

РЕШЕНИЕ № 393/2020-КС

по делу № 023/06/64-1278/2020 о нарушении

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

17 марта 2020 года
Краснодар

г.

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 «Национальная топливная компания» (далее – Заявитель) на действия ФГБУ «Сочинский национальный парк» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Поставка ГСМ» (извещение № 0318100061020000001) 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 обжалует положения документации электронного аукциона.

Заказчиком представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация электронного аукциона, письменные пояснения по существу жалобы. Заказчик не согласен с доводами жалобы и считает, что положения аукционной документации соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

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

Заказчиком – ФГБУ «Сочинский национальный парк» проводился электронный аукцион: «Поставка ГСМ» (извещение № 0318100061020000001).

Начальная (максимальная) цена контракта – **9 072 700,00** 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.

На основании 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 соответствии с ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В п.п. 3.1, 3.5 проекта контракта указано:

Заправка ГСМ осуществляется через АЗС (режим работы АЗС – круглосуточный) с использованием топливных пластиковых карт и предоставлением информационного обслуживания Поставщиком, которое включает:

- обеспечение персонализации и выдачи Карт (Поставщик предоставляет Заказчику форму заявки на выдачу Карт, инструкцию о правилах использования и условиях обслуживания Карт) в количестве не менее 124 штук. Топливные карты являются способом учета количества и объема топлива. При этом, топливные карты не являются платежным инструментом. Оплата ГСМ осуществляется безналичным расчетом;

- предоставление информации о блокировке или замене Карт, корректировка информации об остатке средств в случае недополучения товаров, отпускаемых на АЗС (если эта информация уже не была записана на Карту, а Товар не получен из-за переполнения бака или неисправности топливозаправочной колонки);

- формирование ведомости для возврата перечисленных сумм, согласно фактически выработанному количеству топлива за отчетный период;

- предоставление отчетов об использовании лимитов, динамике исполнения договоров на поставку Товара, активности топливной карты.

Факт передачи товара Заказчику через АЗС, в рамках исполнения настоящего Контракта, подтверждается путем выдачи терминального чека (далее - чек), автоматически распечатываемого на оборудовании, установленном на АЗС. Чек должен содержать информацию о розничной цене товара, количестве отпущенного товара, остатках лимита по карте, а также может содержать другую справочную информацию.

Заявитель считает, что данные требования Заказчика противоречат нормам законодательства о контрактной системе.

Вместе с тем, Заказчиком предъявляются требования к топливной карте и чекам лишь как к способу учета количества и объема топлива. При этом, топливная карта не является предметом закупки.

В п. 4 Части 2 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

| Наименование товара, входящего в объект закупки | Код позиции КТРУ* | Требования, установленные к функциональным, техническим, качественным характеристикам товара, входящего в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие) | |
|--|--------------------|---|---|
| | | Наименование показателя | Значение |
| Бензин автомобильный АИ-92 экологического класса не ниже К5 (розничная реализация) | 19.20.21.125-00001 | Экологический класс | не ниже К5 |
| | | Октановое число бензина автомобильного по исследовательскому методу не менее 92, но менее 95 | соответствие |
| Бензин автомобильный АИ-95 экологического класса не ниже К5 (розничная реализация) | 19.20.21.135-00001 | Экологический класс | не ниже К5 |
| | | Октановое число бензина автомобильного по исследовательскому методу не менее 95, но менее 98 | соответствие |
| Топливо дизельное летнее экологического класса не ниже К5 (розничная поставка) | 19.20.21.315-00002 | Описание | Жидкое топливо для использования в двигателях внутреннего сгорания с воспламенением от сжатия |

Согласно 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.

Заявитель указывает, что инструкция по заполнению заявки аукционной документации не содержит правил заполнения заявки на участие в электронном аукционе.

Вместе с тем, в соответствии с п. 27 «Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе» аукционной документации заявка не должна содержать двусмысленных, противоречивых, а также взаимоисключающих толкований и предложений; сведения о товарах, представляемые участником закупки, не должны сопровождаться словами (любого рода, склонения и числа) и символами, не позволяющими однозначно определить наличие требуемой характеристики у товара, либо значение показателя, такие как: «эквивалент», «аналог», «должен», «должен быть», «не должен быть», «необходимо», «возможный», «необходимый», «обязательный», «обязательно», «нужен», «может», «может быть», «не может быть», «допускается», «не допускается», «допустимый», «требуется», «требуемый», «не более», «более», «не менее», «менее», «и/или», «или», «максимальный», «минимальный» (любого рода, склонения и числа). Заявка должна содержать только достоверные сведения.

Значения показателя, сопровождающиеся наречиями «больше», «более», «выше», «свыше», математическим знаком «>» не включают крайнее нижнее значение, в связи с чем должны быть конкретизированы участником закупки путем указания значений, превышающих установленные заказчиком. Значения показателя, сопровождающиеся наречиями «меньше», «менее», «ниже», математическим знаком «<» не включают крайнее верхнее значение, в связи с чем должны быть конкретизированы участником закупки путем указания значений, не превышающих и не включающих установленных заказчиком.

Значения показателя, сопровождающиеся наречиями «не больше», «не более», «не выше» (в том числе с учетом возможного наличия иных членов предложения между частицей «не» и наречием), математическим знаком «≤» или словосочетанием «меньше или равно», «меньше либо равно» включают крайнее верхнее значение, в связи с чем должны быть конкретизированы участником закупки путем указания значений, равных или менее, ниже установленных заказчиком.

Значения показателя, сопровождающиеся наречиями «не меньше», «не менее», «не ниже» (в том числе с учетом возможного наличия иных членов предложения между частицей «не» и наречием), математическим знаком «≥» включают крайнее нижнее значение, в связи с чем должны быть конкретизированы участником закупки путем указания значений, равных или более, выше установленных заказчиком.

Таким образом, Заказчиком разработана инструкция по заполнению заявки аукционной документации, позволяющая участникам закупки подать заявку на участие в торгах.

Заявитель также указывает в своей жалобе, что объединив в объект закупки бензин и дизельное топливо, Заказчик укрупнил заказ, что привело к ограничению участников закупки.

Вместе с тем, данные товары являются функционально связанными товарами одной группы, которая предназначена для автомобилей.

Данным товарам в каталоге товаров, работ, услуг (КТРУ) присвоены следующие коды, принадлежащие одной группе товаров:

- 19.20.21.125-00001 – Бензин автомобильный АИ-92;
- 19.20.21.135-00001 – Бензин автомобильный АИ-95;
- 19.20.21.315-00002 – Дизельное топливо.

В качестве обоснования начальной (максимальной) цены контракта Заказчиком получено 3 коммерческих предложения, подтверждающих готовность поставить товар согласно Технического задания.

Кроме того, на участие в закупке поступило три заявки участников закупки, все заявки допущены к участию в торгах.

В соответствии с ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги,

являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В п. 2 Части 2 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком установлены требования:

Место, условия поставки: поставка автомобильного топлива на автозаправочных станциях (АЗС) г. Сочи с возможностью заправки во всех внутригородских районах (Хостинский, Лазаревский Центральный, Адлерский), п. Лазаревское, п. Дагомыс, в т.ч. в Краснополянском поселковом округе; на трассах краевого и федерального значения на территории Краснодарского края и Республике Адыгея; на территории Ставропольского края, в г. Кисловодске; на федеральной дороге М4 до г. Москва (в т.ч. Ростовская область, Воронежская область, Тульская область, Липецкая область, Московская область); расположение АЗС друг от друга не более 150 км; Поставка нефтепродуктов осуществляется путем их отпуска на АЗС, Режим работы АЗС – круглосуточный..

В соответствии с ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В Разделе 3 проекта контракта аукционной документации указано, что условие поставки товара - Поставка ГСМ осуществляется на АЗС г. Сочи с возможностью заправки во всех внутригородских районах (Хостинский, Лазаревский Центральный, Адлерский), п. Лазаревское, п. Дагомыс, в т.ч. в Краснополянском поселковом округе; на трассах краевого и федерального значения на территории Краснодарского края и Республике Адыгея; на территории Ставропольского края, в г. Кисловодске; на федеральной дороге М4 до г. Москва (в т.ч. Ростовская область, Воронежская область, Тульская область, Липецкая область, Московская область); расположение АЗС друг от друга не более 150 км.

Заявитель считает, что установив в документации об электронном аукционе требования по количеству АЗС и их месторасположению, Заказчик фактически включил в документацию о закупке требования к наличию у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, что является нарушением ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, вышеуказанные требования Заказчика не предусматривают наличие автозаправочных станций, находящихся в собственности у поставщика.

На рассмотрении Комиссии представителями Заказчика представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми требование о возможности заправки в различных регионах обусловлено тем, что в ведении ФГБУ «Сочинский национальный парк» находятся 16 лесничеств, расположенных от Адлера до Макопсе, научные лаборатории в г. Кисловодске, г. Геленджике, визит-центр «Ореховая роща» в п. Архипо-Осиповка. Также Заказчику, на условиях самовывоза, выделяются кормовые животные Московским зоопарком и Ростовским государственным опытным охотничьим хозяйством.

В п. 12 аукционной документации установлено:

| | |
|---|--|
| 2. | Начальная (максимальная) цена контракта |
| Начальная (максимальная) цена контракта составляет: 9 072 700 (девять миллионов семьдесят две тысячи семьсот) руб. 00 коп. | |
| Начальная цена единицы товара, работы, услуги | Не установлено |
| Начальная сумма цен единиц товара, работы, услуги | Не установлено |
| Максимальное значение цены контракта | <p>Установлено (В соответствии с ЧАСТЬЮ IV. Проект контракта)</p> <p>Максимальное значение цены контракта (ЦК_{max}) представляет собой цену контракта, предложенную Поставщиком по результатам электронного аукциона.</p> <p>Оплата по настоящему контракту осуществляется путём перечисления денежных средств на расчётный счёт Поставщика за фактически поставленный товар на основании счета (счета-фактуры) и товарной накладной, подписанной Сторонами, по следующей формуле цены Контракта:</p> <p>где:</p> <p>ЦК – цена Контракта, определённая с использованием настоящей формулы, которая не может превышать максимальное значение цены контракта (ЦК ≤ ЦК_{max});</p> <p>Ц_і – отпускная цена поставщика за единицу поставляемого товара, установленная на АЗС Поставщика на момент отпуска Товара Заказчику, но не более цены единицы Товара, установленной контрактом);</p> |

| | |
|---|--|
| | V_i – объём поставляемого Товара в месяце (периоде) поставки; i – начальное значение (индекс суммирования), который равен значению суммируемых величин ($C_i \cdot V_i$) за 1 месяц поставки Товара; n – конечное значение (диапазон суммирования), которое равно значению суммируемых величин за 1 месяц (периода) поставки, используемому при расчёте. |
| Ориентировочное значение цены контракта либо формула цены | Не установлено |

Заявитель считает, что данное требование аукционной документации вводит в заблуждение участников закупки.

Согласно ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, указываются цены единиц товара, работы, услуги и максимальное значение цены контракта, а также в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона. В случае, если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

В постановлении Правительства РФ от 13.01.2014 г. № 19 установлены случаи, в которых при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта:

заключение контракта на предоставление услуг обязательного страхования, предусмотренного федеральным законом о соответствующем виде обязательного страхования;

- заключение контракта на предоставление агентских услуг при условии установления в контракте зависимости размера вознаграждения агента от результата исполнения поручения принципала;

- заключение контракта на предоставление услуг по оценке недвижимого имущества при условии установления в контракте пропорционального отношения размера вознаграждения оценщика к оценочной стоимости подлежащего оценке имущества;

- заключение контракта на оказание услуг по предоставлению кредита субъектам Российской Федерации и (или) муниципальным образованиям при условии установления в контракте процентной ставки, рассчитываемой как сумма ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации и надбавки, определяемой указанным контрактом;

- заключение контракта, предметом которого является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства, в порядке и на основаниях, предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 12 мая 2017 г. N 563 "О порядке и об основаниях заключения контрактов, предметом которых является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства, и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации";

- заключение контракта на поставку топлива моторного, включая автомобильный и авиационный бензин.

Таким образом, требования аукционной документации установлены в соответствии с законодательством о контрактной системе.

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 ООО «Национальная топливная компания» необоснованной.
2. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318100061020000001).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение

трех месяцев с даты его принятия.