

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Альянс-М» (вх. № 004771)

«19» апреля 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:

Хаснуллин Н.А., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

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

Эдиян Б.Х., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,
в присутствии представителя ООО «Альянс-М» - <...> (по доверенности);

без участия МАДОУ «Детский сад № 347» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу ООО «Альянс-М» (ИНН: 5903997071) (вх. № 004771) (далее – заявитель) на действия МАДОУ «Детский сад № 347» (ИНН: 5905257298) при проведении конкурса на в электронной форме на поставку продуктов питания (молока, молочной продукции) (извещение № 31907642426, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

08.04.2019 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя, доводы которой указывают на: неправомерное, по мнению ООО «Альянс-М», отклонение заявки организатора торгов и ошибочное присуждение 20 баллов производителю «Можгасыр».

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения, указывает отсутствие каких-либо нарушений Закона о закупках и Положения о закупках при проведении рассматриваемого конкурса, просит признать жалобу необоснованной.

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 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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 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 отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является 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.

В силу 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 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).

В силу ч. 2 ст. 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.

2. При проведении рассматриваемого конкурса, Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг МАДОУ «Детский сад № 347» (далее – Положение) и Документацией о конкурсе в электронной форме на заключение договора на поставку молока и молочной продукции для нужд МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 15.03.2019г., дата рассмотрения заявок и подведения итогов закупки – 01.04.2019г.

На момент рассмотрения жалобы, договор по результатам закупки не заключен.

В части доводов об отклонении заявки ООО «Альянс-М», ввиду отсутствия заверенных лабораторных исследований заявителем, установленное следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Согласно 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.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) 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;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) 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;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

8) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки);

9) требования к участникам такой закупки;

10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам,

соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;

12) дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки;

13) **критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;**

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона;

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

В пункте 13 раздела IV. «Требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в конкурсе» Документации указано, что количество баллов, присуждаемых по критерию «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» подкритерию «Качество поставляемой продукции» определяется на основании 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. **Лабораторные исследования должны быть заверены заявителем.** Текст сканированных документов должен быть читаем, в случае предоставления неразборчивых копий, исследования приняты не будут.

В составе заявки ООО «Альянс-М» имелись все необходимые лабораторные исследования, заверенные электронной цифровой подписью. Копии протоколов исследования содержат все необходимые реквизиты, в том числе печать производившей исследование организации.

В Протоколе № 3 оценки и сопоставлении заявок от 01.04.2019 г. указано, что у ООО «Альянс-М» не были приняты к оценке и сопоставлению часть исследований по причине отсутствия заверенных заявителем лабораторных исследований.

Между тем, в п. 13 раздела IV. «Требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в конкурсе» Документации отсутствуют положения разъясняющие, кого следует понимать под «заявителем». В письменной правовой позиции МАДОУ «Детский сад № 347» поясняет, что под заявителем следует понимать лицо, которое инициировало лабораторные исследования и подало соответствующие продукты питания и документы для исследования. Но из анализа положений Документации прийти к данному выводу невозможно.

Таким образом, в Документации содержится критерий, который можно неоднозначно толковать, следовательно, использование данного критерия приводит к некорректной оценке заявки Закупочной комиссии. Данное обстоятельство содержит в себе признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В части доводов об ошибочном присуждении 20 баллов производителю «Можгасыр», установлено следующее.

В пункте 14 раздела IV. «Требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в конкурсе» Документации указано, что для подтверждения отсутствия информации о фактах нарушений 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 участник закупки прилагает в заявке скриншот сайта с отсутствием информации о производителе продукции, которую участник предлагает поставлять. 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 01.01.2017 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.

В разделе XII. «Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе» Документации содержится положение о том, что 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. 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 01.01.2017 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. – 20%. Оценка производится на основании критериев оценки заявок Приложение № 3.

Согласно Протоколу № 3 оценки и сопоставлении заявок от 01.04.2019 г, ООО

«Молочко» присуждено 20 баллов за отсутствие нарушений.

Заявитель считает, данное присуждение баллов ошибочным, поскольку производителя, чьи продукты поставляет ООО «Молочко», имеются нарушения.

В скриншотах, представленных ООО «Молочко» закупочной комиссии, у ООО «Можгасыр» отсутствуют нарушения по таким продукциям, как «молоко» и «масло».

Между тем, Комиссией антимонопольного органа установлено, что у общества с ограниченной ответственностью «Можгасыр» имеются нарушения по продукциям:

- Масло сливочное Крестьянское высший сорт м.д.ж. 72,5%;

- Молоко питьевое пастеризованное м.д.ж. 3,2% ГОСТ 31450-2013.

Именно данная продукция и содержится в Техническом задании (Приложение №1), размещенном организатором торгов в составе Документации.

Следовательно, присуждение 20 баллов ООО «Молочко» за отсутствие нарушений было неправомерным и нарушало положения раздела XII. «Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе» Документации.

Таким образом, проанализировав доводы жалобы, возражения заказчика, иные документы, представленные в материалы дела, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о признании доводов жалобы заявителя обоснованными, поскольку действия Закупочной комиссии нарушают принципы, установленные частью 1 статьи 3 и часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

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. № 004771) (далее – заявитель) на действия МАДОУ «Детский сад № 347» (ИНН: 5905257298) при проведении конкурса на в электронной форме на поставку продуктов питания (молока, молочной продукции) (извещение № 31907642426, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru), **обоснованной**;
2. Установить в действиях Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 347» факт нарушения п. 2 ч. 1 и ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»; раздела XII. «Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе» Документации о конкурсе в электронной форме на заключение договора на поставку молока и молочной продукции для нужд МАДОУ «Детский сад № 347» г. Перми.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

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