

Заявитель:

ООО «Зуевское»
450057, г.Уфа,
ул.Октябрьской революции,
д.73, офис 31
bms7@bk.ru

Заказчик:

**Муниципальное унитарное
предприятие
“Центр школьного и
детского питания”
городского округа город
Уфа Республики Башкортостан
450078, г.Уфа, ул.Айская, д.71
tender-ufa@mail.ru**

РЕШЕНИЕ

**по результатам рассмотрения жалобы № 002/07/6-518/2019 ООО
“Зуевское” на действия (бездействие) заказчика при проведении
запроса цен на право заключения договора в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров,
работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

17.04.2019
Пушкина, 95

г. Уфа, ул.

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председателя Комиссии:

временно исполняющего обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан – «...»

Членов Комиссии:

начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков – «...»

ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков – «...»

в присутствии представителей заявителя ООО “Зуевское” –

«...» (по доверенности от 08.04.2019), «...» (по доверенности № 1 от 06.02.2019),

от заказчика - МУП “Центр школьного и детского питания” городского округа город Уфа Республики Башкортостан – «...» (по доверенности № 075-Д от 08.04.2019);

рассмотрев жалобу от 28.03.2019 вх.№ 4649 ООО “Зуевское” на действия (бездействие) заказчика – Муниципального унитарного предприятия “Центр школьного и детского питания” городского округа город Уфа Республики Башкортостан при проведении запроса цен № 31907656019 “Мясо бескостное для нужд дошкольных учреждений”,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба от 28.03.2019 вх.№ 4649 ООО “Зуевское” на действия (бездействие) заказчика – Муниципального унитарного предприятия “Центр школьного и детского питания” городского округа город Уфа Республики Башкортостан при проведении запроса цен № 31907656019 “Мясо бескостное для нужд дошкольных учреждений”.

В своей жалобе заявитель считает, что содержание документации о закупке противоречит нормам Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) ввиду следующего:

1. В соответствии с п.32 (1) Постановлением Правительства Российской Федерации № 1352 от 11.12.2014 “Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц» (далее – Постановление №1352), в документацию о закупке должно быть включено обязательное условие о сроке оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному поставщиком (исполнителем, подрядчиком) с субъектом малого и среднего предпринимательства в целях исполнения договора, заключенного поставщиком (исполнителем, подрядчиком) с заказчиком, который должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

При этом, согласно п.8 Информационной карты закупки раздела 4 документации о закупке: «Сроки оплаты стоимости поставленной партии товара составляют 30 (тридцать) банковских дней со дня состоявшейся приемки данной партии товара и предоставления всех документов согласно договора, в счет цены договора, по мере поступления денежных средств на расчетный счет».

2. Пункт 5 раздела 1 части 1 Документации о закупке содержит право заказчика на отказ от проведения закупки на любом ее этапе.

Однако такое положение документации о закупке, по мнению заявителя, не соответствует законодательству и противоречит общим принципам гражданского законодательства, в частности принципу

равенства участников гражданских отношений установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ, а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Как считает заявитель, действия по отказу от проведения процедуры закупки способом запроса предложений (запроса цен) на любом этапе его проведения могут привести к необоснованному ограничению числа потенциальных участников данной закупки, то есть может быть ограничено количество участников закупки, что противоречит таким целям Закона о закупках, как расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

3. Подпункт 5 пункта 5.3 раздела 2 части 1 документации о закупке содержит требование к участнику закупки о наличии финансовых ресурсов для исполнения договора.

Однако такое положение документации о закупке не соответствует законодательству о закупках, поскольку данное требование является неизмеримым, не позволяет определить соответствие участника запроса цен заявленным требованиям, поскольку заказчиком не раскрыто содержание указанного требования, что может создать преимущественные условия определенным участникам закупки.

Следовательно, действия Заказчика по включению в Положение вышеназванного требования содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку такая возможность злоупотребления правом заказчика приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

4. Подпункт 6 пункта 5.3 раздела 2 о закупке содержит требование к участнику закупки о наличии на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора - автотранспорт для перевозки пищевых продуктов в количестве не менее двух единиц.

Однако такое положение документации о закупке не соответствует законодательству о закупках, поскольку отсутствие у участника закупки на момент подачи заявки материальных ресурсов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником

обязательств по договору, а напротив, указанные требования налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в конкурсе.

5. Подпункт 7 пункта 5.3 раздела 2 части 1 документации о закупке содержит требование к участнику закупки о подтверждении им опыта исполнения двух договоров, в предмет которых включены поставки товаров с идентичным предметом и т.д.

Однако такое положение документации о закупке, как считает заявитель, не соответствует законодательству о закупках, поскольку отсутствие у участника закупки опыта исполнения договоров с аналогичным предметом не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

6. Подпункт 9 пункта 5.3 раздела 2 части 1 документации содержит требования к участнику закупки о предоставлении образца товара и документов, подтверждающих качество товара и иных документов до окончания срока подачи заявок.

Пункт 1.1.2. Раздела 3 Части 1 Документации содержит требование к участнику закупки о предоставлении заверенных копий документов, подтверждающих соответствие товара требованиям, установленным законодательством РФ.

Такие положения документации о закупке не соответствуют законодательству о закупках, поскольку накладывают на участников закупки дополнительные, необоснованные обременения.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указал, что при проведении конкурса действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, документацией о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей заказчика и организатора торгов, Комиссия Башкортостанского УФАС России установила следующее.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской

Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

19.03.2019 заказчиком МУП “Центр школьного и детского питания” ГО г.Уфа Республики Башкортостан было опубликовано извещение № 31907656019 о проведении запроса цен на поставку продовольственных товаров для нужд МУП “Центр школьного и детского питания” ГО г.Уфа Республики Башкортостан по лоту № 1 - “Мясо бескостное для нужд дошкольных учреждений”, на официальном сайте РФ – www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена договора: 9 959 500 руб.00 коп.

Дата и время начала и окончания приема заявок: с 20 марта 2019 года до 29 марта 2019 года.

Дата рассмотрения заявок: 29 марта 2019 года.

Согласно представленной на Комиссию Башкортостанского УФАС России информации заказчика, рассмотрение заявок и подписание итогового протокола состоялось 29.03.2019. Было подано 5 заявок от следующих участников: ООО “Агроресурс”, ООО “Мясоптторг”, ООО “Реал-Продукт”, ООО ТД “Мясной двор”, ООО “Зуевское”.

Все участники подали заявки на бумажном носителе в запечатанном конверте. ООО “Зуевское” было допущено до процедуры оценки.

Относительно первого довода заявителя, касающегося несоответствия положения документации требованиям Постановления №1352, Комиссия Башкортостанского УФАС России отмечает следующее.

Согласно пояснениям заказчика, рассматриваемая закупка не относится к закупке, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, довод заявителя о том, что положения документации

не соответствуют законодательству, а именно Постановлению Правительства Российской Федерации № 1352 от 11.12.2014 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц», Комиссия Башкортостанского УФАС России считает необоснованным.

По второму доводу заявителя о том, что заказчик имеет право отказаться от проведения закупки на любом ее этапе, Комиссия Башкортостанского УФАС отмечает следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 12 статьи 8 Положения о закупке товаров, работ и услуг для нужд МУП «Центр школьного и детского питания» ГО г.Уфа Республики Башкортостан заказчик вправе отменить проведение конкурентной закупки по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Решение об отказе от проведения закупки размещается в ЕИС в день его принятия.

В соответствии с пунктом 5 раздела 1 части 1 Документации о закупке – запроса цен на поставку продовольственных товаров для нужд МУП «Центр школьного и детского питания» ГО г.Уфа Республики Башкортостан, лот № 1 – «Мясо бескостное для нужд дошкольных учреждений» - заказчик на любом этапе вправе принять решение об отказе от проведения запроса цен, разместив сообщение об этом в единой информационной системе.

Согласно ч. 5 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Довод Заказчика, что рассматриваемая закупка не относится к конкурентной закупке, Комиссия считает не обоснованным по следующим обстоятельствам.

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В данном случае извещение о проведении закупки размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, было доступно для неопределенного круга лиц. Конкуренция между участниками была обеспечена, что подтверждается семью поступившими и принятыми заявками. Описание предмета закупки соответствует ч. 6.1 ст. 3 Закона №135-ФЗ.

Тот факт, что в ст. 18 Положения о закупках указано, что процедура запроса цен не является конкурентной закупкой, не опровергает, что данная закупка в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ является конкурентной.

Таким образом, требование, установленное в документации заказчиком о возможности принять решение об отказе от проведения запроса цен на любом этапе, не соответствует ч. 5 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ.

В связи с чем, данный довод Заявителя признается обоснованным.

Рассмотрев следующий довод заявителя о том, что подпункт 5 пункта 5.3 раздела 2 части 1 документации о закупке содержит требование к участнику закупки о наличии финансовых ресурсов для исполнения договора, при этом параметры данных финансовых ресурсов в документации не были прописаны, Комиссия Башкортостанского УФАС России отмечает следующее.

Согласно документам, представленным на Комиссию Башкортостанского УФАС России, подпункт 5 пункта 5 раздела 2 части 1 документации о закупке устанавливает требование к участнику закупки: наличие финансовых ресурсов для исполнения договора.

На заседании Комиссии заказчик согласился с данным доводом заявителя, указав на тот факт, что данное требование не доработано заказчиком. Расшифровки данного требования, по мнению заказчика, нет. По мнению заказчика, разъяснение данного требования проводилось только по запросу участника закупки.

Комиссия соглашается с доводами Заявителя, что указанные требования не являются измеряемыми.

Довод заявителя о том, что подпункт 6 пункта 5.3 раздела 2 о закупке содержит требование к участнику закупки о наличии на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора - автотранспорта для перевозки пищевых продуктов в количестве не менее двух единиц Комиссия считает необоснованным ввиду следующего.

Статья 4 Закона о закупках регламентирует вопросы информационного обеспечения закупки, пунктом 1 части 10 данной статьи предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Исходя из положений статей 309, 721, 783 ГК РФ, качество и объем услуг должны соответствовать условиям договора, а также иным

обязательным требованиям к качеству и безопасности, предусмотренным для услуг данного рода законодательством Российской Федерации, иными правовыми актами органов государственной власти Российской Федерации, отвечать требованиям действующих государственных стандартов, санитарных норм, ведомственных приказов и других нормативных актов.

Закон о закупках не содержит запрета устанавливать условия о соответствии услуг определенным нормативно-техническим документам, в которых содержатся необходимые требования к ним, а также качественные и технические характеристики этих услуг.

Заказчик данное требование обосновал и указал, что для перевозки мяса, поставляемого в школьные учреждения, необходима санитарная обработка.

Согласно разделу 5 Технического задания документации поставщик осуществляет транспортирование пищевых продуктов в специально оборудованном транспортном средстве, с соблюдением санитарных норм и правил транспортировки пищевых продуктов.

Доводы заявителя о том, что подпункт 7 пункта 5.3 раздела 2 части 1 документации о закупке содержит требование к участнику закупки о подтверждении им опыта исполнения двух договоров, в предмет которых включены поставки товаров с идентичным предметом и т.д., Комиссия Башкортостанского УФАС считает необоснованным ввиду следующего.

Комиссией установлено, что указанное требование применялось ко всем участникам закупки в равной степени, что отвечает принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленным в п. 2 ч.1 ст. 3 закона № 223-ФЗ.

В соответствии с правовой позицией, указанной в п. 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 (далее – Обзор Верховного суда), несмотря на оценочный характер таких критериев, как «профессионализм» и «положительная деловая репутация», соответствие им участника закупки измеримо по условиям,

содержащимся в закупочной документации: участник закупки должен обладать опытом работы на соответствующем товарном рынке не менее 5 лет и иметь не менее 10 исполненных договоров. Само по себе предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

Довод заявителя о том, что подпункт 9 пункта 5.3 раздела 2 части 1 документации содержит требования к участнику закупки о предоставлении образца товара и документов, подтверждающих качество товара и иных документов до окончания срока подачи заявок, Комиссия Башкортостанского УФАС России считает обоснованным ввиду следующего.

Предметом закупки является мясо, которое в силу действующего законодательства проходит ветеринарный контроль. Кроме того, документацией было предусмотрено предоставление протокола лабораторных испытаний. Также Комиссия отмечает, что получив образец поставляемого мяса, Заказчик не может исключить предоставление участником закупки в дальнейшем иного товара (мяса), несоответствующего ранее представленному качеству.

Таким образом, жалоба Заявителя является обоснованной в части установления в документации требования о возможности принять решение об отказе от проведения запроса цен на любом этапе; установления неизмеряемых требований относительно наличия финансовых ресурсов; требования образцов поставляемого товара.

Комиссия установила, что в рассматриваемой закупке поступило 5 заявок. Допущены все 5 участников, в том числе ООО «Зуевское». Тем самым, выявленные нарушения в действиях Заказчика не привели к нарушению прав Заявителя.

Кроме того, согласно материалам жалобы, ООО «Зуевское» предложило цену 7 375 000 руб. – это второй результат. Победителем признано ООО «Агроресурс» с ценой 7 250 000 руб.

Таким образом, допущенные нарушения не повлияли на результаты определения победителя закупки.

Также Комиссия отмечает, что в п. 19 Обзора Верховного суда указано: наличие в пункте 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции открытого перечня мер, которые могут быть предписаны заказчику, не означает, что соответствующие меры могут быть

избраны антимонопольным органом произвольно. Исходя из смысла части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации, ограничение прав заказчика должно являться соразмерным, т.е. преследовать законную цель, быть пригодным и необходимым для ее достижения, не создавать ситуацию, когда исполнение предписанных мер приведет к наступлению существенных неблагоприятных последствий для заказчика.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу от 28.03.2019 вх.№ 4649 ООО “Зуевское” на действия (бездействие) заказчика – Муниципального унитарного предприятия “Центр школьного и детского питания” городского округа город Уфа Республики Башкортостан при проведении запроса цен № 31907656019 “Мясо бескостное для нужд дошкольных учреждений” обоснованной в части установления в документации требования о возможности принять решение об отказе от проведения запроса цен на любом этапе; установления неизмеряемых требований относительно наличия финансовых ресурсов; требования образцов поставляемого товара.

2. Предписание не выдавать в связи с тем, что допущенные нарушения не повлияли на результаты определения победителя закупки.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.