

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 503-155

РЕШЕНИЕ

по делу № Т18/144-223

Резолютивная часть решения оглашена 03.12.2018 года г. Тюмень

В полном объеме решение изготовлено 06.12.2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	М -	Заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства
члены комиссии:	М -	Главный специалист- эксперт отдела контроля органов власти,
	М -	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № Т18/144-223 по жалобе Акционерного общества «Золотые луга» (далее – Заявитель, АО «Золотые луга», Общество) на действия Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения центр развития ребенка – детский сад № 172 города Тюмени (далее – МАДОУ д/с № 172 г.

Тюмени, Заказчик) при проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции (извещение № 31807101661), в присутствии представителей Заявителя – К (доверенность № *** от ***), У (доверенность № *** от ***), представителя Заказчика – Ш (доверенность № *** от ***),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 22.11.2018 (вх. № 9504) поступила жалоба АО «Золотые луга» на действия МАДОУ д/с № 172 г. Тюмени при проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции (извещение № 31807101661 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также, ч. 17 указанной ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

В жалобе АО «Золотые луга» полагает, что в документацию указанной закупки Заказчиком включены требования, влекущие дискриминацию и необоснованное ограничение конкуренции, а также нарушающие нормы действующего законодательства. Такими, по мнению Заявителя, являются требования к упаковке творога – весовое ведро 18 кг и сметаны – полистироловый стакан весом 0,4 кг, противоречащие соответственно пункту 5.4.2 «ГОСТ 32927-2014. Межгосударственный стандарт. Творог для детского питания. Технические условия» (далее – ГОСТ 32927-2014) и пункту 62 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» (далее - ТР ТС 033/2013).

Присутствующие на заседании представители Заявителя на доводах жалобы настаивали, полагая, что Заказчиком нарушены как права АО «Золотые луга» в сфере экономической деятельности, так и основополагающие принципы, установленные Федеральным законом от

18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Представитель МАДОУ д/с № 172 г. Тюмени по доводам отзыва выразила не согласие с аргументами Заявителя, указывая на то, что утвержденным Управлением Роспотребнадзора по Тюменской области меню, творог (после дополнительной термической обработки) и сметана предполагаются к употреблению не порционно (как ошибочно полагает Заявитель), а в блюдах (включая творожные запеканки, сырники и иные) и требования п. 62 ТР ТС 033/2013, а также п. 5.4.2 ГОСТ 32927-2014 к данной закупке не относимы. При этом пояснила, что заявка Общества отклонена по причинам непредставления обязательных в составе заявки документов.

В ходе заседания Комиссией были обозрены заявки участников открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России установила следующее.

Как установлено материалами дела, 01.11.2018 на официальном сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Заказчиком размещено извещение о проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции (извещение № 31807101661).

Порядок проведения конкурса с ограниченным участием установлен частью 25 Положения о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд МАДОУ д/с № 172 г. Тюмени (в редакции изменений от 07.02.2018 – протокол № 2 от указанной даты, далее – Положение о закупке).

В соответствии с п. 5 ч. 25 Положения о закупке Заказчик осуществляет закупки путем проведения конкурса с ограниченным участием в случаях, если предметом закупки являются услуги общественного питания и (или) поставка пищевых продуктов, которые (которую) способны оказать (осуществить) только поставщики (исполнители) имеющие необходимый уровень квалификации.

Согласно пояснениям представителя Заказчика на момент рассмотрения жалобы по существу произведены рассмотрение, оценка и подведение итогов на участие в конкурсе с ограниченным участием согласно протоколу от 26.11.2018 № 449384.

В силу ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

В соответствии с пунктами 9, 12 и 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно п. 5 Документации о закупке 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. Требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы указаны в Техническом задании (Приложение № 2).

Данное Техническое задание содержит перечень и требования к поставляемому товару, в том числе к творогу и сметане (соответственно в пунктах 4 и 9), по которым обозначены вопросы Заявителем.

Согласно п. 4 Технического задания объектом закупки является творог: внешний вид и консистенция - мягкая, мажущаяся, рассыпчатая, с наличием ощутимых частиц молочного белка, цвет белый, слегка желтоватый с кремовым оттенком, равномерный по всей массе, жирность не менее 9%, с сохранением целостности заводской упаковки, не допустимо: плесневелый, затхлый или прокисший запах, излишне кислый или дрожжевой привкус, вспучивание, ослезнение, плесневение. Требования к упаковке: весовое ведро до 18 кг. ГОСТ 31453-2013 или ТУ производителя. Соответствие ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции».

Согласно п. 9 Технического задания объектом закупки является сметана: внешний вид и консистенция - однородная густая масса с глянцевой поверхностью. Вкус и запах чистые, кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов. Цвет белый с кремовым оттенком, равномерный по всей массе, жирностью 15% с сохранением целостности заводской упаковки, не

допускается: кислый, прогорклый, уксусный вкус, плесневелый или гниlostный запах, пенистая или творожистая консистенция. Требования к упаковке: полистироловый стакан весом 0,4 кг. ГОСТ 31452-2012 или ТУ производителя. Соответствие ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции».

Пунктом 62 ТР ТС 033/2013, в том числе на положения которого ссылается Общество в рассматриваемом заявлении, установлено, что продукция детского питания на молочной основе для детей дошкольного и школьного возраста должна выпускаться в обращение на таможенной территории Таможенного союза только фасованной и упакованной в герметичную упаковку. Жидкая продукция детского питания на молочной основе для детей дошкольного и школьного возраста должна выпускаться в упаковке объемом не более 2 л, пастообразные продукты детского питания - объемом не более 0,2 кг (для непосредственного порционного употребления в пищу).

Согласно п. 5.4.2 ГОСТа 32927-2014 масса нетто продукта в потребительской упаковке не должна превышать: 100 г - для продуктов питания детей раннего возраста; 200 г - для продуктов питания детей дошкольного и школьного возраста, что указывает на относимость его положений в случаях непосредственного порционного употребления продукта (творога) в пищу.

В ходе заседания Комиссией установлено, что непосредственное порционное потребление детьми указанных продуктов не предполагается, поскольку их закупка осуществляется в целях приготовления блюд утверждаемого (и согласованного) Управлением Роспотребнадзора по Тюменской области меню.

Включение в конкурсную документацию указанных требований, в том числе к упаковкам творога и сметаны, Заказчик также обосновывает необходимостью соблюдения положений санитарно-эпидемиологических правил и нормативов [СанПин 2.4.1.3049-13](#) «Санитарно-эпидемиологические требования к устройству, содержанию и организации режима работы дошкольных образовательных организаций» (утверждены постановлением Главного государственного санитарного врача Российской Федерации от 15 мая 2013 г. N 26) при организации питания пребывающих в МАДОУ д/с № 172 г. Тюмени детей.

Кроме того, указание на «весовое ведро до 18 кг», предполагает вариативность возможных предложений участников открытого конкурса.

При рассмотрении настоящего дела установлено, что за разъяснениями (устранениями возникших у Заявителя неясностей) Документации о закупке АО «Золотые луга» не обращалось, при этом Общество (вопреки доводам жалобы и пояснением представителей) являлось участником спорной закупки и его заявка была отклонена Заказчиком по далее изложенным основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закон о закупках целями регулирования настоящего Федерального [закона](#) являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2 настоящей статьи](#) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Как отмечено выше, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и в силу [ч. 2 ст. 2](#) Закона должно содержать 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.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 2 [части 1 статьи 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, реализация права заказчика на самостоятельное установление требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов.

Согласно протоколу рассмотрения, оценки и подведения итогов на участие в конкурсе с ограниченным участием в электронной форме от 26.11.2018 № 449384 заявка Общества отклонена за несоответствие документации о проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме в соответствии с пп. 1 п. 1 ч. 10 Положения о закупке и пунктов 9, 10 части 13.1 Документации о проведении конкурса, поскольку не представлены обязательные документы.

Частью 13 Документации о закупке установлены требования к содержанию документов, входящих в состав заявки на участие в конкурсе, в том числе согласно пунктам 9 и 10 в составе заявки должны быть представлены:

- копия ранее исполненного контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», либо в реестре договоров, заключенных по результатам закупок в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и копия (копии) документа (документов) о приемке поставленного товара, оказанной услуги за весь период действия контракта (договора);

- документы, подтверждающие обоснование предлагаемой цены договора в соответствии с требованиями раздела 25 конкурсной документации.

Именно отсутствие в составе заявки Общества перечисленных в пунктах 9 и 10 части 13 Документации о закупке документов повлекло правомерное отклонение заявки АО «Золотые луга».

С учетом изложенного и принимая во внимание потребность Заказчика в продуктах питания с заранее определенными характеристиками (для приготовления блюд утвержденного меню), неоднозначное и двусмысленное понимание описания товаров, в том числе иными хозяйствующими субъектами, не усматривается.

Ограничения конкуренции и нарушения принципов, закрепленных в п. [2 ч. 1 ст. 3](#) Закона о закупках, при рассмотрении настоящего дела Комиссией Тюменского УФАС в действиях Заказчика не установлены.

Напротив, спорная закупка осуществлена на конкурентной основе, поскольку в ней приняло участие пять хозяйствующих субъектов.

При этом иное толкование подателем жалобы положений действующего законодательства и Документации о закупке, не свидетельствует о неправомерности действий Заказчика.

По совокупности изложенного и за отсутствием доказательств иного, доводы Заявителя жалобы являются необоснованными. При этом в силу общих принципов гражданского законодательства хозяйствующие субъекты несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими действий.

Исходя из совокупности исследованных документов, Комиссия Тюменского УФАС России признает жалобу АО «Золотые луга» на действия МАДОУ д/с № 172 г. Тюмени необоснованной.

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Акционерного общества «Золотые луга» на действия Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения центр развития ребенка – детский сад № 172 города Тюмени при проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции (извещение № 31807101661) необоснованной.

Председатель Комиссии

М

Члены Комиссии:

М

О

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.