

Решение
по делу №082/07/18.1-488/2022
о результатах рассмотрения жалобы на действия
заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,
работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференц-связи представителей интересов:

- ФГУП «П» (далее – Заказчик) – (по доверенности),

- ООО "О" (далее – Заявитель) – на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видеоконференц-связи с возможностью очного участия уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении закупки «Поставка макаронных изделий» (извещение №32211289843) (далее – Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

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

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, утвердившего документацию о Закупке с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, а также в соответствии с Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд ФГУП «П» (далее – Положение).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия Крымского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Документацией аукциона установлены технические требования к поставляемому товару:

№ п/п	Наименование	Ед. изм.	Ко-во	Технические, функциональные (потребительские) и качественные характеристики Товара
1	Макаронные изделия рожки рифленые	шт.	10 800	Макаронные изделия группы В высшего сорта, изготовленные из муки пшеничной хлебопекарной или общего назначения. Цвет соответствующий сорту муки. Форма соответствующая типу изделий. Изготовлен в соответствии с требованиями: ГОСТ 31743-2017. Упаковка – полимерный пакет флоу-пак. Масса НЕТТО - не менее 450гр.
2	Макаронные изделия спагетти	шт.	15 000	Макаронные изделия группы В высшего сорта, изготовленные из муки пшеничной хлебопекарной или общего назначения. Цвет, соответствующий сорту муки. Форма, соответствующая типу изделий. Изготовлен в соответствии с требованиями: ГОСТ 31743-2017. Упаковка – полимерный пакет флоу-пак. Масса НЕТТО - не менее 450гр.
3	Макаронные изделия спираль	шт.	11 000	Макаронные изделия группы В высшего сорта, изготовленные из муки пшеничной хлебопекарной или общего назначения. Цвет, соответствующий сорту муки. Форма, соответствующая типу изделий. Изготовлен в соответствии с требованиями: ГОСТ 31743-2017. Упаковка – полимерный пакет флоу-пак. Масса НЕТТО - не менее 450гр.

Согласно доводу жалобы Заказчиком включены в описание объекта закупки требования к минимальному весу упаковки товара и не применены общепринятые единицы измерения.

Согласно пункту 14.2 Положения о закупке установлены следующие требования к документации о закупке: Документация о закупке должна содержать описание предмета закупки, 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. Если Заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

Согласно подпункту 14.7.3 Положения о закупке Заказчик при закупке товара вправе в документации о закупке установить: указание товара без торговой марки и модели. При этом могут указываться показатели соответствия, используемые для определения соответствия товара потребностям Заказчика, которые не могут иметь точных значений, а должны иметь предельные значения (минимальные, максимальные) или варианты таких показателей. Количество показателей соответствия не может быть установлено более десяти.

Согласно пункту 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Согласно возражениям Заказчика:

«ПП. 5.5.1 ГОСТ 31743-2017 «Изделия макаронные» предусматривает следующую упаковку товара: макаронные изделия фасуют в потребительскую упаковку, т.е. ГОСТ 31743-2017 предусматривает различные по массе упаковки.

Для обеспечения более точного и четкого описание указанных характеристик предмета закупки одним из показателей соответствия закупаемого товара установлена масса НЕТТО не менее 450гр., что не противоречит Закону о закупке, Положению о закупке и ГОСТ 31743-2017.

ГОСТ 31743-2017 «Изделия макаронные» в том числе базируется на ГОСТ 8.579-2019 «Требования к количеству фасованных товаров при их производстве, фасовании, продаже и импорте».

В п. 3.1 раздела 3 ГОСТ 8.579-2019 определен термин: фасованные товары: Товары в упаковках, которые упаковывают и запечатывают в отсутствие покупателя, при этом содержимое упаковки не может быть изменено без ее вскрытия или деформации, а масса, объем, длина, площадь или иные величины, указывающие количество содержащегося в упаковке товара, обозначены на упаковке.

При описании предмета закупки указан объем поставляемого товара в штуках согласно Общероссийского классификатора единиц измерения ОК 015-94 (МК 002-97) с изменением №19 от 1 февраля 2022 года.

Указанные ссылки на п. 3.11 раздела 3 ГОСТ 8.579-2019 «Требования к количеству фасованных товаров при их производстве, фасовании, продаже и импорте»; основная цена фасованного товара: Цена товара, пересчитанная на единицу количества потребительского товара (например, цена 1 кг, 1 л и т.п.), а также п. 11.1 раздела 11 ГОСТ 8.579-2019 «Требования к количеству фасованных товаров при их производстве, фасовании, продаже и импорте»: при розничной продаже продавец фасованных товаров наряду с обозначением их стоимости должен указывать цену единицы фасованного товара (за исключением комбинированных фасованных товаров) с одинаковым номинальным количеством товара с указанием массы или объема в диапазоне от 10 г (мл) до 10 кг (л), содержащих:

- пищевые продукты;
- корм для домашних животных;
- парфюмерно-косметическую продукцию;
- средства моющие;
- препараты полирующие и чистящие;
- лакокрасочные материалы, готовые к использованию;
- клеи;
- растворители;
- смазочные масла.

Для фасованных товаров, номинальное количество товара которых не превышает 250 г (мл) включительно, следует указывать цену единицы фасованного товара за 100 г (мл).

Для фасованных товаров, номинальное количество товара которых превышает 250 г (мл), следует указывать цену единицы фасованного товара за 1 кг (л).

Для фасованных пищевых продуктов, находящихся в жидкой среде, необходимо указывать цену единицы фасованного товара для показателя "номинальная масса основного продукта в упаковке без жидкости". Применяются продавцом при розничной продаже фасованных товаров, данную информацию следует указывать на ценниках».

Довод заявителя о том, что включение Заказчиком требования к минимальной массе упаковки товара Комиссия считает необоснованным, так как требования обусловлены потребностью Заказчика и установлены в соответствии с ГОСТ.

Также согласно доводу жалобы Заявителя, Заказчик указал остаточный срок годности товара в процентах.

В соответствии с пунктом 2 Приложения №1 технического задания Заказчиком установлены следующие требования к сроку годности товара: Срок годности Товара устанавливается в пределах срока годности, указанного производителем на упаковке Товара, и должен составлять не менее 90% от общего срока годности за единицу продукции на дату поставки Товара Покупателю. Срок годности товара определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Согласно пункту 4.4. Приложения №2 Проекта договора оставшийся срок годности Товара, поставленного Поставщиком, на момент передачи Товара Покупателю должен составлять не менее чем 90%.

Согласно возражениям Заказчика:

«При описании характеристик предмета закупки одним из показателей соответствия закупаемого товара установлен срок годности товара, который должен составлять не менее 90% от общего срока годности за единицу продукции на дату поставки Товара Покупателю, что не противоречит Закону о закупках и Положению о закупке.

Согласно п. 2 ст. 472 ГК РФ: товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором.

Положение о закупке не предусматривает исключительные права для определённого Поставщика, осуществляющего поставку товара.».

Пунктом 8.7 раздела 8 ГОСТ 31743-2017 «Изделия макаронные. Общие технические условия» устанавливает сроки годности макаронных изделий:

- 12 мес. – для яичных;

- 24 мес. – для овощных и без дополнительного сырья

В соответствии с частью 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.

Согласно статьи 473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), срок годности товара определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Исходя из положений статьи 190 ГК РФ, срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

При этом, Комиссия приходит к выводу, что требование Заказчика об остаточном сроке годности поставляемого товара, выраженного в процентах – 90%, не ограничивают количество участников закупки и не противоречат положениям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия УФАС России приходит к выводу, что установленные требования обусловлены потребностью Заказчика и спецификой объекта закупки, не противоречат действующему закону о закупках.

Доказательств, свидетельствующих о том, что сформулированные Заказчиком требования привели к ограничению количества потенциальных участников закупки, к созданию одним участникам закупки преимуществ перед другими и ориентированы на конкретного производителя, в материалы дела не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Заявителя необоснованной.