



АКАДЕМИЯ БИЗНЕСА
И УПРАВЛЕНИЯ СИСТЕМАМИ

«Правила описания объекта закупки в руках недобросовестных заказчиков ведут к управляемым торгам»

Лектор:

БОРИСОВ ДМИТРИЙ ЮРЬЕВИЧ

к.ю.н., доцент кафедры дополнительного образования ЧОУ ДПО

“Академия бизнеса и управления системами”

Федеральный закон от 31.12.2017 N 504-ФЗ!!!!!!

"О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (вносит значимые изменения в т.ч. электронные процедуры)

- Описание объекта закупки должно включать функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).
- **С 11.01.2018г. исключена необходимость объективного описания объекта закупки.**
- Внесенные изменения исключают возможность произвольного вменения контрольным органом в сфере закупок заказчиком «нарушения правил объективного описания объекта закупки».
- **С 11.01.2018 г.** контрольные органы в сфере закупок и податели жалоб обязаны устанавливать и доказывать конкретные нарушения правил описания объекта закупки, а не просто декларировать, что описание объекта закупки не носит объективного характера.
- **Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» независимо от предмета закупки.**



- Несмотря на жесткую регламентацию правил описания объекта закупки заказчиком статьей 33 Закона о контрактной системе законодатель так и не определил каким же образом участники закупок должны отражать конкретные показатели товара в своих заявках и не дал представления о том, что признается недостоверными сведениями.
- В требованиях к составу заявок на участие в электронных конкурсах (пп. б п. 3 ч. 4 ст. 54.4), запросов котировок (пп. б п. 2 ч. 9 ст. 82.3) и аукционах (пп. б п. 2 ч. 3 ст. 66) указано:
- при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар участник закупки должен указать **конкретные показатели товара**, соответствующие значениям, установленным конкурсной документацией, и указание на товарный знак (при наличии).
- Согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона, Контракт, заключаемый с победителем электронной процедуры, составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) **конкретных показателях товара**).



- Позиция многих территориальных органов ФАС России:

Конкретные показатели это функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара, т.е. представляют их по п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона

Вместе с тем в описание объекта закупки могут входить, согласно п. 3 ч. 1 ст. 33 Закона, требования, в том числе в отношении упаковки, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, **условных обозначений и терминологии.**

Таким образом, **перечень конкретных показателей** в случае установления таких требований **может быть расширен заказчиком** в документации о закупке.

«Условное обозначение - совокупность конкретных показателей, требования к которым установлены в документации, и оно может быть затребовано в составе заявки в соответствии с ч. 3 ст. 66 ФЗ №44-ФЗ...**Решение** аукционной комиссии заказчика **об отказе в допуске** к участию в электронном аукционе участнику закупки **по причине неуказания** в первой части заявки **условных обозначений товаров, является законным и правомерным».**

Решение Новосибирского УФАС России от 22.06.2017 № 10-01-45

Конкретными показателями могут быть признаны в том числе:

- **количество товара** (Решение Карельского УФАС России от 26.10.2017 №04-18/281 - 2017, Решение АС ВВО от 01.06.2016 по делу № А17- 6518/2015, Решение АС СЗФО по делу от 02.06.2015 № А05-11949/2014);
- **остаточный срок годности товара** (Определение ВС РФ № 310-КГ16- 19558 от 30.01.2017 по делу №А14-17746/2015);
- **срок поставки товара, адрес поставки и наличие заводской упаковки** (Определение ВС РФ № 307-КГ16-11806 от 27.09.2016 по делу № А66- 6892/2015);
- **указание на конкретные технические регламенты, стандарты, технические условия используемых товаров** (Определение ВС РФ № 305-КГ16-14416 от 08.11.2016 по делу № А41-84503/2015).



Требование п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона: 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 и ГОСТами.

- **Закупка № 0104200002115000023 на берегоукрепительные работы.**
- **Описание строительных гвоздей представляло собой кашу из нескольких ГОСТов:**
- ГОСТ 4028-63 ГВОЗДИ СТРОИТЕЛЬНЫЕ
- ГОСТ 3282-74 Проволока стальная низкоуглеродистая общего назначения.
- ГОСТ 380-2005 Сталь углеродистая обыкновенного качества.
- ГОСТ 18617-83 Ящики деревянные для металлических изделий.
- ГОСТ 4598-86 Плиты древесноволокнистые. Технические условия
- ГОСТ 24454-80 Пиломатериалы хвойных пород. Размеры

РЕЗУЛЬТАТ:
Из 15 поданных заявок,
допущена только одна!!!

Установив в техническом задании требования к характеристикам материалов, несоответствующих действующим ГОСТам, заказчик противоречит своим же требованиям и нарушает нормы Закона о контрактной системе. Данные требования к материалам являются незаконными, так как создают условие, не позволяющее участникам закупки подготовить заявку на участие в аукционе надлежащим образом, поскольку отдав предпочтение характеристикам материалов согласно действующим ГОСТам, участник подготовит заявку, которая не будет соответствовать требованиям, установленным в документации об аукционе, что в последствии приведет к отклонению заявки от участия в аукционе **(Решение УФАС по делу №07-49/15 от 07.05.2015г.)**.



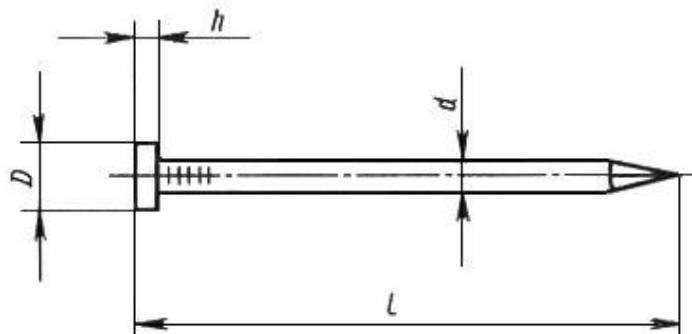
В требованиях к содержанию заявки на участие в конкурсах (п. 4 ч. 1 ст. 50), аукционах (п. 2 ч. 1 ст. 64), запроса предложений (п. 3 ч. 6 ст. 83) предусмотрено условие:

Не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в закупке.

Письмо ФАС России от 01.07.2016 N ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке»:

- Неустановление заказчиком **надлежащей инструкции по заполнению заявки** может привести к возникновению у участников закупок **ошибок технического характера** при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.
- 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.
- 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.

При проведении **электронного аукциона №0310200000317002114** на выполнение работ по проведению капитального ремонта здания и благоустройство территории Заказчиком было установлено требование к строительным гвоздям:



$$h_{\min} = 0,6d$$

$$D_{\min} = 2d$$

В соответствии с разделом 6.3. аукционной документации «Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе», в случае, если диапазон значений показателя сопровождается терминами «...», «min», «max», «...» участник должен указать одно точное значение параметра товара».

- Участник **скопировал формулы**, но **не указал значения показателя**, которых не было указано в документации, за что был отклонен.
- В Решении Северо-Осетинского УФАС России от 29 сентября 2017 года по делу №А246-09/17 в **удовлетворении** поданной участником закупки на действия закупочной комиссии **жалобы было отказано**.

- При проведении электронного аукциона №0310100007217000010 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания Общежития №1 ФГБОУ ВО «СОГУ» было установлено требование к поковкам из квадратных заготовок: Исходным материалом для изготовления поковок **могут служить**: слитки, обжатые болванки (блужсы), кованые или катаные заготовки, а также заготовки с установок непрерывной разливки стали (УНРС), различные виды проката.
- Заявка участника закупки была отклонена, в связи с несоответствием сведений, указанных в заявке, требованиям, предусмотренным пп «б» п.3 ч.3 ст.66, ч. 4 ст.67 Закона о контрактной системе. В п.6 Заявки «Поковки оцинкованные, масса 2,825 кг» участник закупки указывает «...исходным материалом для изготовления поковок могут служить: слитки..», т.е. **не приводится «..конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе...»**.
- При этом в инструкции по заполнению заявок **отсутствовало требование о том, что слово «могут», «может» и их производные должны исключаться**.
- Участник указал, что исходным материалом для изготовления поковок могут служить: слитки. Таким образом, требования инструкции по заполнению заявки были выполнены, выбрав один из вариантов, указанных Заказчиком. Участник предложил конкретный материал - слитки и слова «могут служить» не влияют на то, что не сделано конкретное предложение. Тем более, что ГОСТом 8479-70 используется такая же формулировка: «могут служить».

Решение Северо-Осетинского УФАС России от 25 августа 2017года по делу №А201-08/17 признать жалобу необоснованной.

- Как заявил глава УФАС Москвы Армен Ханян: «... около 60 % от общего числа ... нарушений в сфере госзаказа приходится на **чрезмерную детализацию требований в закупочной документации**. Например, заказчик требует, чтобы поставщики прописали точные сведения о химическом составе болтов и шурупов, которыми крепится задняя крышка светофора...».
- В результате закупочная комиссия отклоняет заявку как несоответствующую требованиям документации, а **к торгам допускает того, кто учел все нюансы, но при этом по цене не сдвинулся**.
- Чаще всего подобные излишние **требования не отражают реальную потребность заказчика и устанавливаются с единственной целью - затруднить подготовку заявок и умышленно ограничить круг участников закупки**.
- Московское УФАС активно борется с такой тенденцией. Совместно с правительством Москвы ведем работу по **утверждению обязательных типовых требований к описанию объектов закупки**, которые должны использовать столичные заказчики»
- (интервью Армена Ханяна, сетевое издание m24.ru 13 сентября 2016).

«Участник указал «Ширина секции ограждения 2128 мм». При этом, если сложить все размеры деталей, из которых состоит секция ограждения, то реальная ширина секции отличается от указанной в заявке ($676,34+676,34+676,34+701+701+100=3531,02$ мм, где 676,34 - сторона прямоугольника (одного из катетов прямоугольного треугольника), вычисляется при помощи формулы, выводимой из теоремы Пифагора; 100- сумма 4 ширины трубы (по25); 701-расстояние от края до трубы».

Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 26.05.2016 №44-2190/16.

«Пункт 2.3 технического задания аукционной документации предусматривает, что программное обеспечение для коррекции общего недоразвития речи должно содержать не менее 50 упражнений.

В заявке указано, что предлагаемое программное обеспечение содержит 50 упражнений.

Из представленного в материалы дела письма исх. № 77 от 10.10.2014 г., полученного от производителя, следует, что производимое им программное обеспечение содержит более 50 упражнений.

Решение аукционной комиссии заказчика об отклонении заявки требованиям аукционной документации и п. 1 ч. 4 ст. 67 ФЗ № 44-ФЗ».

Решение Кемеровского УФАС России от 29.10.2014 №341/3-2014.

- 1) Внедрение каталога товаров, работ, услуг;
- 2) Утверждение обязательных типовых требований к описанию объектов закупки (запрет на указание не относящихся к объекту закупки показателей);
- 3) Утверждение обязательных типовых требований к инструкции по заполнению заявок;
- 4) Введение понятий «конкретный показатель» и «недостоверные сведения»;
- 5) Введение правил разрешения противоречий в заявках;
- 6) Совершенствование подходов к работе контрольных органов.



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

Дополнительная информация на сайте:

www.akbiz.ru

По телефонам:

(8442) 96-24-97

8-800-500-09-39 (бесплатный звонок по всей РФ)