

09 сентября 2015 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: - заместителя руководителя Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: - специалиста 1 разряда административно-кадрового отдела Челябинского УФАС России;

..... - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 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), рассмотрев жалобу ООО «Уральская молочная компания» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на поставку молока и кисломолочной продукции (изв. №0169300012315000920) в присутствии:

- представителя администрации Карталинского муниципального района, действующего на основании доверенности №04 от 12.01.2015 года;

- представителя Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка - детский сад № 6 г. Карталы», действующего на основании доверенности от 01.01.2015 года;

- представителей ООО «Уральская молочная компания», действующих на основании доверенностей №№ 1,2 от 08.09.2015 года,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Уральская молочная компания» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на поставку молока и кисломолочной продукции (изв. №0169300012315000920) (далее - закупка).

Согласно представленным документам администрации Карталинского муниципального района (далее – уполномоченный орган), Муниципальное дошкольное образовательное учреждение «Центр развития ребенка - детский сад № 6 г. Карталы» (далее – заказчик) 11.08.2015 года объявили о проведении электронного аукциона на поставку молока и кисломолочной продукции путем опубликования на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещения № 0169300012315000920 об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта определена в размере 222 363 рубля 92 копейки.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 19.08.2015 в 17 часов 00 минут.

В соответствии с протоколом № 0169300012315000920-1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 24.08.2015 на участие в закупке поступило две заявки. Участнику с порядковым номером 2 заявки отказано в допуске к участию в закупке по причине не соответствия представленной заявки требованиям документации о закупке.

Согласно протоколу № 0169300012315000920-2 о признании аукциона несостоявшимся и рассмотрении единственной допущенной заявки от 24.08.2015 единственная заявка МУП «Карталы-торг» признана соответствующей

требованиям документации о закупке. В связи с чем принято решение о заключении контракта с единственным поставщиком в порядке, предусмотренном пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

По итогам проведения закупки 04.09.2015 между заказчиком и Муниципальным унитарным предприятием «Карталы торг» заключен муниципальный контракт № 0169300012315000920-0301912-01.

Согласно доводам, изложенным в жалобе, заявитель считает, что аукционная комиссия неправомерно признала заявку ООО «Уральская молочная компания», несоответствующей требованиям документации о закупке, поскольку предложенный к поставке напиток «Снежинка» соответствует потребности заказчика, а наименование «Снежок» является торговым знаком из-за приобретения на него прав ООО «Лактис» (г. Великий Новгород).

Представители заказчика, уполномоченного органа с доводами, изложенными в жалобе, не согласились и пояснили, что аукционная комиссия рассматривает заявки на соответствие их требованиям документации о закупке.

В документации о закупке установлено требование о поставке напитка «Снежок». Участник предложил к поставке напиток «Снежинка», что не соответствует требованиям документации о закупке. В связи с чем заявка участника закупки признана не соответствующей требованиям документации о закупке, а участник не допущен до дальнейшего участия в аукционе.

Относительно установленных в документации о закупке требований представитель заказчика пояснил, что при описании объекта закупки заказчик руководствовался положениями ГОСТ 17164-71 и ТУ 9222-388-00419785-05, в которых содержится указание на напиток кисломолочный «Снежок».

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, проведя внеплановую проверку закупки, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам,

1. В силу части 1 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Исходя из требований части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

В силу подпункта б пункта 1 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки при заключении контракта на поставку товара должна содержать конкретные показатели, 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. Данные требования продублированы и в пункте 17 информационной карты.

В соответствии с протоколом № 0169300012315000920-1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 24.08.2015 на участие в закупке поступило две заявки. Участнику с порядковым номером 2 заявки отказано в допуске к участию в закупке по причине не соответствия представленной заявки требованиям документации о закупке, а именно в спецификации заказчика указано «Снежок массовая доля жира не менее 2,5 % упаковка производителя, фасовка 500 грамм в соответствии с ГОСТ или ТУ», а в спецификации участника электронного аукциона указано: «Снежинка массовая доля жира 2,5% упаковка производителя, фасовка 500 грамм в соответствии с ТУ».

Описание объекта закупки с указанием требований заказчика к необходимому к поставке товару изложены в приложении №1 к информационной карте (далее – спецификация). Указанная спецификация оформлена в виде таблицы со следующими столбцами: №, ОКПД, наименование товара, характеристика товара, ед. измерения, количество, цена за единицу измерения, стоимость позиции.

В графе 5 установлено требование о поставке напитка «Снежок». При этом возможность поставки иного товара документацией о закупке не предусмотрена. Из проанализированных заявок участников закупки следует, что участник с заявкой под номером 2 в протоколе - ООО «Уральская молочная компания» по 5 позиции предложило к поставке товар «Снежинка», что не соответствует требованиям заказчика.

Принимая во внимание, что аукционная комиссия проверяет соответствие представленных заявок требованиям документации о закупке, учитывая формальное несоответствие формулировок полученных заявок, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу, что действия аукционной комиссии по отказу в допуске к участию в аукционе не содержат признаки нарушений законодательства о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия, проведя внеплановую проверку определения поставщика, отмечает следующее.

В силу пункта 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, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с 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. Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки. Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

При этом в силу части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, в документации о закупке должны содержаться только те требования к товару, которые влияют на возможность (невозможность) использования товара в тех целях, которые предусматривает заказчик, с учетом предусмотренного им качества товара.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки. Таким образом, из совокупного толкования норм законодательства о контрактной системе следует, что использование товарных знаков при описании объекта закупки, а также иных требований к товару, ограничивающих количество участников закупки, является незаконным и нарушает права и интересы участников закупки.

Согласно спецификации к поставке требуется молоко, сметана, творог и снежок. Вместе с тем, в соответствии со сведениями, представленными Федеральной

службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам наименование «Снежок» является товарным знаком и принадлежит ОАО «Лактис» (г. Новгород).

Кроме того, в соответствии с ТУ 9222-388-00419785-05 «Напитки кисломолочные» напиток «Снежок» переименован в напиток кисломолочный йогуртный из-за приобретения ООО «Лактис» прав на товарный знак «Снежок».

Однако заказчик в нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе при описании объекта закупки использовал указание на товарный знак «Снежок».

Более того, данное нарушение привело к отклонению заявки участника закупки, в которой содержится предложение о поставке товара, соответствующего требованиям заказчика, но имеющего иное наименование.

Кроме того, заказчиком при описании объекта закупки установлено требование о соответствии поставляемого товара ГОСТ, ТУ, тогда как требование о соответствии товара техническому регламенту установлено не по всем позициям спецификации.

Вместе с тем, согласно Федеральному закону от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» технический регламент - документ, в котором устанавливаются обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

Таким образом, требования технического регламента в части качества и безопасности закупаемой продукции имеют обязательный характер применения. Тогда как согласно пункту 1 Постановления Госстандарта РФ от 30.01.2004 № 4 «О национальных стандартах Российской Федерации» установлено, что со дня вступления в силу Федерального закона от 27 декабря 2002 года № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании) признать национальными стандартами государственные и межгосударственные стандарты, принятые Госстандартом России до 1 июля 2003 года, которые в соответствии со статьей 12 Закона о техническом регулировании имеют добровольный характер применения.

Технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика и/или изготовителя или по требованию заказчика (потребителя) продукции.

Технические условия разрабатываются на одно конкретное изделие, материал, вещество. Требования, установленные техническими условиями, не должны противоречить обязательным требованиям законодательства Российской Федерации, распространяющиеся на данную продукцию.

Технические условия и стандарты в соответствии с законом о техническом регулировании не являются обязательными для выпуска продукции.

Следовательно, хозяйствующие субъекты обязаны при осуществлении своей деятельности руководствоваться только требованиями Технического регламента, тогда как применение ГОСТов, ТУ носит добровольный характер.

Обращение на территории Российской Федерации кисломолочных напитков регламентируется следующими основными нормативными правовыми актами:

- Федеральным законом от 12.06.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее – Технический регламент);
- Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.12.2008 № 955 «Об утверждении правил и методов исследований (испытаний) и измерений, в том

числе правил отбора образцов, необходимых для применения и исполнения Федерального закона «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» и осуществления оценки соответствия».

Технический регламент устанавливает:

- объекты технического регулирования, перечень и описание которых содержит указанный Технический регламент;
- требования к безопасности объектов технического регулирования;
- требования к терминологии, упаковке, маркировке молока и молочной продукции, включая требования к информации о наименовании, составе и потребительских свойствах, предоставляемой потребителям на упаковке этих продуктов и в сопроводительных документах и т.д.

В соответствии с пунктом «а», «б» части 2 статьи 2 Технического регламента молочные продукты; молочные составные продукты относятся к объектам технического регулирования указанного Технического регламента.

Под кисломолочным продуктом понимается молочный продукт или молочный составной продукт, произведенные путем применения приводящего к снижению показателя активной кислотности (рН) и коагуляции белка сквашивания молока, и (или) молочных продуктов, и (или) их смесей с использованием заквасочных микроорганизмов, с добавлением не в целях замены составных частей молока немолочных компонентов (до или после сквашивания) или без добавления таких компонентов и содержащие живые заквасочные микроорганизмы в количестве, установленном в приложениях 4, 6, 8 и 12 Технического регламента (пункт 25 статьи 4 технического регламента).

В приложениях 4, 12 Технического регламента содержатся допустимые уровни содержания микроорганизмов в продуктах переработки молока при выпуске их в обращение и физико-химические и микробиологические показатели идентификации продуктов переработки молока.

Согласно части 3 статьи 43 Технического регламента молоко и молочная продукция, выпущенные в обращение на территории Российской Федерации, подлежат обязательному подтверждению соответствия в порядке, установленном Техническим регламентом.

Вместе с тем, в спецификации в отношении творога, снежка не установлено обязательное требование о соответствии данного товара положениям Технического регламента. При этом установлены положения о соответствии товара ГОСТ, ТУ, требования которых не являются обязательными, и носят добровольный характер применения. Такое описание объекта закупки не соответствует пунктам 1 и 2 части 1 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и ограничивает количество участников закупки, имеющих возможность поставки товара, соответствующего требованиям законодательства Российской Федерации, но выпускающегося по иным ГОСТам, ТУ.

Комиссия, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Уральская молочная компания» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на поставку молока и кисломолочной продукции (изв. №0169300012315000920) необоснованными.
 2. Признать в действиях заказчика нарушения пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64, части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе.
 4. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку контракт заключен.
 5. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.
- Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

.....