

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 439/2018 о нарушении

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

04 апреля 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 Щелчкова С.С. (далее – Заявитель) на действия администрации МО город-курорт Геленджик, управления ЖКХ администрации МО город-курорт Геленджик при проведении электронного аукциона: «Текущий ремонт зеленых насаждений» (извещение №0118300003718000113) 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 документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе, которые не позволяют правильно заполнить заявку.

1. Заказчиком даны разъяснения положений документации, которые изменяют суть документации.
- 2) В требованиях к техническим характеристикам товара (материала) «нитроаммофоска» установлено: «нитроаммофоска не должна быть токсична и взрывоопасна», при этом согласно Инструкции, соединительный союз «и» указывает на наличие качеств товара «не токсична» и «взрывоопасна», что противоречит ГОСТ 19691-84 «Нитроаммофоска. Технические условия».
- 3) В товаре «Краска акриловая ВД-АК-101» установлено требование к температуре

применения краски «более +5⁰С - +35⁰С», при этом согласно разъяснений Заказчика участнику нужно указать в заявке несуществующую краску, где нижняя граница диапазона температуры применения меньше 5⁰С, а верхняя граница – более 35⁰С. 4) В товаре «Грунтовка акриловая» установлены требования: «Назначение должно быть, для грунтования деталей из алюминиевых сплавов и стали, для грунтования деталей из алюминиевых, магниевых, титановых сплавов и стали углеродистой и нержавеющей. Обозначение грунтовки согласно ГОСТ 25718-83 должно быть АК-070; АК-069. Требуется соответствие ГОСТ 25718-83». Согласно Инструкции, участник должен выбрать АК-070 или АК-069 при этом указать одно «обозначение» грунтовки и указать «Назначение» обеих грунтовок. 5) Заказчиком нарушен срок предоставления разъяснений положений документации.

Представителем Заказчика представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация об аукционе, заявки участников, письменные пояснения по существу жалобы.

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

Уполномоченным органом – администрацией МО город-курорт Геленджик проводился электронный аукцион: «Текущий ремонт зеленых насаждений» (извещение №0118300003718000113).

Начальная (максимальная) цена контракта – 20 597 248,00 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.

Документация о закупке должна содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе (п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе).

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.

Заявитель указывает, что Заказчиком даны разъяснения положений документации, которые изменяют суть документации.

В соответствии с ч.5 ст.65 Закона о контрактной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее

суть.

Документация электронного аукциона содержит «Инструкцию по заполнению заявки» в которой Заказчиком установлено: «К разряду показателей, которые не фиксируются однозначным образом, отнесены диапазонные значения, что указывается в описании объекта закупки с применением специального символа «÷». Таким образом, в случае, если показатель сопровождается символом «÷», участник указывает диапазонное значение, причем в случае, если символ «÷» сопровождается словами «менее», участник должен предложить значение диапазона менее (уже) заявленного заказчиком (то есть диапазон, требуемый заказчиком, с одной(двух) сторон(ы) поглощает диапазон, который предлагается участником), а в случае, если символ «÷» сопровождается словом «более», участник должен предложить значение диапазона, более (шире) заявленного заказчиком (то есть диапазон, предложенный участником по верхней и нижней границе выходят за значения, заявленные заказчиком».

В соответствии с ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе 20.03.2018г. Заказчиком было размещено разъяснение положений документации согласно которому Заказчиком однозначно определено, что значения характеристик должны быть (по верхнему и нижнему значению) более крайних значений, в случае, если символ «÷» сопровождается словом «более». А значения характеристик должны быть (по верхнему и нижнему значению) менее крайних значений, в случае, если символ «÷» сопровождается словом «менее».

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.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где Заказчиком установлены требования к техническим характеристикам товара (материала).

Заказчиком установлено:

Нитроаммофоска. Описание: азотно-фосфорно-калийное удобрение, должно быть предназначено для сельского хозяйства. В зависимости от соотношения питательных веществ нитроаммофоска должна быть марки А **(1:1:1)**. Нитроаммофоска не должна быть токсична и взрывоопасна. Должна относиться к 3-му классу опасности по ГОСТ 12.1.005. Требуется соответствие ГОСТ 19691-84.

Заявитель в жалобе указывает, что в требованиях к техническим характеристикам товара (материала) «Нитроаммофоска» установлено: «нитроаммофоска не должна быть токсична и взрывоопасна», при этом согласно Инструкции, соединительный союз «и» указывает на наличие качеств товара «не токсична» и «взрывоопасна», что противоречит ГОСТ 19691-84 «Нитроаммофоска. Технические условия».

С указанным доводом представитель Заказчика не согласился, из пояснений

следует, что в «Инструкции по заполнению заявки» Заказчиком установлено: «При установлении требований к показателям, значения которых в предложении участники закупки менять не вправе, заказчик использовал фразу «(не) должен (-на, -ны, -ен) быть». При предоставлении сведений по данному типу показателей, участник закупки должен представить в заявке значение показателя, следующих за указанной фразой, без изменений, т.е. без использования слов: «должен (-на, -ны, -ен) быть». Данное правило является приоритетным в случае возникновения противоречия с другими правилами инструкции, кроме положения о возможности указать в значении показателя прочерк».

В позиции «Нитроаммофоска» установлено требование: «Нитроаммофоска не должна быть токсична и взрывоопасна». Частица «не», также, как и словосочетание «должна быть» относится и к значению «токсична», и к значению «взрывоопасна». К тому же Заказчиком установлено соответствие ГОСТ 19691-84 «Нитроаммофоска. Технические условия (с Изменениями № 1, 2)», согласно которому: п.2.1 нитроаммофоска не токсична, не взрывоопасна, по [ГОСТ 12.1.005](#) относится к 3-му классу опасности.

Инструкцией во избежание неверного толкования требований предусмотрено: «В случае наличия противоречий между требованиями, установленными в Описании объекта закупки (требования к товарам, применяемым при выполнении работ), и требованиями, установленными действующими ГОСТами, участник руководствуется требованиями, изложенными в ГОСТах».

Заказчиком в Разделе 2 «Описание объекта закупки» установлено:

Краска акриловая ВД-АК-101. Внешний вид пленки - поверхность должна быть ровная однородная, матовая. Краска должна быть предназначена для наружной и внутренней окраски зданий и сооружений по кирпичным, бетонным, оштукатуренным, деревянным (кроме пола) и другим пористым поверхностям. Краска не должна иметь запаха, должна быть экологически безопасна и иметь хорошую адгезию к бетонным, кирпичным, гипсокартонным и оштукатуренным поверхностям. Краска должна образовывать «дышащее» покрытие и обладать водо- и атмосферостойкостью. Цвет должен быть белый; бежевый. Температура применения краски более +5⁰С ÷ +35⁰С. Краска должна иметь возможность нанесения кистью, валиком либо краскораспылителем.

Заявитель в жалобе указывает, что в товаре «Краска акриловая ВД-АК-101» установлено требование к температуре применения краски «более +5⁰С - +35⁰С», при этом согласно разъяснений Заказчика участнику нужно указать в заявке несуществующую краску, где нижняя граница диапазона температуры применения меньше 5⁰С, а верхняя граница – более 35⁰С.

Представитель Заказчика с указанным доводом не согласился, из пояснений следует, что по позиции «Краска акриловая ВД-АК-101» производителями устанавливается рекомендуемая температура, однако применять данную краску можно и в большем диапазоне, т.е. при температуре 0°С и пр. Требование к краске установлено Заказчиком в рамках своих потребностей и обусловлено погодными условиями на момент заключения контракта.

При этом в соответствии со ст.33 Заказчиком приводится обоснование нестандартных показателей: «Если заказчиком при описании объекта закупки не использованы такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, это продиктовано: отличием требований Заказчика от стандартных; необходимостью четкого разделения показателей на показатели, не подлежащие конкретизации, и показатели, имеющие минимальные и (или) максимальные значения; более (менее) конкретными требованиями Заказчика по сравнению с требованиями, приведенными в нормативно-технической документации».

Заказчиком в Разделе 2 «Описание объекта закупки» установлено:

Грунтовка акриловая. Грунтовка должна представлять собой суспензию пигментов в растворах акриловых смол и смеси органических растворителей с введением добавок и пластификаторов. После высыхания пленка должна быть ровной, однородной, без посторонних включений. Назначение должно быть, для грунтования деталей из алюминиевых сплавов и стали, для грунтования деталей из алюминиевых, магниевых, титановых сплавов и стали углеродистой и нержавеющей. Обозначение грунтовки согласно ГОСТ 25718-83 должно быть АК-070; АК-069. Требуется соответствие ГОСТ 25718-83.

Заявитель в жалобе указывает, что в товаре «Грунтовка акриловая» установлены требования: «Назначение должно быть, для грунтования деталей из алюминиевых сплавов и стали, для грунтования деталей из алюминиевых, магниевых, титановых сплавов и стали углеродистой и нержавеющей. Обозначение грунтовки согласно ГОСТ 25718-83 должно быть АК-070; АК-069. Требуется соответствие ГОСТ 25718-83». Согласно Инструкции, участник должен выбрать АК-070 или АК-069 при этом указать одно «обозначение» грунтовки и указать «Назначение» обеих грунтовок.

Представитель Заказчика с указанным доводом не согласился, из пояснений следует, что согласно ГОСТ 25718-83 «Грунтовки АК-069 и АК-070. Технические условия (с Изменениями N 1, 2)», соответствие которому предусмотрено аукционной документацией:

«Грунтовка АК-069 предназначена для грунтования деталей из алюминиевых сплавов и стали. Грунтовка АК-070 предназначена для грунтования деталей из алюминиевых, магниевых, титановых сплавов и стали углеродистой и нержавеющей. Допускается применение грунтовок АК-069 и АК-070 для других целей».

Исходя из изложенного выше и грунтовка АК-069, и грунтовка АК-070 могут применяться как для грунтования деталей из алюминиевых сплавов и стали, так и для грунтования деталей из алюминиевых, магниевых, титановых сплавов и стали углеродистой и нержавеющей.

Согласно 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.

Согласно ч.3 ст.65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

16.03.2018г. в 15:22 Заказчику направлен запрос на разъяснения положений документации

В соответствии с ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно ст.191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии с п.1 ст.194 Гражданского кодекса Российской Федерации если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

В нарушение ст.65 Закона о контрактной системе Заказчиком 20.03.2018г. в 16:41 были размещен ответ.

На основании п.3.35 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по

рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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 Щелчкова С.С. обоснованной в части нарушения ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях Заказчика – управления ЖКХ администрации МО город-курорт Геленджик нарушение ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что указанное нарушение на результат определения поставщика (подрядчика) не повлиял, предписание не выдавать.
4. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение №0118300003718000113).
5. 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.