый**	массе	или овальной формы	по всей массе

П. 7.5 ГОСТа 32260-2013 предусмотрено, что органолептические показатели определяют в соответствии с приложением А. Определение органолептических показателей сыра проводят при температуре воздуха в помещении (20±2)°С и температуре анализируемого сыра (18±2)°С, измеряемой в соответствии с требованиями ГОСТ 3622 «Молоко и молочные продукты. Отбор проб и подготовка их к испытанию».

Таким образом, показатели вкуса сыра не подлежат конкретизации и в зависимости от партий поставки товара может быть различной. Кроме того, на момент подачи заявки на участие в аукционе участник закупки не обязан иметь в наличии товар, и не может определить конкретные показатели.

В соответствии с письмом ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие 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.

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.

Таким образом, установленные Заказчиком в описании товара, используемого при выполнении работ, требования с учетом положений инструкции по заполнению заявки вводят в заблуждение участников закупки, не позволяя предоставить конкретные показатели, которые станут известны при испытании определенной партии товара, что

свидетельствует о нарушении ч. 3 ст. 7, п. 1) ч. 1 ст. 64, ч. 1 ст. 33, п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

На рассмотрении Комиссии установлено, что согласно протокола № 0318100028518000292 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 21.12.2018г. на участие в электронном аукционе подано 9 заявок участников закупки, 7 участников закупки отклонены от участия в электронном аукционе.

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

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 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 Печерица Р.В. обоснованной.

2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях Заказчика – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» нарушение ч. 3 ст. 7, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 64, ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

3. Заказчику – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 727

по делу № ЭА-2104/2018 о нарушении

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