

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 3890/2017 о нарушении

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

22 ноября 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 (далее – Комиссия) <...>

рассмотрев жалобу ИП Хаджирокова <...> (далее – Заявитель) на действия администрации Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района (далее – Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона: «Благоустройство дворовой территории многоквартирного дома по адресу г.Тихорецк ул. Победы 1 «Б» (извещение № 0318300058717000071) 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 аукционной документации. В своей жалобе ИП Хаджироков <...> указывает на следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок: 1) в описании объекта закупки указаны товарные знаки без включения слов «или эквивалент» согласно п. 1) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе; 2) установленное в описании объекта закупки требование «по согласованию с заказчиком» препятствует корректному определению значения показателя; 3) установленная характеристика материала «Брус» не соответствует требованиям государственного стандарта.

Представителями Уполномоченного органа представлена документация об

электронном аукционе, заявка участника закупки, пояснения по существу жалобы, с доводами которой представители Уполномоченного органа не согласны и считают, что аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

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

Уполномоченным органом – администрацией Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района проводился электронный аукцион: «Благоустройство дворовой территории многоквартирного дома по адресу г.Тихорецк ул. Победы 1 «Б» (извещение № 0318300058717000071).

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 296 456,00 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.

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.

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.

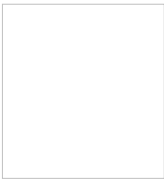
Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются 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.

В Приложении № 2 к техническому заданию «Описание малых форм (МАФ) и материала» аукционной документации установлены следующие функциональные, технические и качественные характеристики товара, в частности:

№ п/п	Наименование товара, работ, услуг	Функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики товаров, входящих в объект закупки	
		Показатель (наименование комплектующего, технического параметра и т.п.)	Описание, значение
1	Скамейка со спинкой 	Применяемые материалы	
		Брус В кол-ве 6шт. выполнен из бруса размером (ВхШхД) не менее 25х70х1500 мм	Соответствует
		Материалы Д е р е в я н н ы е брус ки выполнены из сосновой древесины, тщательно отшлифованы со всех сторон и покрашены в заводских условиях лакокрасочными материалами. Металл покрашен грунт-эмалью Эмкор либо красками Хаммерайт или Цертапласт по согласованию с заказчиком. Все метизы оцинкованы.	Соответствует

Из пояснений представителей Уполномоченного органа следует, что в отношении данного товара государственные стандарты отсутствуют, наименование показателей и их значения при описании товара указаны в соответствии с данными производителей, что подтверждается представленной информацией, содержащей технические характеристики

товара различных производителей.

Заказчику требуются «Скамейка со спинкой», а не пиломатериал (брусья, бруски), следовательно, ГОСТ 18288-87 «Производство лесопильное. Термины и определения» к данному товару не применим. Кроме того, в описании объекта закупки соответствие данному государственному стандарту не установлено.

В описании товара включены товарные знаки («Эмкор», «Хаммерайт»), при этом слова «или эквивалент» отсутствуют, что является нарушением [п. 1\) ч. 1 ст. 33](#) Закона о контрактной системе.

Представителями Уполномоченного органа даны пояснения, что требование «по согласованию с заказчиком» установлено к цвету краски.

В свою очередь, данное требование в описании объекта закупки «по согласованию с Заказчиком» не позволяет однозначно определить соответствие закупаемого товара, установленным Заказчиком требованиям, так как конкретное требование не определено.

Кроме того, при формировании заявки на участие в электронном аукционе данные требования могут вводить участников закупки в заблуждение и препятствовать корректному определению значений показателей, так как участник закупки не может указать конкретный показатель товара, а также проверить, имеется ли у него в наличии соответствующий товар с требуемыми Заказчику характеристиками и сможет ли в дальнейшем участник обеспечить выполнение контракта.

Фактически, указав в аукционной документации требование к товару по цвету «по согласованию с заказчиком», Заказчик не установил конкретные показатели и характеристики данного требования, которые позволяли бы определить соответствие закупаемых товара установленным Заказчиком требованиям.

Несмотря на то, что цвет не связан с функцией товара, данные характеристики могут влиять на поставку товара, в котором заинтересован Заказчик, так как отсутствие у участника закупки в наличии товара цвета, требуемого (согласованного) Заказчиком, может привести к негативным последствиям для Заказчика и участника на стадии исполнения контракта, к возникновению спорных ситуаций после проведенного электронного аукциона.

Таким образом, данное требование установлено Заказчиком в нарушение положений [п. 1\) ч. 1 ст. 33](#), [ч. 2 ст. 33](#), [п. 1\) ч. 1 ст. 64](#) Закона о контрактной системе, что содержит 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).

По результатам проведения внеплановой проверки Комиссией были выявлены нарушения.

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

Частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. **Такая пеня устанавливается контрактом** в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа

устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В проекте государственного контракта отсутствует обязательное условие об ответственности в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, в виде пени, начисляемой в порядке, предусмотренном **ч. 5 ст. 34** Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика свидетельствуют о нарушении **ч. 3 ст. 7, ч. 5 ст. 34** Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 ИП Хаджирокова <...> обоснованной в части указания в описании объекта закупки товарных знаков без включения слов «или эквивалент»; установления необъективного требования «по согласованию с заказчиком».
2. Признать в действиях Уполномоченного органа – администрации Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района нарушение п. 1) ч. 1 ст. 33, ч. 2 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.
3. По результатам внеплановой проверки признать в действиях Уполномоченного органа – администрации Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе.
4. Уполномоченному органу – администрации Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1127

по делу № ЭА-3890/2017 о нарушении

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

22 ноября 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 (далее – Комиссия) <...>

на основании своего решения от 22.11.2017 года по делу № ЭА-3890/2017, принятого по результатам рассмотрения жалобы ИП Хаджирокова <...> на действия администрации Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района при проведении электронного аукциона: «Благоустройство дворовой территории многоквартирного дома по адресу г.Тихорецк ул. Победы 1 «Б» (извещение № 0318300058717000071) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь 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 (далее – Закон о контрактной системе) предписывает:

1. Уполномоченному органу – администрации Тихорецкого городского поселения Тихорецкого района устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе: при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона привести положения контракта в

соответствие с Законом о контрактной системе и с учетом решения от 22.11.2017 г. по делу № ЭА-3890/2017, а именно: включить в контракт условие об ответственности Заказчика в случае просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в виде пени, начисляемой в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе. Осуществить дальнейшие процедуры по заключению контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 7 рабочих дней со дня его получения.

3. В срок до 20.12.2017 г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч. 25 ст. 99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.