

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Альянс-М» (вх. № 000002)

« 29 » января 2019 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

### Заместитель Председателя Комиссии:

**Кудрявцева М.А.**, заместитель руководителя Управления;

### Члены комиссии:

**Костюк А.В.**, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

**Раев М.А.**, специалист-эксперт отдела контроля в сфере строительства,

без вызова сторон,

рассмотрев жалобу ООО «Альянс-М» (ИНН: 5903997071) (далее – заявитель) (вх. № 000002) на действия МАДОУ «ЦРР - Детский сад № 210» г. Перми (ИНН: 5905006777); Закупочной комиссии МАДОУ «ЦРР - Детский сад № 210» г. Перми (далее – заказчик, закупочная комиссия) при организации и проведении конкурса в электронной форме на Поставку продуктов питания для нужд учреждений образования, подведомственных департаменту образования администрации города Перми (извещение № 31807270795, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

### УСТАНОВИЛА:

09.01.2019 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя, в которой указано на установление в конкурсной документации критериев оценки и

сопоставления заявок, противоречащих Закону о закупках и Положению о закупках заказчика.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения и необходимые для рассмотрения документы, просит признать жалобу ООО «Альянс-М» необоснованной по основаниям, указанным в отзыве.

**Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.**

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1, п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг обществами установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (п. 1 ч. 2 ст. 1) (далее – Закон о закупках).

В соответствии со ст. 2, ч. 1 ст. 4 Закона о закупках, при проведении закупок заказчик – хозяйственное общество обязано руководствоваться, в том числе, утверждённым наблюдательным советом общества и размещённым в единой информационной системе не позднее пятнадцати дней со дня утверждения положением о закупке, в котором должны содержаться 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 ч. 2 ст. 4 Закона о закупках установлено, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации (Постановление Правительства РФ от 17.09.2012 г. № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Правила формирования плана закупки товаров)).

Размещение плана закупки, информации о внесении в него изменений на официальном сайте осуществляется в течение 10 календарных дней с даты утверждения плана или внесения в него изменений. Размещение плана закупки на официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года. План закупки считается размещенным на официальном сайте надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения в общедоступной части официального сайта структурированного вида плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённого Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908).

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и Положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (ч. 5 ст. 3 Закона о закупках).

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (ч. 12 ст. 4 Закона о закупках).

**2.** При проведении рассматриваемой закупки заказчик руководствовался Положением о закупке Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка - Детский сад № 210» г. Перми (от 27.06.2018) (далее – Положение); Документацией по Конкурсу в

электронной форме на заключение договора на поставку продуктов питания для нужд учреждений образования, подведомственных департаменту образования администрации города Перми (далее – Документация).

При осуществлении закупки заказчик обязан руководствоваться требованиями Закона о закупках, Положения о закупках заказчика, а также иными нормативно-правовыми актами, регулирующими закупочную деятельность.

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 08.12.2018г., дата окончания приема заявок - 25.12.2018г., дата рассмотрения заявок и подведения итогов закупки - 25.12.2018г.

В силу п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, Любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления 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.

Согласно п. 22.3 Положения, для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене договора (цене единицы товара, работы, услуги) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критерием оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть функциональные (потребительские) или качественные характеристики товаров, работ, услуг (подп. 1 п. 22.3 Положения).

Согласно п. 22.4 Положения, в документации о закупке в отношении критериев оценки, предусмотренных подпунктами 1 и 2 пункта 22.3 настоящего Положения могут быть предусмотрены показатели, раскрывающие содержание указанных критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг. Указанные показатели должны быть измеряемыми.

Таким образом, Заказчик вправе при утверждении конкурсной документации установить в ней определенные критерии, в зависимости от вида закупаемого товара, а также раскрыть содержание критерия, установить подкритерии и установить порядок оценки по ним.

В рассматриваемом случае, заказчик установил в конкурсной документации (раздел XII Документации) такие критерии оценки и сопоставления, как:

1. Цена договора – 60 %
2. Качество поставляемой продукции – 15%
3. Отсутствие фактов нарушений – 20%
4. Наличие собственного производства – 5%.

Оценка производится на основании критериев оценки заявок Приложение № 5 (далее – критерии оценки).

В части необоснованного, по мнению Заявителя, установления подкритерия «Отсутствие фактов нарушений» Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о соответствии обжалуемого подкритерия действующему законодательству.

Согласно Критериям оценки, Количество баллов, присуждаемых по критерию «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» подкритерию «Отсутствие фактов нарушений» присуждается в количестве 20 баллов за отсутствие информации о фактах нарушения требований технических регламентов на официальном сайте Роспотребнадзора (<http://zpp.rospotrebнадzor.ru/badproducts/violations>) при поставке молока и молочной продукции тех же наименований, которые закупает заказчик в данной процедуре. При поиске данных на вышеуказанном сайте, поля фильтров не заполняются, либо заполняются при следующих условиях: регион, где выявлены нарушения – субъекты РФ; тип продукции – пищевая продукция, рецептур; дата производства - с 01.01.2016 года по сегодняшнюю дату; наименование продукции – указывать родом, без указания м.д.ж. подвида и конкретных наименований, рецептур (пример: молоко, кефир, ряженка и т.д.); производитель – наименование производителя в соответствии с наименованием указанным в Уставе.

Данный ресурс, обслуживаемый государственным надзорным органом, является объективным источником информации о качестве производимых продуктов питания.

При этом, по мнению Комиссии Пермского УФАС России, в качестве разумного срока, в период которого были выявлены нарушения требований технических регламентов, заказчику следовало установить временной промежуток, исчисляемый от 01.01.2017 г.

В части неправомерного, по мнению Заявителя, установления подкритерия «Наличие собственного производства», Комиссия Пермского УФАС России отмечает следующее.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно Критериям оценки, Количество баллов, присуждаемых по критерию «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» подкритерию «Наличие собственного производства» присуждается в количестве 5 баллов за наличие в составе заявки документов или копий таких документов, подтверждающих наличие собственного производства.

Для подтверждения наличия собственного производства и переработки молока и молочной продукции соответствующей предмету закупки в документе соответствия качеству в графе «Изготовитель» указаны наименование и данные участника закупки, от лица которого подается заявка. В качестве документов для присвоения баллов по данному подкритерию требуется копия сертификата соответствия или

декларации соответствия.

В соответствии с Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 г.) требования, согласно которым участник должен являться производителем товара, не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Таким образом, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу, что установление подкритерия «Наличие собственного производства» по критерию «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» является неправомерным, поскольку данный подкритерий не может быть отнесен к техническим или функциональным характеристикам товара, либо к иным характеристикам, что нарушает п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и может привести к необоснованному ограничению конкуренции.

В части неправомерного, по мнению Заявителя, установления подкритерия «Качество поставляемой продукции», Комиссия Пермского УФАС России отмечает следующее.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно Критериям оценки, Количество баллов, присуждаемых по критерию «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» подкритерию «Качество поставляемой продукции» определяется на основании отзывов Заказчиков (субъектов 223-ФЗ, 44-ФЗ) с приложением подтверждающих документов (например: акты проверок контрольных органов, копий лабораторных исследований конкретного продукта, содержащегося в одной из позиций закупки (молоко, кефир, мало, творог и т.д.) с наименованием производителя с товарным знаком (при наличии), страной происхождения и иной информацией позволяющей идентифицировать товар, по одной или нескольким категориям исследований, указанных в Таблице 1. Исследование должно быть произведено независимыми, незаинтересованными органами, имеющими аккредитацию на производство лабораторных исследований или обладающих исключительными полномочиями на совершение данных действий. Дата проведения исследования не должна быть ранее 01.01.2018 года. Исследованию подвергается именно тот вид продукта, включая товарный знак, производителя и наименование, который предлагается к поставке участником закупки в заявке, путем указания наименования, производителя, товарного знака (при наличии) и впоследствии будет осуществляться поставка именно этого товара. Пример: Участник закупки в своей заявке (Приложение № 1 к заявке) предлагает поставку молока торговой марки «Клевер», производителем которой является ООО «Молзавод Клеверный», РФ, то в

составе заявки предоставляются исследования именно молока торговой марки «Клевер», производителем которой является ООО «Молзавод Клеверный», РФ.) Отзыв должен быть сформирован именно от того учреждения, которое являлось заявителем лабораторных исследований, либо являлось проверяемым контрольными органами. К отзывам прилагается договор между Заказчиком (заявителем, проверяемым) и участником данной закупки подтверждающий договорные отношения в момент проведения лабораторных исследований, проверки.

Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу об избыточности требования о предоставлении для оценки отзывов Заказчиков (субъектов 223-ФЗ, 44-ФЗ), которые являлись заказчиками проведения исследований или являлись проверяемыми со стороны контрольных органов. Необходимость установления критерия оценки и сопоставления заявок именно в такой формулировке не обусловлена объективными факторами. Кроме того, предоставление отзывов иных заказчиков, ставит участника закупки в зависимость от третьих лиц, не имеющих отношение к проведению закупки. В совокупности, рассматриваемое требование может привести к ограничению конкуренции и дискриминации участников закупки, что не соответствует п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В части устно заявленного довода Заявителя о неправомерности отклонения заявки ООО «Альянс-М» в связи с выявлением недостоверных сведений в составе заявки, Комиссией Пермского УФАС России установлено следующее.

Согласно протоколу № 2 от 25.12.2018, закупочной комиссией заказчика принято решение об отстранении заявки ООО «Альянс-М» от участия в конкурсе в виду того, что заявка не соответствует требованиям: заявка содержит недостоверную информацию, на основании п. 1, ч. 13.9 Положения о закупке и раздела XI Документации подлежит отклонению.

Согласно подп. 1, п. 13.9 Положения, при рассмотрении заявок на участие в закупке, участник, подавший заявку, не допускается к участию в соответствующей закупке в случае предоставления недостоверной информации.

Согласно положениям раздела XI Документации, обязанность по отстранению заявки, в которой выявлены недостоверные сведения, лежит на закупочной комиссии на любом этапе проведения конкурса. Следовательно, отклонение может быть произведено, в том числе, на этапе заключения договора после подведения итогов.

Из анализа заявки ООО «Альянс-М» Комиссией Пермского УФАС России установлено, что заявителем предлагается к поставке позиция: Молоко (2,5%), производителя ИП Юрков А.А.

Производитель молочной продукции ИП Юрков А.А. (ОГРНИП 317595800101431) осуществлял производство молочной продукции на основании декларации о соответствии ЕАЭС N RU Д-RU.АЖ37.В.00397/18 от 27.11.2018.

Согласно сведениям с официального сайта Федеральной службы по аккредитации, действие сертификата в отношении ИП Юркова А.А. было прекращено 27.12.2018 по решению заявителя.

Из данного следует, что к моменту заключения договора, продукция производства ИП Юркова А.А. не могла быть представлена к поставке в виду отсутствия сертификатов соответствия на продукцию.

Также, из того факта, что ИП Юрков А.А. принял решение о прекращении действия сертификата соответствия, следует, что ИП Юрков А.А. не имел намерения поставлять продукцию ООО «Альянс-М» для последующей поставки Заказчику. А следовательно, ООО «Альянс-М», указывая данного производителя в составе заявки, не убедилось в возможности ИП Юркова А.А. осуществлять производство необходимой продукции и не провело предварительных переговоров с производителем о поставке продукции. Такие действия свидетельствуют о недостоверности информации, представляемой ООО «Альянс-М» в составе заявки.

В том числе, при учете того факта, что решение о подведении итогов закупки принято заказчиком 25.12.2018, а прекращение действия сертификата соответствия продукции ИП Юркова А.А. было осуществлено 27.12.2018, в случае признания ООО «Альянс-М» победителем конкурса, договор с ООО «Альянс-М» не мог бы быть заключен в связи с наличием в составе заявки недостоверных сведений и участник подлежал бы отстранению от участия в конкурсе на этапе заключения договора.

Следовательно, довод заявителя о неправомерности отстранения заявки ООО «Альянс-М» является необоснованным.

В результате рассмотрения жалобы ООО «Альянс-М», Комиссия приходит к выводу о признании доводов жалобы обоснованными в части несоответствия отдельных положений конкурсной документации.

Поскольку на момент рассмотрения жалобы, договоры поставки по результатам закупки были заключены с победителем конкурса ООО «Маслозавод Нытвенский», у Комиссии Пермского УФАС России отсутствуют полномочия по выдаче предписания, приводящих к изменению возникших договорных отношений.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Альянс-М» (ИНН: 5903997071) (вх. № 000002) на действия МАДОУ «ЦРР - Детский сад № 210» г. Перми (ИНН: 5905006777); Закупочной комиссии МАДОУ «ЦРР - Детский сад № 210» г. Перми при организации и проведении конкурса в электронной форме на Поставку продуктов питания для нужд учреждений образования, подведомственных департаменту образования администрации города Перми (извещение № 31807270795, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)), **обоснованной**;
2. Признать в действиях МАДОУ «ЦРР - Детский сад № 210» г. Перми факт



нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

3. Предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.