

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА -3113/2017 о нарушении

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

04 октября 2017 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

рассмотрев жалобу ООО «ВертикальМС» (далее – Заявитель) на действия администрации Тимашевского городского поселения Тимашевского района при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по ремонту проездов к дворовым территориям многоквартирных домов по ул. Пионерская, д.13 г. Тимашевска» (извещение №0318300059017000093) 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.

Документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе: по поз.4 «Щебень» Заказчиком установлены требования к товару, производителю товара, к показателям, значения которых становятся известны при испытании определенной партии товара после его производства, что вводит участника в заблуждение.

Заказчиком представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация, письменные пояснения.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – администрацией Тимашевского городского поселения Тимашевского района проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по ремонту проездов к дворовым территориям многоквартирных домов по ул. Пионерская, д.13 г. Тимашевска» (извещение №0318300059017000093).

Начальная (максимальная) цена контракта – 630 660,00 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.

В соответствии с 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 следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

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) 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.

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.

В силу пп.б) п.3) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию: при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар: согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также 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.

В соответствии с 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.

Заказчиком в Приложении к «Техническому заданию» аукционной документации установлены следующие требования к техническим, механическим, функциональным, химическим и (или) эксплуатационным характеристикам товаров (материалов), используемых при выполнении работ:

4	Щебень	Щебень из природного камня для строительных работ. Щебень не должен содержать посторонних засоряющих примесей. Фракция щебня должна быть св.20 до 40мм, и маркой по дробимости щебня <u>не ниже</u> 800. Марка щебня по морозостойкости должна быть <u>не ниже</u> F50.
---	--------	---

Заказчиком по поз.4 «Щебень» установлены требования «Фракция щебня должна быть св.20 до 40мм».

Согласно п.4.2.1 ГОСТ 8267-93 Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия (с Изменениями N 1-4) Щебень и гравий выпускают в виде следующих основных фракций: от 5(3) до 10 мм; св. 10 до 15 мм; св. 10 до 20 мм; св. 15 до 20 мм; **св. 20 до 40 мм**; св. 40 до 80(70) мм и смеси фракций от 5(3) до 20 мм. По согласованию изготовителя с потребителем выпускают щебень и гравий в виде других смесей, составленных из отдельных фракций, а также фракций от 80(70) до 120 мм, св. 120 до 150 мм.

Заказчиком по позиции 4 «Щебень» установлены требования к марки по дробимости, которая должна быть обеспечена при выполнении конкретного вида работ. Использование конкретной марки по дробимости установлено технической документацией Заказчика. Марка по дробимости является основной качественной характеристикой щебня.

Согласно п. 4.4.2 ГОСТ 8267-93 «Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия» марки по дробимости щебня из осадочных и метаморфических пород должны соответствовать требованиям, указанным в таблице 3, а марки по дробимости щебня из изверженных пород - в таблице 4.

Таблица 3

Марка по дробимости щебня из осадочных и метаморфических пород	Потеря массы при испытании щебня, %	
	в сухом состоянии	в насыщенном водой состоянии
1200	До 11 включ.	До 11 включ.
1000	Св. 11 до 13	Св. 11 до 13
800	" 13 " 15	" 13 " 15

600	" 15 " 19	" 15 " 20
400	" 19 " 24	" 20 " 28
300	" 24 " 28	" 28 " 38
200	" 28 " 35	" 38 " 54

В соответствии с п. 5.12 ГОСТ 8267-93 результаты приемочного контроля и периодических испытаний приводят в документе о качестве, в котором указывают, в том числе, марку щебня (гравия) по прочности (дробимости).

Более того, согласно п.4.4.1 ГОСТ 8267-93 нет понятия «марка по дробимости», существует «марка по дробимости при сжатии» прочность щебня и гравия характеризуют маркой по дробимости при сжатии (раздавливании) в цилиндре. Щебень и гравий, предназначенные для строительства автомобильных дорог, характеризуют маркой по дробимости при сжатии (раздавливании) в цилиндре и маркой по истираемости, определяемой испытанием в полочном барабане.

Таким образом, требование Заказчика, установленное по позиции 3 «Щебень из природного камня в соответствии с ГОСТ 8267-93» к марки по дробимости не является требованием к показателю товара, значения которого определяются по результатам испытаний.

В соответствии с п.2 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 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.

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).

По поз.4 «Щебень» Заказчиком установлены показатели в соответствии с ГОСТ 8267-93 для приготовления асфальтобетонных смесей по ГОСТ 9128-2013 «Марка щебня по морозостойкости не ниже F50».

Согласно пункта 4.6.2 ГОСТ 8267-93 Щебень и гравий по морозостойкости подразделяют на следующие марки: F 15, F25, **F50**, F 100, F 150, F200, F300, F400.

В соответствии с пунктом 4.1 ГОСТ 8267-93 Щебень и гравий должны изготавливаться в соответствии с требованиями настоящего стандарта по технологической документации, утвержденной предприятием-изготовителем.

Согласно Раздела 5 указанного ГОСТа: 5.1 Щебень и гравий должны быть приняты техническим контролем предприятия-изготовителя; при периодических испытаниях: один раз в год - морозостойкость и класс щебня (гравия) по значению удельной эффективной активности естественных радионуклидов, а также по требованию потребителей содержание вредных компонентов и примесей. Данный аспект позволяет сделать выводы, что требуемые свойства и дополнительные характеристики щебня задаются производителем, несущем ответственность за обеспечение требуемых свойств и дополнительных характеристик. Также, при заказе щебня потребитель должен указывать требования по морозостойкости - по маркам.

Таким образом, указанный Заказчиком щебень требовался заданного качества, из чего следует, что подрядчик при осуществлении работ оформлял бы заказ на щебень по заданным Заказчиком в описании объекта закупки характеристикам.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 6 «Инструкция по заполнению заявки»: *«Предоставляемые участником закупки значения показателей и (или) сведения (предоставляемые как в табличном варианте, так и сплошным текстом) не должны сопровождаться словами «эквивалент», «аналог», «типа», «менее», «более», «меньше», «больше», «свыше», «от», «до», «свыше... до...», «св..... до...», «или», «должен», «не должен», «должен быть», «не более», «не менее», «ниже», «выше», «ранее», «не ранее», «не ниже», «не выше», «не должна(ен) быть менее», «не должна(ен) быть более», «товар должен соответствовать», «может», «могут», «требуется», «допустимо», «диапазон» (в различных падежах, склонениях), математическими символами «≥», «≤», «<», «>» и допускать разночтения или двусмысленное толкование».*

В жалобе Заявитель указывает, что по поз.4 «Щебень» Заказчиком установлено требование: *«Щебень не должен содержать посторонних засоряющих примесей».*

Согласно п.4.10 ГОСТ 8267-93 Щебень и гравий **не должны** содержать посторонних засоряющих примесей.

Таким образом, положения Инструкции по заполнению заявки противоречат ГОСТ. В данном случае при наличии требований о соответствии товара определенному ГОСТу участники обязаны при выполнении работ закупать товар соответствующий ГОСТу.

Указанное требование относится к изготовителю. Предметом контракта не

является изготовление товара.

Вышеуказанные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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).

Электронный аукцион признан несостоявшимся (заявки отозваны).

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 ООО «ВертикальМС» обоснованной в части необъективного описания объекта закупки по поз.4.
2. Признать в действиях Заказчика – администрации Тимашевского городского поселения Тимашевского района нарушение п.1), п.2) ч.1 ст.33; п.1), ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что допущенное нарушение на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не повлияло, предписание не выдавать.

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

