

30 марта 2017 года

г. Ижевск

омиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

редседатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Удмуртского УФАС оссии; члены Комиссии: <...> - начальник отдела контроля закупок (отсутствует); <...> старший государственный инспектор отдела контроля закупок (отсутствует), <...> - едущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, <...> – ведущий специалист-ксперт отдела контроля закупок, <...> – специалист-эксперт отдела контроля закупок тсутствует), кворум соблюден;

а заседании Комиссии Удмуртского УФАС России от 23.03.2017г. в присутствии:

редставителей Заказчика - МАУ «Здоровое питание» (далее – Заказчик): <...> доверенность № 10 от 22.03.2017г.), <...> (доверенность от 15.03.2017г.);

редставителя заявителя - ООО «Перерабатывающий завод» (далее –Заявитель): ...> (протокол собрания учредителей от 15.10.2012г.);

а заседании Комиссии Удмуртского УФАС России от 30.03.2017г. в присутствии:

редставителей Заказчика - МАУ «Здоровое питание» (далее – Заказчик): <...> доверенность № 10 от 22.03.2017г.), <...> (доверенность от 15.03.2017г.); <...> распоряжение №222/мп-лс от 19.10.2016г.), <...> (доверенность № 11 от 29.3.2017г.);

редставителя заявителя - ООО «Перерабатывающий завод» (далее –Заявитель): ...> (протокол собрания учредителей от 15.10.2012г.);

лена Закупочной комиссии МАУ «Здоровое питание» (далее – Закупочная оmissия): <...> (приказ МАУ «Здоровое питание» №81 от 03.06.2014г.);

ассмотрев дело № АА 08-12/2017-24 Ж, № АА 08-12/2017-26 Ж по жалобам ООО Перерабатывающий завод» на действия Заказчика и Закупочной комиссии при роведении запроса котировок «Колбаски «Детские» для детского питания толиамид» (извещение в Единой информационной системе в сфере закупок № 1704871538, далее – Закупка),

с т а н о в и л а:

4.03.2017г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступила жалоба Заявителя (вх. № 084), жалобе присвоен № АА 08-12/2017-24 Ж. По мнению Заявителя, Заказчик в акупочной документации установил необоснованные требования к товару в части оказателя веса изделия - 82 гр и 102 гр, несоответствующие ГОСТ 31498-2012, оскільки в названном ГОСТе отсутствует требование к калибровке сосисок по весу 82 гр и 102 гр. Также в жалобе Заявитель указывает, что требование о соответствии звара СанПиН 2.4.5.2409-09 противоречит Российскому законодательству, поскольку

казанный СанПиН действует на территории Приднестровской Молдавской еспублики.

1.03.2017г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 2316). К жалобе присвоен № АА 08-12/2017-26 Ж. По мнению Заявителя, закупочная комиссия неправомерно приняла решение не заключать контракт с единственным участником запроса котировок ООО «Перерабатывающий завод». Также Заявитель указывает, что закупка должна была осуществляться в соответствии с нормами Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

На заседании Комиссии Заявитель поддержал доводы жалоб в полном объеме.

Представители Заказчика, член Закупочной комиссии с доводами жалоб не оспаривались по основаниям, указанным в письменных пояснениях. Представители Заказчика на заседании Комиссии пояснили, что показатели качества товара должны соответствовать требованиям ГОСТ 31498-2012 «Изделия колбасные вареные для детского питания. Технические условия», показатель веса «колбасок «Детских» для детского питания» - 82 гр и 102 гр установлен в соответствии с СанПиНом 2.4.5.2409-08 «Санитарно-эпидемиологические требования к организации питания обучающихся в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального и среднего профессионального образования», действующим на территории Российской Федерации, в котором рассчитан норматив ежедневного питания школьников, в том числе относительно колбасных изделий. Для соблюдения указанных нормативов Заказчиком разработано примерное меню, согласованное с Роспотребнадзором, в котором рассчитан готовый вес порции колбасных изделий (сосисок): 80гр и 100 гр. С учетом того, что при приготовлении вес сосисок уменьшается на 2 гр. В качестве доказательства Заказчик представил в материалы дела копии примерных меню. Также представители Заказчика пояснили, что в закупочной документации допущена техническая ошибка в последней цифре номера СанПиНа 2.4.5.2409-09, так как в Российской Федерации применяется СанПиН 2.4.5.2409-08.

По доводам жалобы № АА 08-12/2017-26 Ж член Закупочной комиссии пояснил, что для участия в Закупке была подана только одна заявка от участника закупки ООО «Перерабатывающий завод», который был признан единственным участником закупки, в связи с чем Запрос котировок признан несостоявшимся. Факт признания несостоявшимся запроса котировок не порождает обязанности Заказчика заключить контракт с участником закупки ООО «Перерабатывающий завод». Заключение контракта с единственным поставщиком является правом, а не обязанностью Заказчика, что установлено в пункте 14.6.1.4 Положения о закупках МАО «Здоровое питание», следовательно, принятое Закупочной комиссией решение об отказе заключения договора с Заявителем не противоречит требованиям Закона о закупках.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев жалобы Заявителя, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

9.03.2017г. Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение о проведении Запроса котировок (закупка № 31704871538) и закупочная документация. Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 1 279 080,00 рублей.

дата и время окончания срока подачи заявок – 15.03.2017г., 09:00.

дата и время рассмотрения заявок – 20.03.2017г., 23:00.

дата и время подведения итогов – 20.03.2017г., 23:00.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок №52544 от 16.03.2017г. для участия в закупке была подана только одна заявка от ООО «Перерабатывающий завод», которая признана соответствующей требованиям Закупочной документации. Закупка признана несостоявшейся. Также в абзаце 2 пункта 15 Протокола указано, что Закупочная комиссия приняла решение не заключать контракт с единственным участником запроса котировок ООО «Перерабатывающий завод».

На дату рассмотрения жалоб, договор не заключен.

Рассмотрев довод Заявителя о том, что Заказчик в закупочной документации ставил необоснованные требования к товару в части показателя веса изделия - 2 гр и 102 гр, несоответствующие ГОСТ 31498-2012 и СанПиН 2.4.5.2409-09, Комиссия Мурманского УФАС России считает его необоснованным в связи со следующим.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: 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 обосноваться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Составляющей частью Закупочной документации является «Приложение №2: техническое задание» (далее – Техническое задание). В Техническом задании Заказчик установил следующие требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам товара - колбаски «Детские» для детского питания (полиамид): «ГОСТ 31498-2012, Технический регламент Таможенного союза 34/2013. Внешний вид: батоны с чистой сухой поверхностью, без повреждения оболочки, наплывов фарша, слипов, бульонных и жировых отеков, консистенция: пружая. Вкус, запах- со слабовыраженным ароматом пряностей, слабосоленый, без

осторонних привкуса и запаха. Вид на разрезе: фарш равномерно перемешан, без устот, светло розового цвета или с оранжевым оттенком. Без ГМО, срок годности на момент поставки не менее 80% срока годности потребления. Оболочка должна иметь маркировку, характеризующую продукцию изделия и соответствовать ТР ТС 22/2011. Колбаски должны быть калиброваны по весу в соответствии с СанПиНом 2.4.5.2409-09 в сыром виде по заявкам заказчика: 82гр.;102гр».

Согласно разделу 1 ГОСТ 31498-2012 (далее – Стандарт), стандарт распространяется на вареные мясные колбасные изделия (колбасы, колбаски сосиски), сардельки), предназначенные для питания детей старше трех лет (далее – вареные колбасные изделия). Требования к качеству и требования, обеспечивающие безопасность, указаны в пункте 5.1 Стандарта.

В таблице 2 пункта 5.1 раздела 5 Стандарта установлены следующие показатели для колбасок (сосисок) «Детские», в том числе: 1) внешний вид: «Батончики с чистой поверхностью, без повреждения оболочки, наплывов фарша, слипов, бульонных и жировых отеков или батончики в оболочке или без нее, упакованные под вакуумом или в условиях модифицированной атмосферы. Допускается незначительное отделение бульона в упаковках»; 2) консистенция: «Нежная, в разогретом виде – рочная»; 3) вид на разрезе: «Фарш равномерно перемешан, без пустот, светло-озового цвета или с оранжевым оттенком» 4) запах и вкус: «Свойственные данному виду продукта с выраженным ароматом пряностей, слабосоленый, без посторонних привкуса и запаха», 5) форма и размер: «Батончики прямые или изогнутые ткрученные, перевязанные в натуральной или искусственной оболочке, или прикрепленные скобами в искусственной оболочке, длиной от 5 до 11 см, диаметром т 14 до 32 мм».

В таблице 1 СанПиН 2.4.5.2409-08 «Санитарно-эпидемиологические требования к организации питания обучающихся в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального и среднего профессионального образования» рассчитаны рекомендуемые среднесуточные наборы пищевых продуктов для обучающихся общеобразовательных учреждений, в том числе нормативы потребления колбасных изделий: 15-20 гр в сутки в зависимости от возраста ребенка.

При этом норматив потребления колбасных изделий указанных в таблице 1 СанПиН 2.4.5.2409-08 (действующий на территории РФ) соответствует нормативу, указанному Закупочной документации.

Данные нормативы заложены в основу примерного меню МАО «Здоровое питание», где Заказчиком рассчитан вес готового продукта в составе меню на две недели, который составляет 80 гр для детей в возрасте 7-11 лет, и 100 гр для детей в возрасте 2-18 лет.

При таких обстоятельствах, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что описание объекта закупки в части требования к показателю веса сосисок носит объективный характер, не противоречит требованиям ГОСТ 31498-2012 и СанПиН 2.4.5.2409-08, Закону о закупках.

Рассмотрев довод Заявителя о том, что закупка должна была осуществляться в соответствии с нормами Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Удмуртского УФАС России

становила следующее.

Организационно-правовой формой Заказчика является муниципальное автономное учреждение.

Согласно части 4 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные взаимоотношения, средств из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации автономным учреждениям на осуществление капитальных вложений в объекты государственной, муниципальной собственности на такие юридические лица при планировании и осуществлении ими закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие взаимоотношения, указанные в [пунктах 1 - 3 части 1 статьи 1](#) Закона о контрактной системе. При этом в отношении таких юридических лиц при осуществлении этих закупок применяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок и контроль в сфере закупок.

В иных случаях закупки товаров, работ, услуг муниципальными автономными учреждениями осуществляются в порядке, предусмотренном Законом о закупках (пункт 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

Поскольку рассматриваемая Закупка не предусматривает МАО «Здоровое питание» осуществление капитальных вложений в объекты муниципальной собственности, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода жалобы Заявителя.

Рассмотрев довод Заявителя о том, что Закупочная комиссия неправомерно приняла решение не заключать контракт с единственным участником запроса котировок ООО «Перерабатывающий завод», Комиссия Удмуртского УФАС России считает его обоснованным в связи со следующим.

Закупочная деятельность МАО «Здоровое питание» регламентируется Положением о закупках, утвержденным Наблюдательным советом МАУ «Здоровое питание» протокол №1 от 21.02.2017г. (далее – Положение о закупках).

Согласно абзацу 3 части 5.3 Положения о закупках комиссия по размещению заказов осуществляет рассмотрение, оценку, ранжирование предложений участников закупочных процедур и принимает решение по выбору победителя (победителей) закупочных процедур в соответствии с условиями закупки.

Рассмотрение и оценка котировочных заявок осуществляется в соответствии с частью 14.6 Положения о закупках, в том числе в подпункте 14.6.1.4 указано следующее: «В случае, если при проведении рассмотрения и оценки котировочная заявка только одного участника признана соответствующей требованиям документации о проведении запроса котировок, такой участник считается единственным участником запроса котировок. Заказчик вправе заключить договор с участником закупки, подавшим такую заявку на условиях документации о проведении запроса котировок, проекта договора и заявки, поданной участником. Такой участник не вправе отказаться от заключения договора с заказчиком».

Согласно подпункту 14.6.1.13 Положения о закупках Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая победителю или иному участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре запроса котировок.

Как установлено Комиссией Удмуртского УФАС России для участия в Закупке была подана только одна заявка от ООО «Перерабатывающий завод», которая признана соответствующей требованиям Закупочной документации, что отражено в протоколе рассмотрения заявок №52544 от 16.03.2017г. Вместе с этим из протокола рассмотрения заявок №52544 от 16.03.2017г. следует, что Закупочная комиссия приняла решение об отказе заключения договора с ООО «Перерабатывающий завод».

Поскольку согласно Положению о закупках Закупочная комиссия не наделена полномочиями по принятию решения об отказе от заключения договора с победителем или иным участником закупки, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что решение об отказе заключения договора с ООО «Перерабатывающий завод» принято Закупочной комиссией с нарушением частей 3, 14.6 Положения о закупках.

В связи с выявленным нарушением, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи Закупочной комиссией МАО «Здоровое питание» предписания об устранении выявленного нарушения путем исключения из протокола рассмотрения заявок №52544 от 16.03.2017г. абзаца 2 пункта 15.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1. Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в случае, если в ходе рассмотрения жалобы по существу комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В подпункте 14.6.1.13 Положения о закупках и пункте 19 Закупочной документации содержится положение о том, что Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора.

В пункте 20 Закупочной документации Заказчиком указано: «В случае, если победитель запроса котировок в течение пяти рабочих дней не направит Заказчику подписанный контракт, либо не предоставит протокол разногласий, победитель запроса котировок считается уклонившимся от заключения контракта».

При рассмотрении в совокупности указанных пунктов Положения о закупках и Закупочной документации, Комиссия Удмуртского УФАС России считает данные положения нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках в связи со следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

аким образом, положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков. В этой связи разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, рав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее - ГК РФ). Установленный ГК РФ принцип свободы договора (статья 421 ГК РФ) не устраняет необходимость соблюдения иных требований гражданского и антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно части 1 статьи 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Лицом, выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом (часть 4 статьи 447 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Поскольку Положение о закупках не является нормативным правовым актом, следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, Положение о закупках не может.

Обязательство участника закупки обязанности заключить договор, без ограничения права заказчика на немотивированный отказ от заключения договора с участником закупки не свидетельствует о соблюдении принципа равноправия по отношению к участникам закупки.

Основания для отказа от заключения договора должны быть мотивированы и связаны с объективным несоответствием участника закупки требованиям заказчика либо отсутствием потребности Заказчика.

ри таких обстоятельствах Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что подпункт 14.6.1.13 Положения о закупках и пункт 19 Закупочной документации, части наделения Заказчика правом отказаться от заключения договора без объяснения причин противоречат требованиям статей 1, 10, 447 ГК РФ, и является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

в связи с выявленным нарушением, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику - МАО «Здоровое питание» предписания об устранении выявленного нарушения путем исключения из Положения о закупках подпункта 14.6.1.13 и завершения процедуры Закупки без учета подпункта 14.6.1.13 Положения о закупках.

Указываясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов в порядке заключения договоров,

решила:

1. Признать жалобу по делу № АА 08-12/2017-24 Ж ООО «Перерабатывающий завод» на действия МАО «Здоровое питание» при проведении запроса котировок «Колбаски Детские» для детского питания (полиамид)» (извещение в Единой информационной системе в сфере закупок № 31704871538), необоснованной.

2. Признать жалобу по делу № АА 08-12/2017-26 Ж ООО «Перерабатывающий завод» на действия Закупочной комиссии МАО «Здоровое питание» при проведении запроса котировок «Колбаски «Детские» для детского питания (полиамид)» (извещение в Единой информационной системе в сфере закупок № 31704871538) обоснованной.

3. Признать Заказчика - МАО «Здоровое питание» при проведении запроса котировок «Колбаски «Детские» для детского питания (полиамид)» (извещение в Единой информационной системе в сфере закупок № 31704871538) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

4. Признать Закупочную комиссию МАО «Здоровое питание» при проведении запроса котировок «Колбаски «Детские» для детского питания (полиамид)» (извещение в Единой информационной системе в сфере закупок № 31704871538) нарушившей часть 5.3, 14.6 Положения о закупках.

5. Выдать Закупочной комиссии предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках путем исключения из протокола рассмотрения заявок №52544 от 03.03.2017г. абзац 2 пункта 15.

6. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках путем исключения из Положения о закупках подпункта 14.6.1.13 и завершения процедуры Закупки без учета подпункта 14.6.1.13 Положения о закупках.

астоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Удмуртской Республики.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>