

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 33-49-78, e-mail:
to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/33-769/2021

20 августа 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 20.08.2021 года

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок) и 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу на положения документации электронного аукциона на поставку и монтаж спортивного оборудования для открытых спортивных площадок для нужд администрации Муромского района (извещение № 0128300008621000042) в присутствии представителя заявителя – ИП заказчика, уполномоченного органа – администрации Муромского района Владимирской области

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/33-769/2021 Комиссия Владимирского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ИП (далее – заявитель, общество) на положения документации электронного аукциона на поставку и монтаж спортивного оборудования для открытых спортивных площадок для нужд администрации Муромского района (извещение № 0128300008621000042).

По мнению заявителя, аукционная документация составлена с нарушениями положений пункта 1 части 1, части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а также пункта 4-6 Постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

По целому ряду закупаемых позиций товара заказчиком установлены дополнительные характеристики, не предусмотренные КТРУ, при этом надлежащее обоснование необходимости установления таких дополнительных характеристик документация не содержит.

Кроме того, заказчиком по ряду закупаемых позиций установлены требования к поставляемому товару с излишней детализацией, указаны не только характеристики поставляемого товара, но и материалы, используемые для его изготовления, что противоречит законодательству о контрактной системе в сфере закупок. Конкурс проводится среди поставщиков, а не изготовителей. Поставщик, не имея товар в наличии, не может заведомо знать, какой компонент тренажера из

какого материала сделан. Данные сведения производители не публикуют, в то же время заказчик фактически обязывает потенциального участника закупки приобрести необходимый товар, произвести экспертизу каждого компонента (что приведет товар в негодность), потом закупить идентичный товар и уже только приступить к заполнению заявки.

Например, по мнению заявителя, избыточные требования установлены заказчиком по следующим позициям технического задания аукционной документации – пункт 8 «Турник-перекладина (с регулируемой высотой для выполнения испытаний «Подтягивание из виса на высокой перекладине» и «Подтягивание из виса лежа на низкой перекладине») КТРУ – 32.30.14.119-00000044.

Также заявитель полагает, что заказчиком установлено непрозрачное и некорректное условие, что цвет поставляемого оборудования подлежит согласованию.

Кроме того, по ряду параметров заказчик использует знаки и словосочетания (например «;», «+/-», «выше»), применение которых Инструкция по заполнению заявки не раскрывает и потенциальным участникам закупки непонятно как трактовать требования с их использованием.

В силу изложенного, заявитель просит признать жалобу обоснованной, отменить процедуру определения поставщика, провести внеплановую проверку осуществления закупки, признать в действиях заказчика нарушения законодательства РФ, выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок, привлечь к ответственности виновных лиц.

В обоснование правомерности действий заказчика представитель заказчика пояснил следующее.

По доводу заявителя относительно дополнительных характеристик товара заказчик сообщает следующее:

Заказчиком при описании технических характеристик товара использованы показатели КТРУ, в соответствии с действующим законодательством. Из предмета закупки следует, что данное спортивное оборудование предназначено для открытых спортивных площадок (уличных), следовательно, установление дополнительных характеристик, связанных с особенностью конструкции площадки являются необходимостью для заказчика в целях полного описания объекта закупки, соблюдения требований к безопасности оборудования. Установленные дополнительные характеристики затрагивают защиту конструкций и применяемые материалы, необходимые для долговечности и безопасности для населения. Именно совокупность установленных требований при описании объекта закупки позволяет заказчику наиболее эффективно достигнуть целей закупки, а именно приобрести необходимое функциональное оборудование. Действие заказчика не направлено на ограничение количества участников закупки. Заказчик с учетом положений ст.33 Федерального закона №44-ФЗ вправе включить в данную документацию об аукционе такие товары и требования к товарам, их техническим и функциональным характеристикам, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения им соответствующих функций. Закон о контрактной системе не содержит норм, ограничивающих права заказчика включать в документацию об электронном аукционе требования к объекту закупки которые являются для него значительными, равно как и норм, обязывающих заказчика, устанавливать в этой документации вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

Заказчик, описывая объект закупки ставил перед собой цель приобретения долговечного, безопасного и функционального оборудования В требованиях к товарам он описывает функциональные, качественные, технические, эксплуатационные характеристики. Все это необходимо для наиболее полного понимания предмета закупки и связано непосредственно с потребностью заказчика.

При формировании документации об электронном аукционе заказчику в рамках Закона о контрактной системе предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющего его потребностям.

Изложенное соответствует правовому подходу, содержащемуся в определении Верховного суда Российской Федерации от 30 октября 2014 года согласно которому заказчику предоставлено право на установление в аукционной документации требований к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют его потребностям, при этом сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективности и результативности обеспечения государственных и муниципальных.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчиком в документацию об электронном аукционе включены обоснование применения дополнительных характеристик. Законодательством Российской Федерации не предусмотрена форма обоснования внесения дополнительных характеристик в описание объекта закупки, в связи с чем, Заказчик вправе разместить такое обоснование в свободной форме.

Заказчик вправе включить в документацию об аукционе в электронной форме такие качественные, технические и функциональные характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных функций. При этом заказчик вправе детализировать предмет закупок.

Согласно Разъяснениям п. 3 Письма ФАС России от 19.06.2019 №МЕ/51304/19, в случае, если Заказчик при описании объекта закупки устанавливает требования к качественным, функциональным и техническим характеристикам товара и в документации о закупке устанавливает требования о соответствии такого товара конкретному ГОСТу, то участник указывает в составе заявки на участие в закупке в соответствии с требованиями статьи 66 Закона о контрактной системе конкретные показатели товара, предлагаемого к поставке, его функциональные, технические и качественные характеристики, соответствующие требованиям установленным документацией о закупке, которые также должны соответствовать ГОСТ.

Заказчика считает данный довод заявителя необоснованным и основанным на неправильном толковании норм права.

По доводу заявителя относительно цвета поставляемого оборудования заказчик сообщает следующее:

Заказчик в документации не устанавливает требования к цвету оборудования и его элементов. Для заказчика данное свойство не является существенно важным, так как не влияет на удовлетворение его потребности при закупке. Заказчик и поставщик согласно положений аукционной документации совместно определяют схему размещения оборудования с учетом их цветового решения. Схема расположения оборудования определяется с учетом размеров земельного участка, предназначенного для данного спортивного объекта. Действие заказчика не направлено на ограничения количества участников закупки. Довод заявителя считаем необоснованным.

В инструкции, которая является составной частью технического задания к оборудованию, заказчик устанавливает условные обозначения, их трактовки, используемые при описании технических характеристик и показателей объекта закупки. Значение показателя «выше», установлены и применяются в соответствии с положениями ГОСТ, закрепленных документацией. Довод заявителя в отношении тренажера «Жим от груди» несостоятелен, так как заказчику необходим товар с видом крепления на 15 анкерных болтов, в целях обеспечения безопасности оборудования. Данные дополнительные характеристики установлены с целью закупки тренажера, обладающего наибольшей прочностью, антивандальной устойчивостью при эксплуатации на открытых площадках, выдерживающего атмосферные и механические воздействия.

Иные доводы заявителя необоснованные, доказательства в их обоснованиях не представлены. Считаем, что действия заказчика положением аукционной документации полностью соответствуют требованиям действующего законодательства и не содержат в себе положений, ограничивающих участие в закупке.

Согласно статье 8 Закона 44-ФЗ:

- Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Из документации об аукционе не следует, что осуществление закупки производится среди производителей товара. В связи с этим, участником закупки может выступать любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и требованиям Заказчика.

Требования документации об аукционе обязательны в равной мере для всех участников закупки, без каких либо исключений, т.е. участия в закупке (поставщики) находятся в равных условиях, что свидетельствует об отсутствии в действиях заказчика нарушений статьи 8 Закона 44-ФЗ.

На основании изложенного представитель заказчика считает, что нарушений законодательства при проведении электронного аукциона № 0128300008621000042 со стороны заказчика не допущено и просит признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон, изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 6 статьи 23 Закона о контрактной системе в сфере закупок порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 утверждены Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 4 Правил использования каталога заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б»-«и» пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145.

Согласно подпункту «г» Правил формирования каталога в позицию каталога включается информация, содержащая описание товара, работы, услуги, если такое описание сформировано в соответствии с пунктом 13 настоящих Правил.

Подпунктом «а» пункта 13 Правил формирования каталога установлено, что в описание товара, работы, услуги в том числе включаются потребительские свойства и иные характеристики товара, работы, услуги, в том числе функциональные, технические, качественные характеристики, эксплуатационные характеристики (при необходимости), сформированные с учетом того, что в отношении каждой характеристики, имеющей количественную оценку, указывается её конкретное значение, или исчерпывающий перечень конкретных значений, или диапазоны допустимых значений (минимальной либо максимально допустимые значения), или неизменяемые значения.

В силу пункта 6 Правил в случае предоставления дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Приложением № 2 к информационной карте аукционной документации «Техническое задание. Требования к функциональным и техническим характеристикам оборудования» заказчиком установлен ряд требований к качественным, техническим, функциональным

характеристикам поставляемого товара не предусмотренных КТРУ, однако при этом в аукционной документации присутствует обоснование необходимости использования такой информации. Законодательством о контрактной системе в сфере закупок не регламентировано настолько полным и подробным должно быть такое обоснование.

В силу изложенного, по данному доводу жалоба является необоснованной.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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 силу части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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.

Из смысла указанных норм следует, что если указанные в аукционной документации требования к товару не нарушают прямых запретов, установленных в статье 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, и направлены на определение потребностей заказчика, такие положения документации не могут быть признаны нарушающими требования законодательства. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для

последующего использования товара. Положения Закона о контрактной системе в сфере закупок не обязывают заказчика при описании объекта закупки устанавливать такие требования, которым соответствовали бы все существующие типы, виды, модели товара.

При описании объекта закупки в рассматриваемой документации заказчиком не использованы указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Им указаны необходимые функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара.

В силу изложенного, Комиссия полагает необоснованным довод жалобы относительно того, что цвет поставляемого товара подлежит согласованию с заказчиком и это является нарушением законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Вместе с тем 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.

Комиссия полагает, что по ряду позиций технического задания аукционной документации заказчиком установлены избыточные требования к показателям товара (в частности к материалу из которого изготовлен товар), значения которых можно определить только имея товар в наличии путем проведения соответствующих испытаний. Указанные избыточные требования к показателям товара установлены заказчиком, например, по следующей позиции технического задания аукционной документации – пункт 8 «Турник-перекладина (с регулируемой высотой для выполнения испытаний «Подтягивание из виса на высокой перекладине» и «Подтягивание из виса лежа на низкой перекладине») КТРУ – 32.30.14.119-00000044.

Кроме того, по ряду позиций используются знаки и словосочетания (например «;» по пунктам 1-13, 20 технического задания аукционной документации, «Степень очистки поверхности металлических изделий от окалины и ржавчины: **выше 3** в соответствии с ГОСТ 9.402-2004», «Класс прочности болтов и винтов: **выше 6.6** в соответствии ГОСТ 1759.0-87»), применение которых Инструкция по заполнению заявки не раскрывает и потенциальные участники закупки могут столкнуться с затруднениями при заполнении аукционной заявки по позициям, где используются вышеуказанные знаки и словосочетания.

По данным позициям, аукционная документация нуждается в корректировке и уточнении.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП (пос.Мезиновский Гусь-Хрустального район Владимирской области) на положения документации электронного аукциона на положения документации электронного аукциона на поставку и монтаж спортивного оборудования для открытых спортивных площадок для нужд администрации Муромского района (извещение № 0128300008621000042) частично обоснованной (в частности установления избыточных и неоднозначных требований к поставляемому товару по ряду позиций).

2. Признать заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Вынести в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы настоящего дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок уполномоченному должностному лицу Владимирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.