РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Альянс-М» (вх. № 015004)

« 21 » ноября 2018 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:

<…>

Члены комиссии:

<…>

<…>

в присутствии представителей: ООО «Альянс-М» - **<…>** (по доверенности); в отсутствии представителя МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми (должным образом уведомлены),

рассмотрев жалобу ООО «Альянс-М» (ИНН: 5903997071) (далее – заявитель) (вх. № 015004) на действия МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми (ИНН: 5905257298) при организации и проведении конкурса в электронной форме на поставку продуктов питания (молочная продукция) (извещение № 31807011724, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет») (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

31.10.2018 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.

Также, указан довод об отсутствии сведений о присвоении заявкам значения по каждому из предусмотренных подкритериев оценки заявок.

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 товаров, работ, услуг МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми (от 29.06.2018) (далее – Положение); Документацией по Конкурсу в электронной форме на заключение договора на поставку продуктов питания для нужд «Детский

сад № 347» г. Перми (от 09.10.2018 г.) (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 10.10.2018 г., дата окончания приема заявок - 26.10.2018 г., дата рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса - 26.10.2018 г.

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

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 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.

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. «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» - 40 %.

Также, в рамках критерия «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара», заказчиком были установлены подкритерии «Качество поставляемой продукции», «Отсутствие фактов нарушений», «Наличие собственного производства».

Порядок оценки и сопоставления заявок по критериям установлен в приложении № 3 к документации (далее – Порядок оценки).

Согласно п. 12 Раздела IV Документации, для оценки заявки по подкритерию «Качество поставляемой продукции» необходимо представить: *Копии документов подтверждающих прохождение исследования 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 Приложения № 3. Такое исследование не обязательно должно быть привязано к определенной партии продукта (в т.ч. к партии товара подлежащей поставке Заказчику в рамках заключения договора по итогам настоящей закупки), однако должно быть произведено не ранее чем за 3 календарных месяца до момента размещения извещения о данной закупке. Исследование должно быть произведено независимыми, незаинтересованными органами, имеющими аккредитацию на производство лабораторных исследований. Производственная экспертиза является внутренней экспертизой и не подходит для целей настоящего критерия, кроме случаев, когда производственный контроль произведен сторонней организацией. Исследованию подвергается именно тот вид продукта, включая товарный знак, производителя и наименование, который закупается Заказчиком и предлагается к поставке участником закупки в заявке, путем указания наименования, производителя, товарного знака (при наличии) и впоследствии будет осуществляться поставка именно этого товара. В случае предоставления двух и более исследований одной и той же категории на одну позицию закупки либо разных категорий, но при этом разных наименований и товарных знаков, при подсчёте критериев значение N увеличивается на количество дополнительных исследовании.*

При этом, в Порядке оценки заявок требование к проведенному исследованию дополнены требованием о том, что предприятием, организацией заявителем проведения лабораторных испытаний должно быть государственное/муниципальное учреждение – объект социальной сферы.

В силу ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки (п. 1); равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2).

При анализе данного критерия, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчиком нарушены принципы информационной открытости закупки, отсутствия необоснованных ограничений конкуренции и принцип правовой определенности при указании в конкурсной документации различных требований к проводимому исследованию продукции, в части указания на заказчика данного исследования. Комиссия Пермского УФАС России, соглашаясь с мнением Заявителя, считает, что требование о заказчике проводимого исследования продукции является избыточным и подлежит исключению из конкурсной документации.

В части установленного подкритерия «Отсутствие фактов нарушений» Комиссией Пермского УФАС России не установлено нарушений действующего законодательства.

Согласно Порядку оценки заявок по данному подкритерию, 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.rospotrebnadzor.ru/badproducts/violations) при поставке молока и молочной продукции тех же наименований, которые закупает заказчик в данной процедуре.

Данный ресурс, обслуживаемый государственным надзорным органом, является объективным источником информации о качестве производимых продуктов питания. При этом, Комиссия Пермского УФАС России отмечает о необходимости внесения изменений в документацию, в части установления разумного ограничения временного промежутка, в период которого были выявлены нарушения требований технических регламентов.

В части необоснованного установления подкритерия «Наличие собственного производства» Заявитель полагает, что включения данного подкритерия в критерий «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» является недопустимым.

Из анализа положений документации, письменных доводов сторон и других документов, представленных в материалы дела, Комиссия Пермского УФАС России приходит к следующему выводу.

Согласно Порядку оценки заявок по данному подкритерию, 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.

Заказчик полагает, что включение спорного подкритерия увеличивает значимость заявки, а также косвенно сокращает расходы на приобретение молока и молочной продукции.

В то же время, Комиссия антимонопольного органа не обнаружила в позиции Заказчика иных доводов о включении такого подкритерия в критерий «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара».

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. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Довод, об отсутствии опубликованных сведений о присвоении заявкам значения по каждому из предусмотренных подкритериев оценки заявок, не находит своего подтверждения, поскольку Положением о закупках не предусмотрена обязанность Заказчика по размещению таких сведений.

Также Комиссия отмечает, что сведения об оценки заявок, поданных на участие в закупке, по итоговым баллам, размещены на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru.

При данных обстоятельствах, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о признании доводов жалобы обоснованными и необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания об отмене результатов рассмотрения заявок, внесения изменений в документацию и продления сроков подачи заявок на участие в конкурсе.

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) (далее – заявитель) (вх. № 015004) на действия МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми (ИНН: 5905257298) при организации и проведении конкурса в электронной форме на поставку продуктов питания (молочная продукция) (извещение № 31807011724, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет»), **обоснованной**;
2. Признать в действиях МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми факт нарушения пунктов 1, 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений;

Зам. Председателя Комиссии **<…>**

Члены Комиссии **<…>**

<…>

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

<…>