

Решение по жалобе ООО «ТОРГ СЕРВИС» на действия заказчика – АО «Производственное объединение «Завод имени Серго»

По делу № Т04-165/2016 от 06.06.2016 г.

Исх. № ПК-04/8113 от 10.06.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе: «...»

в присутствии представителя заказчика - АО «Производственное объединение «Завод имени Серго» «...» , в отсутствие представителя заявителя ООО «ТОРГ СЕРВИС», рассмотрев жалобу ООО «ТОРГ СЕРВИС» на действия заказчика – АО «Производственное объединение «Завод имени Серго» при проведении запроса котировок №31603657744 на предмет «0832-00216. Поставка молока и кефира для нужд АО «ПОЗИС»»,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении запроса котировок №31603657744 на предмет: «0832-00216. Поставка молока и кефира для нужд АО «ПОЗИС»» было размещено на сайте www.zakupki.gov.ru 17.05.2016г.

Дата начала подачи заявок – 16.05.2016г.

Дата рассмотрения заявок – 30.05.2016г.

Начальная (максимальная) цена договора – 2 766 900,00 рублей.

Суть жалоб, заявитель считает, что котировочная документация не отвечает требованиям действующего законодательства, а именно: заказчик составил документацию о закупке на конкретного производителя «Зеленодольский молочноперерабатывающий комбинат» без указания обязательного условия «или эквивалент», предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе), тем самым привел к ограничению конкуренции в отношении других участников закупки.

Данная жалоба рассматривается в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании части 1 статьи 2 Закон о закупках 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).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен 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.

Таким образом, закупочная деятельность данного заказчика регулируется Положением о закупках, а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При проведении закупки запроса котировок на предмет «0832-00216. Поставка молока и кефира для нужд АО «ПОЗИС»» (извещение №31603657744) заказчик руководствовался Единым Положением о закупке

государственной корпорации «Ростех», утвержденный Наблюдательным Советом Государственной корпорации «Ростех» (Приложение №1 к Протоколу №2 от 17.03.2016г.).

В соответствии с пунктом 10.3.6.(8) Единого положения о закупке заказчика, в документации о закупке допускается указание товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения продукции или наименование производителя без дополнения таких указаний словами «или эквивалент» в случаях, при приобретении товара только для целей последующей продажи в рамках осуществления заказчиком торговой деятельности без переработки и / или использования (потребления) этого товара в производственной деятельности заказчика.

Таким образом, процедура закупки соответствует требованиям законодательства о закупках, следовательно довод заявителя является необоснованным.

Вместе с тем, в ходе проведения внеплановой документарной проверки комиссией установлено следующее.

1. В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;
- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
- место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);
- форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);
- порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;
- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;
- место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;
- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с частью 4 статьи 5 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары (работы) изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок годности - период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению.

Согласно техническим требованиям к продуктам питания, указанным в документации установлен остаточный срок годности, а именно: «Молоко питьевое пастеризованное Российское, кефир обезжиренный -Остаточные сроки хранения или годности поставляемого товара должны быть не менее 70% от установленных изготовителем и действующими стандартами для данного вида товара».

Вместе с тем, согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами, а не процентным соотношением.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 16 Федерального закона от 2 января 2000 г. N 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» при разработке новых пищевых продуктов, материалов и изделий, новых технологических процессов их изготовления, упаковки, хранения, перевозок и реализации индивидуальные предприниматели и юридические лица обязаны, в частности, устанавливать сроки годности таких пищевых продуктов, материалов и изделий.

Также согласно письму Министерства экономического развития Российской Федерации от 04.09.2015г. №ОГ-Д28-11718 требования заказчиков об остаточном сроке годности продуктов питания, выраженные в процентах, могут повлечь за собой установление неравных условий для производителей продуктов питания, ограничение конкуренции и количества участников закупок, остаточный срок годности таких товаров, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого продукты питания сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой указанные товары сохраняют свою пригодность для использования по назначению.

Таким образом, не допускается установление остаточного срока годности продуктов питания, выраженного в процентах, следовательно заказчиком нарушено требование части 10 статьи 4 Закона о закупках.

2. В соответствии с частью 9 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

В ходе изучения закупочной документации, а именно: в пункте 34 информационной карты установлено следующее: Обжалование закупки - участники вправе обжаловать условия извещения и/или документации о закупке, действия (бездействие) заказчика, организатора закупки, закупочной комиссии, специализированной организации, оператора ЭТП в коллегиальном органе: АО «НПК «Техмаш». Адрес электронной почты для направления обращений: info@tstmash.ru. Почтовый адрес для направления обращений: 125212, г. Москва, ул. Ленинградское шоссе, д. 58, стр. 4».

Следовательно, вышеуказанные условия в документации являются неправомерными, нарушающими права участников закупки, в том числе требования части 9 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссией Татарстанского УФАС выявлены нарушения в Едином Положении о закупке государственной корпорации «Ростех».

1. В пункте 20.2.1 раздела 20.2 Единого Положения о закупке государственной корпорации «Ростех» установлено, договор по итогам процедуры закупки заключается:

1) в случае проведения торгов – не позднее 30 (тридцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги торгов, если иной срок не был указан в извещении и / или документации о закупке;

2) в случае проведения процедуры закупки в иной, отличной от торгов, форме – не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок не был указан в извещении и / или документации о закупке;

3) при проведении закупки у единственного поставщика договор заключается после официального размещения извещения и документации о закупке, кроме случаев, определенных в подп. 6.6.2(1) – 6.6.2(3), 6.6.2(37) – 6.6.2(40) Положения.

По мнению комиссии Татарстанского УФАС порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган, а ограничение процедуры является нарушением статьи 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, и части 4 статьи 18.1 Федерального закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 1 Федерального Закон о закупках следует, что целью регулирования данного Закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках, для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, а частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлены требования регулирования данного обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. Таким образом обжалование в

антимонопольном органе в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Определением Верховного Суда Российской Федерации от 02 февраля 2016 года № 309-КГ15-14384 отмечено, что Положение о закупке должно соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках и Законом о защите конкуренции, в соответствии с которым порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика(организатора торгов) в антимонопольный орган в процедуре, установленной статьей 18.1. Закона о защите конкуренции и частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчиком в Положении о закупках максимальный срок для подписания договора, что позволяет заключить договор сразу же после опубликования протокола подведения итогов торгов, в связи с чем, иные участники закупки лишены возможности обжалования результатов проведенных торгов по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, установленный в Положении о закупке срок заключения договора по результатам закупки, не учитывает закрепленную в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуру административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает возможности обращения с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

2. В соответствии пунктом 6.6.1 раздела 6.6 Единого Положения о закупке государственной корпорации «Ростех», закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом закупки и проводится в случаях, предусмотренных настоящим подразделом.

Согласно с подпунктом 20 пункта 6.6.2 раздела 6.6 Единого Положения о закупке государственной корпорации «Ростех», заключается договор с физическим лицом, не являющимся индивидуальным предпринимателем, при условии, что совокупный объем закупок у такого лица составляет не более 1 000 000 рублей, включая налог на доходы физических лиц, в течение одного календарного года.

Подпунктом 23 пункта 6.6.2 раздела 6.6 Единого Положения о закупке государственной корпорации «Ростех», заключается договор на оказание услуг спонсорской рекламы (рекламы, распространяемой на условии обязательного упоминания в ней о заказчике как о спонсоре) в соответствии с порядком формирования корпоративной политики в области спонсорства, утвержденным правовым актом Корпорации.

Таким образом, заказчик выбирает поставщика (исполнителя, подрядчика) на свое усмотрение, исходя из своего субъективного мнения, а не исходя из наиболее выгодных предложений участников, в том числе о цене контракта. Такой выбор заказчика приводит к коррупционным рискам.

Это противоречит основным целям Закона о закупках, таким как 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.

Данные действия по заключению договоров с единственными поставщиками, без проведения торгов, являются антиконкурентными, приводят к ограничению числа участников, имеющих намерение участвовать в торгах, более того отсутствует экономия денежных средств.

При закупке товаров, работ, услуг Заказчики должны руководствоваться:

- 1) информационной открытостью закупки;
- 2) равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевой и экономически эффективным расходованием денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТОРГ СЕРВИС» на действия заказчика – АО «Производственное объединение «Завод имени Серго» при проведении запроса котировок № 31603657744 на предмет «0832-00216. Поставка молока и кефира для нужд АО «ПОЗИС»», необоснованной.

2. Признать заказчика - АО «Производственное объединение «Завод имени Серго» нарушившим требования части 10 статьи 4, части 9 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать заказчику – АО «Производственное объединение «Завод имени Серго» предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках.

4. Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

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