

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Крым и городу Севастополю
(Крымское УФАС России)
295000, Республика Крым, город Симферополь,
улица Александра Невского, 1
E-mail: to82@fas.gov.ru

Заказчик:
Государственное бюджетное дошкольное образовательное
учреждение города Севастополя "Детский сад № 34
комбинированного вида"
299028, г. Севастополь, ул. Героев Подводников, д. 11
Тел.: +7(8692) 53-42-74
e-mail: rehecvtetic34@mail.ru
Контрактный управляющий/Сотрудник контрактной службы:
Поддубная Н. Г.

Заявитель жалобы:
Общество с ограниченной ответственностью «СерверКомплект»
(ИНН/ОГРН 7720324259/5157746107778)
Адрес: г. Москва шоссе Энтузиастов, дом 56, строение 32
Тел.: +7(495)380-35-20
E-mail: info@s-set.ru

ЗАКУПКА № 0374200005017000006

Начальная максимальная цена 1 672 000,00 рублей

Объект закупки:
Приобретение игрового и развивающего оборудования

№ 22/11-17
22 ноября 2017 года

**Жалоба на положения
документации электронного аукциона в порядке статьи 105 ФЗ № 44-ФЗ**

Изучив документацию электронного аукциона с реестровым номером торгов 0374200005017000006, заявитель полагает, что документация закупки не соответствует положениям Закона о контрактной системе и нарушает права и законные интересы участников рынка в силу следующего.

Во-первых, проект гражданско-правового договора и техническое задание аукционной документации содержат требование о предоставлении санитарно-эпидемиологических заключений, сертификатов и декларации о соответствии в отношении товара, который не включен в перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации, и в перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии. При этом санитарно-эпидемиологические заключения на поставляемое оборудование не выдаются.

Пунктом 3.4.2. проекта гражданско-правового договора Заказчик установил следующие требования:

*Pr. 5270/00
au 22.11.17*

«3.4.2. Доставить товар своими силами и за свой счет, а также представить все принадлежности и документы (техническую документацию на русском языке, включающую инструкции по эксплуатации), относящиеся к товару (сертификаты, декларации о соответствии, санитарно-эпидемиологические заключения и иные документы, обязательные для данного вида товара, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации). В случае если товары, поставляемые в рамках Договора, произведены за пределами Российской Федерации, Поставщик обязуется документально подтвердить Заказчику, что товары выпущены в свободное обращение на территории Российской Федерации.»

Полагаем, что данное требование противоречит действующему законодательству и ограничивает количество участников закупки в силу следующего.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 1 декабря 2009 г. № 982 утвержден «Единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации» (далее по тексту – Перечень об обязательной сертификации), а также «Единый перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии» (далее по тексту – Перечень продукции, подлежащей декларации о соответствии).

Как следует из Перечня об обязательной сертификации и Перечня продукции, подлежащей декларации о соответствии, товары, указанные в Техническом задании не включены в эти Перечни.

На основании вышеизложенного, считаем, что требование о предоставлении сертификатов в отношении товаров, которые обязательной сертификации не подлежат, ограничивает количество участников закупки.

Также техническое задание содержит требования по предоставлению санитарно-эпидемиологических заключений на поставляемое оборудование, которые на указанное оборудование не выдаются.

Действующие в настоящее время нормативно-правовые акты, регулирующие порядок выдачи и получения санитарно-эпидемиологических заключений, устанавливают, что санитарно-эпидемиологические заключения не выдаются.

Ранее порядок выдачи санитарно-эпидемиологических заключений регулировался **ПОРЯДКОМ ВЫДАЧИ САНИТАРНО-ЭПИДЕМИОЛОГИЧЕСКИХ ЗАКЛЮЧЕНИЙ**, утвержденным приказом Роспотребнадзора от 19.07.2007 года N 224 (ред. от 12.08.2010). Решением Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 года N 299 "О применении санитарных мер в таможенном союзе" предусмотрена выдача единой формы документа, подтверждающего безопасность продукции (товаров) на всей территории таможенного союза.

В силу указанного необходимость в выдаче санитарно-эпидемиологических заключений в отношении продукции (товаров) прекратилась и в письме Роспотребнадзора от 29.06.2010 № 01/9646-0-32 «О вступлении в силу Соглашения таможенного союза по санитарным мерам» было указано, что:

с 1 июля 2010 года прекращается выдача санитарно-эпидемиологических заключений о соответствии продукции государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам, а также свидетельств о государственной регистрации территориальными органами Роспотребнадзора.

Таким образом, в настоящее время поставщик может представить документ, подтверждающий безопасность товаров, по форме, утвержденной решением комиссии таможенного союза, если поставляемый товар включен в перечень продукции, подлежащей санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), а возможностью представить санитарно-эпидемиологическое заключение на товар поставщик не обладает.

Указанные заказчиком санитарно-эпидемиологические заключения не выдаются, следовательно, данное требование документации является незаконным и противоречит положениям статьи 33 Закона о контрактной системе.

Во-вторых, проект гражданско-правового договора содержит нарушающее положения статьи 34 Закона о контрактной системе условие о возврате поставщику денежных средств, внесенных в обеспечение исполнения Договора.

В соответствии с положениями проекта Договора:

«б.9. В случае если в качестве обеспечения исполнения Договора внесены денежные средства, Заказчик обязуется вернуть их в полном объеме, при условии надлежащего выполнения обязательств Поставщиком, в течение одного месяца с момента окончания срока действия Договора. В случае ненадлежащего исполнения или неисполнения Поставщиком обязательств по Договору сумма обеспечения исполнения Договора Поставщику не возвращается. Порядок невозврата или возврата обеспечения исполнения Договора не в полном объеме осуществляется безакцептно без обращения в суд».

В соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения Договора (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Как следует из указанной нормы, контракт в обязательном порядке должен содержать условия о сроке возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. При этом никаких условий осуществления заказчиком указанного возврата, в том числе: направление поставщиком письменного требования, исполнением поставщиком всех обязательств по возмещению убытков и уплате неустоек (штрафов, пеней), закон не содержит.

В свою очередь, согласно статье 333 ГК РФ - если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении.

Однако, Заказчик устанавливает условие удержания неустойки, лишая возможности участника закупки обратиться в суд с требованием о снижении суммы неустойки.

Таким образом, согласно действующему законодательству вопрос об оплате штрафов и пеней может быть окончательно разрешен только в судебном порядке. Однако, в силу имеющегося условия в проекте Договора о том, что *в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения Поставщиком обязательств по Договору сумма обеспечения исполнения Договора Поставщику не возвращается. Порядок невозврата или возврата обеспечения исполнения Договора не в полном объеме осуществляется безакцептно без обращения в суд*, - права участника нарушены, а положения документации противоречат положениям статьи 34 Закона о контрактной системе, нарушает баланс интересов сторон Договора и подлежит исключению из документации.

В-третьих, в нарушение положений статьи 33 Закона о контрактной системе документация содержит указание на товарные знаки с сопровождением словами «или аналог», расшифровки значения которого в документации не содержится.

В соответствии с требованиями технического задания поставке подлежат товары:

143. Комплект для изучения ПДД.

Назначение: для организации развивающих игр и создания игровых зон в детских учреждениях. Изделия должны быть безвредны для здоровья детей. Материал: пенополиуретан марки ST2536 (или аналог) плотностью не ниже 25 кг/м³, обшитого влагостойкой мебельной винилискожей (трикотажное полотно с односторонним поливинилхлоридным покрытием).

144. Набор детской игровой мягкой мебели. Назначение: для организации развивающих игр и создания игровых зон в детских учреждениях. Изделия должны быть безвредны для здоровья детей. Материал: пенополиуретан марки ST2536 (или аналог) плотностью не ниже 25 кг/м³, обшитого влагостойкой мебельной винилискожей (трикотажное полотно с односторонним поливинилхлоридным покрытием).

145. Набор детский игровой мягкий конструктор, стилизованный под паровоз. Назначение: для организации развивающих игр и создания игровых зон в детских учреждениях. Изделия должны быть безвредны для здоровья детей. Материал: пенополиуретан марки ST2536 (или аналог) плотностью не ниже 25 кг/м³, обшитого влагостойкой мебельной винилискожей (трикотажное полотно с односторонним поливинилхлоридным покрытием).

146. Набор детский игровой мягкий конструктор. Назначение: для организации развивающих игр и создания игровых зон в детских учреждениях. Изделия должны быть безвредны для здоровья детей. Материал: пенополиуретан марки ST2536 (или аналог) плотностью не ниже 25 кг/м³, обшитого влагостойкой мебельной винилискожей (трикотажное полотно с односторонним поливинилхлоридным покрытием).

176. Мяч мягконабивной. Размер: диаметр не менее 200 мм. Вес не более 600 гр. Назначение: для организации развивающих игр и создания игровых зон в детских учреждениях. Изделия должны быть безвредны для здоровья детей. Материал: пенополиуретан марки ST2536 (или аналог) **МОЖНО ЛИ УКАЗЫВАТЬ КОНКРЕТНУЮ МАРКУ МАТЕРИАЛА?**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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.

Как следует из статьи 33 Закона о контрактной системе, 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".

Таким образом, законодательство о контрактной системе не предусматривает возможности указания в описании объекта закупки на товарные знаки с сопровождением их словами «или аналог», поскольку в этом случае заказчик обязан использовать слова «или эквивалент».

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе при составлении описания объекта закупки должны использоваться 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 пунктах технического задания, перечисленных выше, заказчиком указаны лишь марки товара, без указания параметров эквивалентности.

Таким образом, заказчиком не установлены максимальные и (или) минимальные значения показателей эквивалентности закупаемого товара, что приводит к невозможности поставщиком предложить товар с аналогичными характеристиками, при условии, что товар будет соответствовать требованиям заказчика, что в свою очередь нарушает положения Закона о контрактной системе и влечет за собой ограничение количества участников закупки.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 105, 106 Закона о контрактной системе,

ПРОСИМ:

1. Провести внеплановую проверку закупки № 0374200005017000006.
2. Признать жалобу обоснованной и выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Генеральный директор

Саверский Евгений Владимирович