



Олег Толстобок, канд. техн. наук, доцент кафедры государственных и корпоративных закупок ГОУ «ИРДПО», эксперт по антикоррупционной экспертизе НПА РФ, аккредитованный при Минюсте России

Напомним, при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учитывать, что Закон о контрактной системе (№ 44-ФЗ) не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требует от заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения).

Вышеуказанная позиция была изложена в п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке».

Далее, Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в Решении от 09.02.2017 № АКПИ161287 в удовлетворении административного искового заявления ООО «Домстрой» о признании недействующим пункта 3 вышеуказанного письма, указал следующее: «Анализ содержания Письма позволяет сделать вывод, что ... имеющиеся в оспариваемом письме разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) его положений и не влекут изменение правового регулирования соответствующих отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Доводы административного истца о том, что оспариваемый пункт Письма не соответствует действительному смыслу разъясняемых им нормативных положений, лишены правовых оснований. Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а также норм, обязывающих участников закупки 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.

Доводы административного истца, выражающего, как следует из объяснений его представителя в суде, желание, чтобы заказчик требовал от участника

Правила обоснования требований по химическому (компонентному) составу закупаемых товаров, приемлемые для ФАС России

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. Как правило, ФАС России пресекает действия заказчика в случае установления указанных требований в закупочной документации. Вместе с тем, автор статьи проанализировал практику ФАС России, которой доказывается правомерность установления указанных требований и дает практические рекомендации в споре с контрольным органом.

закупки подробно описать в заявке различные показатели, значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 приведенного закона...».

В большинстве случаев требования к вышеуказанным характеристикам являются излишне завышенными. С позиции участников закупок, поддерживаемой ФАС России, конкретные значения по установленным характеристикам не предоставляется возможным установить на этапе подготовки заявки на участие в аукционе, что также препятствует корректному заполнению первой части заявки на участие в аукционе и приводит к ограничению участия в аукционе. Кроме того, все вышеуказанные значения характеристик не указываются на упаковках товаров. Закупка товара для определения его качественных и количественных характеристик путем лабораторных испытаний приводит к дополнительным затратам и лишает возможность подать заявку в связи с невозможностью проведения таких испытаний в короткий срок.

Например, Московский УФАС России в решении по делу № 2-57-7850/77-18 от 26.06.2018 в действиях заказчика выявил нарушение п.1, п.2 ч.1 ст.33 Закона о КС.

Так, по п. «Битумы нефтяные дорожные жидкие ГОСТ 11955»: Температура самовоспламенения ≥ 300 °С. п. «Крошка каучуковая гранулированная»: Массовая доля остатков кордного волокна; Содержание гранул размером: — до 2,5 мм. — 2,0 мм. — 3,0 мм. — > 4,5 мм. п. «Пигменты сухие желтого цвета ГОСТ 18172»: относительная красящая способность; п. «Пленка полиэтиленовая ГОСТ 10354»: Паропроницаемость; Температура плавления; Электрическая прочность: при постоянном токе при 20 °С; — при переменном токе при частоте 50 Гц и 20 °С; Температура морозостойкости. п. «Скипидар живичный ГОСТ 1571»: Внешний вид и запах Должна быть прозрачная летучая жидкость с характерным запахом без осадка и воды; Интенсивность окраски не интенсивнее окраски равного по высоте объема раствора сравнения N1 или не интенсивнее окраски равного по высоте объема раствора сравнения N2.

К сожалению, в случае отсутствия со стороны заказчика обоснования необходимости установления указанных характеристик контрольный орган применяет штрафы. Например, при закупке работ по строительству автодороги "Мичуринск-Петровское" заказчик установил требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в аукционе помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, непредусмотренные ч. 6 ст. 66 Закона о КС, показатели технологических процессов изготовления указанных товаров, результатов испытаний, компонентного состава товаров. По позиции 1 «Грунтовка В-КФ-093»: «Массовая доля нелетучих веществ грунтовки: (70±3) %»; по позиции 3

«Мастика клеящая морозостойкая битумно-масляная»: «Количество нерастворимых веществ в бензоле: не более 2 %. Температура каплепадения по Уббелюде до заливки: (48-52) С»; по позиции 6 «Битум нефтяной дорожный по ГОСТ 11955-82»: «Испытание на сцепление с мрамором или с песком: выдерживает в соответствии с контрольным образцом № 2». При рассмотрении жалобы в Тамбовском УФАС России представители заказчика не обосновали и не представили подтверждающих доказательств, что такие подробные и детализированные сведения о применяемых при исполнении контракта товарах отвечают потребностям Заказчика, что и привело к назначению штрафа в размере 3 000 рублей (см. постановление о назначении административного наказания Тамбовского УФАС России № АП2-30/18 от 29.01.2018).

Вместе с тем, в ряде случаев доводы участников закупок об излишнем требовании характеристик закупаемых товаров (стройматериалов) признаются не обоснованными. Рассмотрим их подробнее.

Требования установлены заказчиком, исходя из нормативных значений стандартов

При описании объекта закупки заказчик обязан руководствоваться требованиями п. 2 ч. 1 ст. 34 Закона о КС и использовать стандартные показатели, требования, касающиеся технических и качественных характеристик товара, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

В соответствии с ГОСТ 30247.2—97 дверь — конструктивный элемент, служащий для заполнения проемов в ограждениях и состоящий из подвижных и неподвижных элементов, включая элементы крепления к ограждениям. Согласно пункту 1.5. ГОСТа 24698-81 «Двери деревянные наружные для жилых и общественных зданий» в структуру условного обозначения (марки) дверей входят такие показатели как «размер проема по высоте» и «размер проема по ширине».

Соответственно, ФАС России не поддержал доводы жалобы о нарушении требований к сырью стройматериалов, используемых при выполнении ремонта фасада и кровли, и согласился с позицией заказчика о допустимости установления «стандартных» характеристик (см. решение ФАС России по делу № К-496/15 от 05.05.2015).

Требования установлены заказчиком исключительно к товару, а не к сырью, из которого он изготавливается

Доводу Заявителя о том, что в нарушение положений Закона о КС установлены неправомерные требования о предоставлении сведений о сырье и продуктах, используемых при изготовлении сливочного масла, также не нашёл подтверждения в ФАС России. С позиции заказчика в аукционной документации показатели товара «масло сливочное в упаковке по 15 г.», «масло сливочное монолит» относятся исключительно к составу сливочного масла (решение по делу № КГО3-519/15 от 11.12.2015).

Требования установлены заказчиком, исходя из общедоступных источников

Довод заявителя о неправомерных избыточных требованиях к кабелю, используемому при выполнении работ также не нашёл подтверждения. Как следует из решения ФАС России по делу № 18/44/105/1483 от 29.10.2018, показатели товара «Кабель» в отношении парной скрутки и оболочки из полимерных композиций находятся в общедоступном доступе и указываются производителями товаров.

Требования установлены заказчиком, исходя из региональных нормативов, закрепленных в законодательстве субъектов РФ

В решении ФАС России по делу № 18/44/105/1081 от 31.08.2018 указано, что требования к формированию объекта поставки твердому комбинированному противогололедному реагенту на основе композиции карбоната кальция (мраморный щебень), формиата натрия (соль муравьиной кислоты) и хлорида натрия для обработки тротуаров города Москвы на зимний период 2018-2019 годов установлено в документации об Аукционе в соответствии с потребностью заказчика и не противоречит Закону о КС.

При этом учтены стандарты и нормативы, утвержденные постановлением Правительства Москвы от 10.04.2007 № 242-ПП «О порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства и дворовых территорий в городе Москве».

Требования установлены заказчиком, исходя из результатов общественного обсуждения

Описание конкретных показателей результатов испытаний товаров в составе заявок допустимо устанавливать по причине проведения общественного обсуждения, предусмотренного положениями ст. 20 Закона о КС.

Позиция заказчика об установлении вышеуказанных требований в целях обеспечения поставки наиболее качественного материала для последующего производства асфальтобетонных и бетонных смесей, обеспечивающих увеличенный срок службы дорожных покрытий, был поддержан ФАС России в решении по делу № 18/44/105/846 от 11.07.2018.

Требования установлены заказчиком, исходя из сопроводительных документов, передаваемых вместе с товаром

Минфин России при закупке офисной мебели правомерно в конкурсной документации установил требование: «Класс эмиссии формальдегида ЛДСП должен быть не выше E1». На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с требованиями технического задания, участнику закупки не требуется проводить испытания материалов при поставке товара, а необходимо принимать во внимание характеристики материалов поставляемого товара, а также представить сертификат соответствия материалов поставляемого товара, предусмотренный пунктом 3.1. проекта контракта конкурсной документации (см. Решение ФАС России по делу № ВП-441/17 от 15.08.2017).