РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 846/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

24 июня 2016 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии, заместитель руководителя

рассмотрев жалобу ООО «Плутон 24» (далее – Заявитель) на действия МБДОУ ДСКВ № 14 города Крымска МО Крымский район (далее – организатор торгов) при проведении электронного аукциона: «Поставка молочной продукции для дошкольных образовательных организаций муниципального образования Крымский район» (извещение №0318300475116000001) в части нарушения 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, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что аукционная документация не соответствует требованиям Закона о контрактной системы, считает, что Заказчиком нарушены положения ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе при указании требований к закупаемым товарам в разделе 2 «Описание объекта закупки», также Заявитель указывает на невозможность ознакомления с перечнем необходимых товаров из-за нечитаемости ряда показателей раздела 2 «Описание объекта закупки»; установлены требования к предоставлению документов при поставке товара, противоречащие нормам действующего законодательства.

Организатором торгов представлены письменные пояснения, согласно которым с доводами жалобы не согласился. Описание объекта закупки разработано с учетом требований Закона о контрактной системе и потребностей Заказчиков.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

МБДОУ ДСКВ № 14 города Крымска МО Крымский район совместный электронный аукцион «Поставка молочной продукции для дошкольных образовательных организаций муниципального образования Крымский район» (извещение №0318300475116000001).

Начальная (максимальная) цена контракта – **2 799 148 ,12** руб.

В соответствии с п.1), п.2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

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. 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", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, **установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.** Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Требования к закупаемым товарам установлены в разделе 2 аукционной документации.

При описании объекта закупки Заказчиком установлены в том числе соответствия государственным стандартам, техническим регламентам. Так установлено соответствие ГОСТ 52092-2003 «Сметана. Технические условия» , прекратившего действие 31 декабря 2015 года, аналогично ГОСТ 52096-2003 «Творог. Технические условия» прекратил свое действие 31 декабря 2015 года.

Также, в разделе 2 «Описание объекта закупки» указано, что исполнителю при поставке товара необходимо предоставить сертификат соответствия, удостоверение о качестве, протокол об отсутствии ГМО.

Согласно п. 1-4 технического регламента таможенного союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» настоящий технический регламент разработан в целях защиты жизни и здоровья человека, окружающей среды, жизни и здоровья животных, предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей молока и молочной продукции относительно их назначения и безопасности, и распространяется на молоко и молочную продукцию, выпускаемые в обращение на таможенной территории Таможенного союза, процессы их производства, хранения, перевозки, реализации и утилизации.

2. Настоящий технический регламент распространяется на молоко и молочную продукцию, выпускаемые в обращение на таможенной территории Таможенного союза и используемые в пищевых целях, включая:

а) сырое молоко - сырье, обезжиренное молоко (сырое и термически обработанное) - сырье, сливки (сырые и термически обработанные) - сырье;

б) молочную продукцию, в том числе:

молочные продукты;

молочные составные продукты;

молокосодержащие продукты;

побочные продукты переработки молока;

продукцию детского питания на молочной основе для детей раннего возраста (от 0 до 3 лет), дошкольного возраста (от 3 до 6 лет), школьного возраста (от 6 лет и старше), адаптированные или частично адаптированные начальные или последующие молочные смеси (в том числе сухие), сухие кисломолочные смеси, молочные напитки (в том числе сухие) для питания детей раннего возраста, молочные каши, готовые к употреблению, и молочные каши сухие (восстанавливаемые до готовности в домашних условиях питьевой водой) для питания детей раннего возраста;

в) процессы производства, хранения, перевозки, реализации и утилизации молока и молочной продукции;

г) функциональные компоненты, необходимые для производства продуктов переработки молока.

3. Действие настоящего технического регламента не распространяется на следующую продукцию:

а) продукты, изготовленные на основе молока и молочной продукции, предназначенные для использования в специализированном питании (за исключением молока и молочной продукции для детского питания);

б) кулинарные и кондитерские изделия, пищевые и биологически активные добавки, лекарственные средства, корма для животных, непищевые товары, изготовленные с использованием или на основе молока и молочной продукции;

в) молоко и молочная продукция, полученные гражданами в домашних условиях и (или) в личных подсобных хозяйствах, а также процессы производства, хранения, перевозки и утилизации молока и молочной продукции, предназначенные только для личного потребления и не предназначенные для выпуска в обращение на таможенной территории Таможенного союза.

4. Настоящий технический регламент устанавливает обязательные для применения и исполнения на таможенной территории Таможенного союза требования к маркировке и упаковке молока и молочной продукции, дополняющие требования технического регламента Таможенного союза "Пищевая продукция в части ее маркировки" (ТР ТС 022/2011), утвержденного Решением Комиссии Таможенного союза от 9 декабря 2011 г. N 881 (далее - технический регламент Таможенного союза "Пищевая продукция в части ее маркировки" (ТР ТС 022/2011)), и технического регламента Таможенного союза "О безопасности упаковки" (ТР ТС 005/2011), утвержденного Решением Комиссии Таможенного союза от 16 августа 2011 г. N 769 (далее - технический регламент Таможенного союза "О безопасности упаковки" (ТР ТС 005/2011)), и не противоречащие им.

ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» не содержит перечень документов, указанных организатором торгов, предоставляемых поставщиком при поставке продукции, установленной в разделе 2 «Описание объекта закупки».

При описании требований к поставляемому товару установлены требования к производству сыра, а также к производству молока.

Указанная информация отсутствуют в свободном доступе, что не позволяет участнику закупки подать корректное предложение в отношении поставляемого товара, также процентное соотношение тех или иных компонентов, природа их возникновения и источники получения могут представлять из себя секрет производства того или иного производителя.

В соответствии с ч. 1 ст. 1465 Гражданского кодекса Российской Федерации секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

Согласно п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона №98-ФЗ от 29.07.20014г. «О

коммерческой тайне» коммерческая тайна - режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Информация, составляющая коммерческую тайну, - сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также **сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.**

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Обязанность производителей доводить до сведения неограниченного круга лиц конкретных характеристик материалов, таких как химический состав и подобных, используемых при производстве определенного товара, не закреплена действующим законодательством. Заказчиком не предоставлено доказательств того, что требуемые от участника закупки конкретные показатели возможно получить из сертификата соответствия товара.

Предметом контракта является поставка продуктов, а не производство товаров.

Таким образом, при описании объекта закупки нарушены положения ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной. Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. 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.

В составе аукционной документации, размещенной в единой информационной системе, представлен документ pdf «Описание объекта закупки», содержащий перечень поставляемых товаров, а также технические характеристики закупаемого товара, в соответствии с ч. 1,2 ст. 33 Закона о контрактной системе, при открытии вышеуказанного файла появляется горизонтально размещенный текст, ограничивающий возможность ознакомления в электронном виде. При распечатывании файла «Описание объекта закупки», также выявлены нечитаемые

знаки и символы, в том числе не представляется возможность определить знаки «:», «;», «,» из-за плохого качества отсканированного документа, размещенного в формате pdf, не представляется возможным подать корректное предложение в отношении закупаемых товаров, что нарушает права и законные интересы участников закупки.

Согласно ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В п. 3, 11 раздела 1 «Сведения о проводимом электронном аукционе» указано:

3	Ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом	*Субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям (в соответствии со Статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ)*
11	Преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 ФЗ-44	*Субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям (в соответствии со Статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ)*

При этом извещение о проведении электронного аукциона содержит информацию только о преимуществах, установленных в отношении субъектов малого предпринимательства, что противоречит ч. 3 ст. 30 Закона о контрактной системе, а также ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе.

Таким образом, документация разработана с нарушениями требования Закона о контрактной системе.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч. 1,3,4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Плутон 24» обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов- МБДОУ ДСКВ № 14 города Крымска МО Крымский район нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч.1 ст. 33, ст. 30 Закона о контрактной системе.

3. Организатору торгов- МБДОУ ДСКВ № 14 города Крымска МО Крымский район (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 277

по делу № ЭА-846/2016 о нарушении

законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

24 июня 2016 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Плутон 24» (далее – Заявитель) на действия МБДОУ ДСКВ № 14 города Крымска МО Крымский район (далее – организатор торгов) при проведении электронного аукциона: «Поставка молочной продукции для дошкольных образовательных организаций муниципального образования Крымский район» (извещение №0318300475116000001) в части нарушения 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, Федеральный закон №44-ФЗ), руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Закона о контрактной системе, предписывает:

1. Организатору торгов - МБДОУ ДСКВ № 14 города Крымска МО Крымский район устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч.1 ст. 33, ст. 30 Закона о контрактной системе путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона и аннулировании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (извещение № 0318300475116000001).
2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения предписания. Отменить протокол проведения аукциона (при наличии). Уведомить участников закупки, подавших заявки, об отмене протоколов и аннулировании электронного аукциона № 0318300475116000001. Разблокировать денежные средства, внесенные участниками закупки в качестве обеспечения заявок.
3. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 5 рабочих дней с момента его получения.
4. В срок до 10.07.2016 представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.