

РЕШЕНИЕ

04.03.2020

Дело № 073/07/3.2 - 112/2020

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере законодательства о закупках в составе:

председателя - врио руководителя управления <...>;

членов - начальника отдела <...>;

- ведущего специалиста-эксперта <...>;

в отсутствие сторон

рассмотрев дело № 073/07/3.2 - 112/2020 по жалобе ООО «Океан рыбы» (далее - заявитель) на положения документации о проведении открытого аукциона в электронной форме № 32008860397 (наименование объекта закупки – «Поставка рыбной продукции»; заказчик – Областное государственное автономное учреждение социального обслуживания «Геронтологический центр «Забота» в г. Ульяновске», далее – заказчик; начальная (максимальная) цена договора – 1 960 810,00 руб.; срок окончания подачи заявок – 25.02.2020 г. в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального Закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон), и в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 1163 от 21.02.2020 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «Океан рыбы» на положения документации о проведении открытого аукциона в электронной форме № 32008860397.

Жалоба ООО «Океан рыбы» содержит указание на то, что требование об указании наименования производителя поставляемого товара в заявке участника является избыточным и не предусмотрено ни Положением о закупках заказчика ни Законам о закупках.

Кроме того, ООО «Океан рыбы» считает, что установление такого требования, как опыт поставок участника только аналогичной по ассортименту продукции, не соответствует Положению о закупке и нарушает права и интересы участника закупки.

На заседании Комиссии 02.03.2020 г. представитель ООО «Океан рыбы» поддержала доводы, изложенные в жалобе, а также указала, что Положение о закупке дает заказчику возможность установления дополнительного требования к участникам закупки о наличии опыта только в случае осуществления закупки на выполнение работ по капитальному строительству и ремонту.

Представители заказчика и председатель закупочной комиссии на заседании Комиссии 02.03.2020 г. с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения (вх. № 1338 от 02.03.2020 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Закупочная деятельность заказчика регламентирована Положением о закупках. Согласно разделу 1.8 Положения о закупках заказчика для осуществления конкурентной закупки разрабатывается документация с обязательным указанием требований к качеству, безопасности и характеристикам товаров, связанных с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. Заказчик оказывает социальные услуги в стационарной форме, в том числе посредством предоставления услуг питания согласно утвержденным нормативам. С целью исключения случаев попадания некачественной и контрафактной пищевой продукции в учреждение заказчик сформировал свои требования таким образом, чтоб при приемке продуктов питания уполномоченный специалист заказчика знал, товар какого производителя поставщик обязан передать и мог заблаговременно провести проверку достоверности указанных сведений. Заказчик вправе получить товар, безопасный в использовании, вспомогательные характеристики необходимы для обеспечения соблюдения норм в области организации общественного питания и обеспечить получателей социальных услуг пищевыми продуктами высоко качества. Документация не содержит требований о поставке товаров определённого производителя или указания на него, требований к количеству указываемых производителей также не установлено, что не ограничивает участника при формировании заявки. Кроме того, в ходе исполнения договора допускается замена производителей товаров, когда в результате такой замены предлагается товар, качество и характеристики которого не уступают качеству, установленному договором.

Аукционная документация содержит обязательные и дополнительные требования к участникам, а также условия допуска или отказа в допуске к участию в аукционе. Согласно условиям документации участник закупки допускается к аукциону в случае подтверждения опыта исполнения не менее двух договоров на поставку одноименного товара за последние три года. Документацией также установлено понятие одноименности продукции – однородные товары, состоящие из схожих компонентов, имеющие сходные характеристики, которые функционально взаимозаменяемы. Закон о закупках не содержит ограничений по установлению требований о наличии у участника опыта выполнения аналогичных договоров.

По мнению заказчика, установленные в документации требования не относятся к требованиям дискриминирующего характера и не влекут ограничения конкуренции, в том числе, путем предоставления преимущества конкретным участникам закупки.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 13:30 04.03.2020 г. для анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе www.zakupki.gov.ru 10.02.2020 г. были опубликованы извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 32008860397, наименование объекта закупки – «Поставка рыбной продукции» (начальная (максимальная) цена договора – 1 960 810,00 руб.).

18.02.2020 г. и 19.02.2020 г. были опубликованы разъяснения положений документации.

В соответствии с итоговым протоколом от 25.02.2020 г. на участие в указанной закупке не поступила ни одной заявки, торги признаны несостоявшимися.

Рассмотрев имеющиеся материалы, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Океан рыбы» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, законодательство о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 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 Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В своей деятельности заказчик руководствуется Положением о закупках Областного государственного автономного учреждения социального обслуживания «Геронтологический центр в г. Ульяновске», утвержденным протоколом заседания Наблюдательного совета ОГАУСО ГЦ в г. Ульяновске № 80 от 19.12.2018 г. (далее – Положение о закупках).

Согласно подпункту 2 пункта 1.3.2. Положения о закупках аукцион в электронной форме является одним из способов осуществления конкурентных закупок.

В соответствии с подпунктами 1, 4, 5, 8 пункта 1.6.1. Положения о закупках заказчик при подготовке и проведении закупки осуществляет, в том числе, следующие действия:

- определяет предмет закупки и способ ее проведения в соответствии с планом закупки;
- формулирует требования к участникам **конкретной** закупки и перечень документов, подтверждающих соответствие этим требованиям, а также критерии и порядок оценки и сопоставления заявок в соответствии с Положением о закупках;
- разрабатывает извещение и документацию о закупке согласно требованиям законодательства и Положением о закупках;
- размещает в ЕИС извещение о проведении конкурентной закупки, документацию о такой закупке, разъяснения положений документации о закупке и изменения, вносимые в нее.

Раздел 1 «Общие положения» и раздел 3 «Закупка путем проведения открытого аукциона» Положения о закупках регламентирует порядок проведения конкурентной закупки путем аукциона.

Пункт 1.8.1. Положения о закупках содержит указание на то, что документация разрабатывается заказчиком для осуществления конкурентной закупки, за исключением проведения запроса котировок.

Аналогичные требования установлены частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках.

Пунктом 3.3.1. Положения о закупках установлено, что аукционная документация должна содержать сведения, предусмотренные пунктом 1.8.2 Положения о закупках.

Согласно подпунктам 1, 2, 3 и 9 пункта 1.8.2. Положения о закупках в документации о закупке обязательно указываются, в том числе:

- требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, их безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, размерам, упаковке, отгрузке товара, результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, 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, его функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, их количественных и качественных характеристик;

- требования к участникам закупки.

Аналогичные положения закреплены в подпунктах 1, 2, 3 и 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, из Положения о закупках и Закона о закупках следует, что заказчик в целях осуществления конкурентной закупки формирует документацию, которая содержит, в том числе, требования к участникам и требования к составу и содержанию заявки на участие в закупке.

Право заказчика самостоятельно определять требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, установлено пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Часть 9 раздела 4 «Информационная карта» документации № 32008860397 содержит установленные заказчиком дополнительные требования к участникам закупки.

Так в части 1 раздела 4 «Информационная карта» документации № 32008860397 указаны требования к составу и содержанию заявки на участие в аукционе, в том числе:

- пункт 2.8: «Документы (их копии), подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям законодательства РФ и аукционной документации к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг:

1) 2 (два) исполненных договора (контракта), заключенных в рамках Закона №223-ФЗ либо в рамках Закона №44-ФЗ, на поставку одноименного товара в образовательные организации, медицинские организации, организации социального обслуживания собственными силами в 2017, 2018, 2019 г.г (стоимость такого исполненного договора (контракта) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены договора, на право заключить который проводится закупка). Одноименные товары признаются аналогичными по техническим и функциональным характеристикам товары, которые могут отличаться друг от друга незначительными особенностями (детальями), не влияющими на качество и основные потребительские свойства товаров, являются однородными по своему назначению и могут быть взаимозаменяемыми;

2) документы с указанием полного перечня передающихся (принимающихся) товаров, их количества, качества, информации относительно обнаруженных (или не обнаруженных) дефектов передаваемого (получаемого) товара, общей стоимости переданного (полученного) товара по представленным договорам (контрактам). Сведения о договоре должны быть в реестре договоров (по 223-ФЗ), о контракте – в реестре контрактов (по 44-ФЗ). При оценке опыта исполнения договоров поставки в объеме 20% начальной (максимальной) цены договора, на право заключить который проводится настоящая закупка, учитывается ассортимент только тех пищевых продуктов, которые приведены в разделе 6 «Техническое задание»;

- пункт 4: «Согласие участника аукциона на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией аукциона (должно содержать: наименование товара, наименование страны происхождения товара, наименование и местонахождение изготовителя товара, указание на товарный знак (при наличии), модель, артикул и т.д. предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям, установленным разделом 6. «Техническое задание»).

При этом, указание в заявке наименования и местонахождения изготовителя товара не требует предоставления каких-либо подтверждающих документов (договор между поставщиком и участником закупки, гарантийное письмо, соглашение о партнерстве и т.д.), а носит декларативный характер и подлежит обязательному включению в договор, заключаемый по результатам закупки, пунктом 6.5 которого предусмотрена возможность замены производителя товара в случае если будет поставлен товар равного или улучшенного качества.

Учитывая изложенное, Положение о закупках заказчика и Закон о закупках не содержат запрета или ограничения по установлению таких требований к участникам электронного аукциона как указание наименования и местонахождения изготовителя товара, а также требования по предоставлению документов, подтверждающих наличие опыта выполнения договоров с аналогичным предметом.

Доводы ООО «Океан рыбы» о том, что Положение о закупке дает заказчику возможность установления дополнительного требования к участникам закупки о наличии опыта только в случае осуществления закупки на выполнение работ по капитальному строительству и ремонту, не могут быть признаны состоятельными на основании следующего.

Пункт 10 части 1.8.2. Положения о закупке заказчика, регламентирующей требования к содержанию закупочной документации, устанавливает, что 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, в документации о закупке обязательно указываются требования к участникам закупки и перечень документов, которые необходимо представить участникам для подтверждения их соответствия.

Таким образом, исходя из указанной нормы при осуществлении 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, заказчик обязан установить дополнительные требования к участникам.

При этом подпункт 4 пункта 1.6.1. Положения о закупках дает право заказчику при подготовке и проведении закупки формулировать требования к участникам конкретной закупки и перечень документов, подтверждающих соответствие этим требованиям.

Также Комиссия Ульяновского УФАС России отмечает, что указание в заявке наименования и местонахождения изготовителя товара исходя из положений документации и Положения о закупках не связано с реализацией Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 г. № 925, устанавливающего приоритет товарам российского происхождения и содержащего порядок его применения.

Согласно ГОСТ Р 51303-2013 «Торговля. Термины и определения» ассортимент

товаров - набор товаров, объединенных по какому-либо одному или совокупности признаков (видам, классам, группам, моделям, размерам, цветам и/или иным признакам).

Приложение № 1 к разделу 6 «Техническое задание» документации № 32008860397 содержит ассортиментный перечень рыбной продукции, наличие опыта по поставке которого и будет рассматриваться в ходе рассмотрения заявок на участие на их соответствие пункту 2.8 части 1 и части 9 раздела 1 «Информационная карта» документации № 32008860397.

При этом, согласно пояснениям заказчика наличие опыта поставки продукции пищевых продуктов, ассортимент которых приведен в разделе 6 «Техническое задание» означает, что будут учитываться те договора и контракты (или их часть), предметом которых является рыбная продукция, а не ее отдельный вид.

Установленные требования (указание наименования и местонахождения изготовителя товар, а также требования по предоставлению документов, подтверждающих наличие опыта выполнения договоров с аналогичным предметом) предъявляются ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке и установлено в целях исключения риска ненадлежащего исполнения договора, своевременного удовлетворения потребностей заказчика и эффективного использования источников финансирования.

Учитывая изложенное, в действиях заказчика отсутствуют нарушения Положения о закупках и Закона о закупках и жалоба ООО «Океан рыбы» является необоснованной.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Океан рыбы» необоснованной.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

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

его принятия.