

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-23190/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.12.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей МАОУ «Лицей города Троицка», ООО «Торто»,

рассмотрев жалобу ООО «Торто» (далее – Заявитель) на действия МАОУ «Гимназия г. Троицка» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку продуктов питания в 2022-2023 г. для МАОУ «Гимназия г.Троицка» (реестровый №32110910269, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в проведении Закупки в ненадлежащем формировании Закупочной документации, влекущей ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или

нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

1) В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком установлено необоснованное требование о предоставлении сразу трех решений об одобрении крупной сделки:

- предоставление обеспечения заявки на участие в закупке,
- обеспечения исполнения договора являются сделкой
- обеспечения исполнения поставки товаров .

2) Заявитель указывает, что Заказчиком установлено необоснованное требование о предоставлении карантинного сертификата на овощи (позиции картофель, лук, морковь, свекла и т.д.).

3) Заказчиком в Закупочную документацию включено избыточное требование о предоставлении свидетельств о государственной регистрации поставляемой специализированной пищевой продукции, пищевой продукции диетического лечебного и диетического профилактического питания, что не соотносится с закупаемыми продуктами питания.

По мнению Заявителя исполнитель будет поставлен в условия, когда ему требуется предоставить запрашиваемые свидетельства, в то время как поставляемые продукты питания не входят в перечень, подлежащий освидетельствованию.

4) Заявителем оспаривается требование Документации о предоставлении форм, входящих в состав заявки, не на бланке участника, что по мнению Общества, лишено какого-либо смысла, поскольку все документы заявки подаются одной частью.

5) Заявитель в своей жалобе оспаривает правомерность требования документов подтверждающие деловую репутацию.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание комиссии представил письменные возражения, а также иные запрашиваемые документы.

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Также в документации должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (пункты 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

1) Заказчиком в разделе 3.3 конкурсной документации установлены «Требования к заявке и документам, входящим в состав заявки на участие в конкурсе в электронной форме».

В частности, п. 3.3.3.15 регламентировано представление участником закупки в составе заявки решения об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, если требование о необходимости такого решения для совершения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупок поставка товаров (выполнение работ, оказание услуг), выступающих предметом договора, предоставление обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечения исполнения договора являются сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность. Если указанные действия не считаются для участника закупки сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, представляется соответствующее письмо;

Также указанные требования продублированы в п. 12 Информационной карты конкурса в электронной форме.

Так, раздел 9 Положения о закупке Заказчика регламентирует право Заказчика на установление требований в закупочной документации об обеспечении заявок и обеспечении исполнения договора.

В свою очередь, п. 4.4. ст. 4 конкурсной документации (п. 18 Информационной карты), а также п. 7.2 ст. 7 конкурсной документации (п. 24 Информационной карты) устанавливают для участников обязанность о представлении обеспечения заявки и обеспечения договора.

В свою очередь Заявителем не было представлено доказательств действительного ограничения конкуренции оспариваемыми требованиями Документации, в связи с чем данный довод жалобы признается необоснованным.

2) Заказчиком в Приложении № 2 к Информационной карте Конкурса в электронной форме представлена Спецификация, в которой приведена полная номенклатура поставляемых товаров.

В соответствии с нормами российского законодательства, Заказчиком в отношении нескольких позиций продуктов установлено требование о наличии карантинного сертификата.

На территории Российской Федерации действует Федеральный закон от 21.07.2014 № 206-ФЗ «О карантине растений» (далее – Закон о карантине растений), целью которого являются обеспечение охраны растений и территории Российской Федерации от проникновения на нее и распространения по ней карантинных объектов, предотвращение ущерба от распространения карантинных объектов (ч. 1 ст. 1).

Согласно ч. 15 ст. 2 Закона о карантине растений карантинный сертификат – это документ, который удостоверяет соответствие партии подкарантинной продукции карантинным фитосанитарным требованиям и выдан федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в области карантина растений, при перемещении подкарантинной продукции по территории Российской Федерации.

В свою очередь, в соответствии с ч. 29 названной статьи подкарантинная продукция – это растения, растительная продукция, тара, упаковка, в том числе упаковочные материалы, грузы, почва, организмы или материалы, которые могут быть носителями карантинных объектов и (или) способствовать их распространению и в отношении которых необходимо принятие карантинных фитосанитарных мер.

Названная статья также определяет, что такое карантинная фитосанитарная зона – это территория, на которой введен карантинный фитосанитарный режим вследствие выявления карантинных объектов и осуществления борьбы с ними.

Нормы ст. 21 Закона о карантине растений регламентируют, что в случае введения карантинного фитосанитарного режима и установления временных ограничений, предусмотренных пунктом 5 части 3 статьи 18 настоящего Федерального закона, вывоз из карантинной фитосанитарной зоны подкарантинной продукции, для которой характерны заражение и (или) засорение карантинным объектом, в связи с выявлением которого введен карантинный фитосанитарный режим, осуществляется на основании карантинного сертификата в форме электронного документа,

подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью.

Согласно пункту 4.9. Технического задания Каждая партия продуктов питания, поставляемая «Исполнителем» в исполнение условий договора, в день поставки должна иметь соответствующие декларацию о соответствии, сертификаты соответствия, качественные удостоверения, на продукты животноводства - ветеринарные свидетельства, Заключение Центра государственного санитарно-эпидемиологического надзора по г. Москве «О возможности использования в организованном питании детей и подростков». Выше перечисленная документация должна предоставляться «Поставщиком» «Заказчику» вместе с «Товаром» в момент его приемки.

Согласно пункту 4.10. Технического задания «Исполнитель» гарантирует, что все продукты, поставляемые и используемые «Исполнителем» в целях исполнения договора, соответствуют по качеству требованиям действующей нормативно-технической документации, требованиям ГОСТ и технических условий, требованиям СанПиН 2.3.2.1324-03 "Гигиенические требования к срокам годности и условиям хранения пищевых продуктов", при доставке и далее не будут иметь дефектов, проявляющихся в результате действия или упущения «Исполнителя» при нормальном соблюдении правил хранения и использования, установленных производителем.

Изложенное позволяет сделать вывод, что данное требование относится к Исполнителю, а не к Участнику.

Предоставление карантинного сертификата необходимо только на этапе исполнения договора, а не подачи заявки на участие с спорной Закупке.

Таким образом данное требование не является препятствием для участия в закупочной процедуры, в связи с чем данный довод признается Комиссией необоснованным.

3) Заявителем оспаривается требование о предоставлении в составе заявки Свидетельств о государственной регистрации поставляемой специализированной пищевой продукции, пищевой продукции диетического лечебного и диетического профилактического питания, в том числе для детского питания, предусмотренные ТР ТС 021/2011. «Технический регламент Таможенного союза. О безопасности пищевой продукции», ТР ТС 027/2012. «Технический регламент Таможенного союза. О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания».

Как следует из жалобы, оспариваемое требование не может быть отнесено к поставляемым продуктам, поскольку названные Таможенные регламенты относятся к детскому питанию только к отношении конкретных категорий (например, пищевая продукция для детей раннего возраста, детский травяной напиток и т. д.). При этом в Техническом задании отсутствует продукция, требующая наличия вышеуказанных свидетельств.

Технический регламент Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции» определяет, что пищевая продукция для детского питания – это специализированная пищевая продукция, предназначенная для детского питания для детей, (для детей раннего возраста от 0 до 3 лет, детей дошкольного возраста от 3 до 6 лет, детей школьного возраста от 6 лет и старше), отвечающая соответствующим физиологическим потребностям детского организма и не причиняющая вред здоровью ребенка соответствующего возраста.

В соответствии с ч. 1 ст. 24 ТР ТС 021/2011 специализированная пищевая продукция подлежит государственной регистрации, при этом к специализированной пищевой продукции относится пищевая продукция для детского питания, в том числе питьевая вода для детского питания.

На основании частей 2-3 названной статьи пищевая продукция для детского питания допускается к производству (изготовлению), хранению, перевозке (транспортированию) и реализации после ее государственной регистрации в установленном настоящим техническим регламентом порядке; государственная регистрация специализированной пищевой продукции проводится на этапе ее подготовки к производству (изготовлению) на таможенной территории Таможенного союза, а специализированной пищевой продукции, ввозимой на таможенную территорию Таможенного союза - до ее ввоза на таможенную территорию Таможенного союза.

Решением Коллегии ЕЭК №80 от 30 июня 2017 года «О свидетельствах о государственной регистрации продукции» утверждены Правила оформления свидетельства о государственной регистрации (СГР) и ведения реестров выданных свидетельств.

Пунктом 21 Правил определено, что для целей получения СГР на продукцию для детского питания в СГР указывается цифровой код продукции 005 – пищевая продукция для детского питания, в том числе вода питьевая для детского питания.

В свою очередь, Технический регламент Таможенного союза ТР ТС 027/2012. «Технический регламент Таможенного союза. О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания» определяет, что пищевая продукция диетического питания – это пищевая продукция диетического лечебного или диетического профилактического питания, в которой отсутствуют или снижено содержание легкоусвояемых углеводов (моносахаридов - глюкоза, фруктоза, галактоза, и дисахаридов - сахароза, лактоза) относительно их содержания в аналогичной пищевой продукции и (или) изменен углеводный состав.

Комиссией установлено, что в Спецификации представлены позиции продуктов питания с пометкой «для диетического питания»:

70	Столовый подсластитель	кг	0,3	1213,3	364,00	Фас, 0,100-0,200 мл, для диетического питания , ГОСТ Р 53904-2010
17	Макаронные изделия	кг	80	453,7	36293,33	Фас, 0,200-0,500 кг, без глютена, для диетического питания , ТУ производителя

Частью 1 ст. 10 ТР ТС 027/2012 установлено, что оценка соответствия отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания требованиям настоящего Технического регламента осуществляется в форме государственной регистрации в соответствии с порядком, установленным техническим регламентом Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции".

Таким образом, данный вид продукции также подлежит регистрации с последующим получением Свидетельства о государственной регистрации.

На основании изложенного Комиссия находит данное требование правомерным, в связи с чем данный довод жалобы признается необоснованным.

4) Заявителем оспаривается требование Документации о предоставлении форм, входящих в состав заявки, не на бланке участника, что по мнению Общества, лишено какого-либо смысла, поскольку все документы заявки подаются одной частью.

Комиссия отмечает, что Заказчиком не приведено нормативного обоснования необходимости установления оспариваемого требования, в связи с чем отклонение заявок по данному основанию является неправомерным.

Комиссия также отмечает, что в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о ненадлежащем формировании Закупочной документации в указанной части и несоответствию действий Заказчика части 6 статьи 3, пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и признает данный довод жалобы обоснованным.

5) Заявителем оспаривается требование Закупочной документации о предоставлении в составе заявки следующих документов:

Заполненную таблицу Справка о деловой репутации по Форме I.4.2.3.

II. Бухгалтерскую отчетность за последние 2 (два) календарных года (с отметкой налоговых органов о принятии):

I) Форма 0710001 по ОКУД – Бухгалтерский баланс;

II) Форма 0710002 по ОКУД – Отчет о финансовых результатах;

III) Форма 0710003 по ОКУД – Отчет об изменениях капитала.

III. Финансовую (управленческую) отчетность на последнюю отчетную дату (квартал) за подписью руководителя организации, заверенная печатью (при наличии) участника закупки:

I) Форма 0710001 по ОКУД – Бухгалтерский баланс;

II) Форма 0710002 по ОКУД – Отчет о финансовых результатах.

В случае, если согласно законодательству Российской Федерации, участник закупки не ведет бухгалтерскую отчетность и/или не имеет каких-либо документов, такой участник предоставляет официальное письмо с обоснованием указанных выше обстоятельств.

IV. Копию штатного расписания, за подписью руководителя организации, заверенная печатью (при наличии) участника закупки.

2) Участник конкурса в электронной форме должен обладать финансовыми ресурсами для исполнения договора. Для подтверждения соответствия указанному требованию участник закупки предоставляет надлежащим образом заверенных копии подтверждающих документов:

1. Финансовую информацию для проверки уровня финансового состояния:

I. Для резидентов Российской Федерации – юридических лиц:

I.I. Бухгалтерская отчетность за последние 3 (три) года (с отметкой налоговых органов о принятии):

I) Форма 0710001 по ОКУД – Бухгалтерский баланс;

II) Форма 0710002 по ОКУД – Отчет о финансовых результатах;

III) Форма 0710003 по ОКУД – Отчет об изменениях капитала.

I.II. Финансовая (управленческая) отчетность на последнюю отчетную дату (квартал) за подписью руководителя организации, заверенная печатью (при наличии) участника закупки:

I) Форма 0710001 по ОКУД – Бухгалтерский баланс;

II) Форма 0710002 по ОКУД – Отчет о финансовых результатах.

II. Для резидентов РФ - государственных (муниципальных) бюджетных и автономных учреждений

II.I. Бухгалтерская отчетность за последние 3 (три) года с отметкой учредителя (либо соответствующего финансового органа) о принятии:

I) Форма 0503730 по ОКУД – Бухгалтерский баланс;

II) Форма 0503721 по ОКУД – Отчет о финансовых результатах.

III. Для нерезидентов Российской Федерации (отчетность по стандартам IAS)

III.I. Заверенная участником закупки копия финансовой отчетности за последний отчетный период и за последние 3 (три) года по разделам (допускается не аудированная):

I) Consolidated Balance Sheet (Бухгалтерский баланс);

II) Income Statement (Отчет о прибылях и убытках).

Язык представления отчетности: на любом языке потенциального контрагента с переводом на русский.

IV. Для нерезидентов Российской Федерации (иная форма отчетности)

2) Заверенная участником закупки финансовая отчетность за последний отчетный период и за последние 3 (три) года по разделам, приведенным в соответствии со стандартами, применимыми для Бухгалтерской отчетности на территории Российской Федерации (Бухгалтерский баланс, Отчет о финансовых результатах).

Язык представления отчетности: на любом языке потенциального контрагента с переводом на русский.

В случае, если согласно законодательству Российской Федерации, участник закупки не ведет бухгалтерскую отчетность и/или не имеет каких-либо документов, такой участник предоставляет официальное письмо с обоснованием указанных выше обстоятельств.

2. Иные документы (надлежащим образом заверенные копии документов), подтверждающие финансовую устойчивость, в том числе наличие годового оборота участника закупки за последний отчетный год в размере не менее 50 % от начальной (максимальной) цены договора.

Комиссией установлено, что в пункте 12 Информационной карты Заказчиком установлен перечень документов, представляемых в составе заявки участника, в том числе необходимо представить документы, подтверждающие соответствие Участника квалификационным требованиям с приложением подтверждающих документов:

1) Участник конкурса должен обладать положительной деловой репутацией (в рамках проявления должной осмотрительности в соответствии с требованиями Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной налоговой службы).

1. Деловая репутация признается положительной в случае, если участник (резидент Российской Федерации или иного государства участника Таможенного союза ЕАЭС) набрал менее 5 баллов.

2. Деловая репутация признается положительной в случае, если участник (нерезидент Российской Федерации, за исключением нерезидентов Российской Федерации, являющихся резидентами государств участников Таможенного союза ЕАЭС) набрал менее 4 баллов.

При проведении проверки организаций, существующих менее 2-х лет (на момент осуществления проверки) по требованиям, установленным в п.4 Справки о деловой репутации по Форме 1.4.2.3., в случае непредставления отчетности участником закупки или предоставления «нулевой» отчетности, по каждому такому пункту начисляется максимальный балл.

В свою очередь, оспариваемый перечень документов, связанных с финансовыми результатами участника, прилагается по условиям Документации с целью подтверждения наличия положительной деловой репутации.

Комиссия, изучив представленные документы, установила, что часть показателей деловой репутации, на соответствие которым Заказчик осуществляет проверку потенциального контрагента (участника) может быть установлено с использованием официального сайта Федеральной налоговой службы России, Федеральной службы судебных приставов, о чем содержится указание в самой форме Справки о деловой репутации участника закупки.

Оставшиеся показатели (наличие убытков или финансового результата, данные о налоговой «миграции», стоимость чистых активов) не являются подтверждением невозможности надлежащего исполнения договора.

Доказательств обратного Заказчиком не представлено.

Кроме того, Комиссией принято во внимание, что с 2020 года в связи с распространением новой коронавирусной инфекции COVID-19 и введением соответствующих ограничений в ряде регионов России в отношении осуществления предпринимательской деятельности доходы юридических лиц могут не отражать действительного финансового положения участника, то есть не могут быть сделаны однозначные выводы о невозможности исполнения договора надлежащим образом.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что установление квалификационного отбора участников путем подтверждения положительной деловой репутации, а равно

представления в составе заявки документов, предусмотренных пунктом 12 Информационной карты, не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3, пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и признает данный довод жалобы обоснованным.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы Заявителя в части требований о предоставлении форм, входящих в состав заявки, не на бланке участника, предоставления документов подтверждающих деловую репутацию, остальные доводы жалобы признаются необоснованными.

В связи с чем Комиссия считает необходимым выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в документацию с учетом настоящего решения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торто» (ОГРН: 1117746996454, ИНН: 7710902976) на действия МАОУ «Лицей города Троицка» (ОГРН: 1025006036263, ИНН: 5046051913) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.