

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА –396/2017 о нарушении

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

27 марта 2017 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 «Максима» на действия Заказчика- ФГБУ «Юг Спорт», при проведении электронного аукциона на Оказание услуг по обеспечению питанием (извещение № 0318100072217000012) 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, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе. Заявитель указывает, что описание объекта не соответствует ст. 33 Закона о контрактной системе, а именно: по ряду позиций участнику закупки, с учетом положений инструкции, необходимо указать конкретный ГОСТ, также по позициям «Капуста белокочанная свежая», «Лук репчатый» и другим от участника требуется предоставление конкретного ботанического сорта; по п. «Картофель» не представляется возможным определить вид картофеля, требуемый Заказчику; по п. «Баклажаны свежие» установлены характеристики, определяемые по результатам испытаний, форма установленного значения противоречит ГОСТ 31821-2012.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились. Документация об электронном аукционе полностью соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

ФГБУ «Юг Спорт» проводился электронный аукцион на оказание услуг по обеспечению питанием (извещение № 0318100072217000012).

Начальная (максимальная) цена контракта – **117 775 000 ,00** рублей.

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

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

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев 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.

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 (ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе).

По п. «Мука пшеничная», «Огурцы свежие», «Томаты свежие», «Баклажаны свежие», «Йогурт», «Яйца куриные пищевые» Заказчиком установлен следующий показатель: «Должны соответствовать требованиям государственного стандарта».

Согласно п. 3.6 раздела 1 аукционной документации в заявке участник закупки обязан указывать конкретные показатели (значения характеристик), позволяющие определить соответствие закупаемого товара требованиям заказчика, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме, требованиям, 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 (далее – нормативная документация), а также иным требованиям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика, при этом участник закупки делает предложение с учетом показателей, присущих конкретному предлагаемому товару в соответствии с видом, сортом, классом, вариантом исполнения. По каждой позиции товара, предлагаемого к использованию при оказании услуг, участник закупки (в случае регулирования) указывает индекс, регистрационный номер и год утверждения (принятия) соответствующей нормативной документации.

Законом о контрактной системе установлена обязанность Заказчика формировать описание объекта закупки с учетом стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Участник при подачи первой части заявки указывает конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Таким образом, действующем законодательством на участника закупки возложена обязанность при подаче заявки руководствоваться требованиями аукционной документации, которая, в силу статьи 33 Закона о контрактной системе, может содержать как показатели, регламентированные законодательством о техническом регулировании, так и иные показатели, требования и терминологию. Необходимость при подаче заявки ориентироваться на действующие нормативно-правовые акты о техническом регулировании нормами законодательства о контрактной системе не предусмотрена.

Также в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости), требование о предоставлении конкретного номера ГОСТа не относится к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки.

Таким образом, требования Заказчика противоречат ч. 1, 2 ст. 33 Закона о контрактной системе.

По п. «Капуста белокочанная свежая» Заказчиком установлено: «Ботанический сорт: значение данного показателя указывается путем выбора конкретного ботанического сорта из Государственного реестра селекционных достижений, допущенных к использованию, утвержденных ФГБУ "Госсорткомиссия" (www.gossort.com).», а также «Товар должен соответствовать государственному стандарту».

Согласно ст. 1412 Гражданского Кодекса Российской Федерации объектами интеллектуальных прав на селекционные достижения являются сорта растений и породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности отвечают установленным настоящим Кодексом требованиям к таким селекционным достижениям. Сортом растений является группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками. Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения при условии, что такая часть или такие части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта. Охраняемыми категориями сорта растений являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Таким образом, ботанический сорт – это один из видов селекционных достижений, то есть объект права, результат интеллектуальной деятельности, охраняемые гражданским законодательством, требующий регистрации и не подпадающий под стандартные классификации, регламентированные действующем законодательством о техническом регулировании.

По п. «Баклажаны свежие» Заказчиком установлено:

Массовая доля плодов потертых, со свежими царапинами, с дефектами формы, с легким увяданием кожицы, со следами от нажимов без повреждения	<u>не более 10,0</u>
---	----------------------

В п. 3 «Инструкция по заполнению заявки» аукционной документации Заказчиком установлено: «...значения характеристик, сопровождающиеся наречиями «не больше», «не более», включают крайнее верхнее значение, в связи с чем должны быть указаны участником закупки в виде значений, равных или менее, ниже установленных заказчиком». Порядок применения слов «не более», указанных одновременно в графе «Требования к качественным характеристикам товаров, в том числе, к характеристикам и значениям, которые могут изменяться» и в графе «Максимальное значение характеристики» инструкция по заполнению заявки не содержит, что не позволяет сделать корректное предложение в отношении закупаемого товара.

Также в вышеуказанной позиции закреплена необходимость соответствия товара государственному стандарту.

Технические условия на баклажаны свежие регламентированы ГОСТ 31821-2012.

Согласно п. 5.2 ГОСТ 31821-2012 качество баклажанов должно соответствовать требованиям и нормам, указанным в таблице 1.

Таблица 1 ГОСТ содержит в том числе:

<i>Массовая доля плодов потертых, со свежими царапинами, с дефектами формы, с легким увяданием кожицы, со следами от нажимов без повреждения мякоти, %, не более</i>	<i>5,0</i>	<i>10,0</i>
--	------------	-------------

Таким образом, ГОСТ установлен максимальный процент плодов потертых, со свежими царапинами, с дефектами формы, с легким увяданием кожицы, со следами от нажимов без повреждения мякоти. Заказчиком в противоречие ГОСТ установлено значение в виде, при котором участник вправе указать значение, отвечающие требованиям аукционной документации, но противоречащие ГОСТ, что вводит в заблуждение участников закупки.

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 довод подтвержден Верховным

судом Российской Федерации 09.02.2017 (дело №АКПИ16-1287).

В нарушение норм действующего законодательства Заказчиком установлены требования товарам, определяемые по результатам испытаний, что противоречит ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

По п. «Картофель» Заказчиком установлено: «Картофель продовольственный свежий ранний или поздний должен соответствовать требованиям государственного стандарта».

Картофель регламентирован ГОСТ 7176-85, согласно которому картофель в зависимости от срока заготовки и отгрузки подразделяют на ранний (картофель урожая текущего года, который заготавливают и отгружают до 1 сентября) и поздний (который заготавливают и отгружают с 1 сентября).

Таким образом, характеристика установлена Заказчиком в соответствии с п. 1.1 ГОСТ, что отвечает требованиям Закона о контрактной системе и не ограничивает прав участников закупки.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.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 ООО «Максима» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – ФГБУ «Юг Спорт» нарушение ч.3 ст.7, ч. 1, 2 ст. 33 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что Заказчику выдано предписание по делу ЭА-344/2017, повторно предписание не выдавать.
4. Повторно материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу не передавать.

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

