

## РЕШЕНИЕ

26 ноября 2015г.  
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Калинина О.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ПепсиКо Холдингс» на действия заказчика ФГБОУ ВПО «Сибирский государственный университет путей сообщения (СГУПС) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку напитков для комбината питания (№31502865424).

в присутствии представителей ООО «ПепсиКо Холдингс» «...» (по доверенности от 15.04.2013), ФГБУ ВПО «СГУПС» «...» (по доверенности от 25.11.2015)

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «ПепсиКо Холдингс» на действия заказчика ФГБОУ ВПО «Сибирский государственный университет путей сообщения (СГУПС) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку напитков для комбината питания (№31502865424). Заявитель сообщает следующее.

При проведении открытого аукциона в электронной форме были допущены следующие нарушения:

1. В Протоколе определения участников аукциона от 12.11.2015 г. членами комиссии была не допущена заявка ООО «ПепсиКо Холдингс» для участия в электронном аукционе по причине несоответствия заявки требованиям документации.

Ч.10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) указывает требования к информации, содержащейся в документации. Среди прочего Документация должна содержать требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик, его количественных и качественных характеристик.

В частности, в Документации указаны следующие требования:

8	Десерт (пюре) фруктовый в ассортименте, упакованный в тубу из комбинированного материала	0,2 литр	800
---	--	----------	-----

	объемом не более 0,2 литра.		
15	Напиток сокосодержащий с мякотью в ассортименте. Без добавления сахара, консервантов и красителей, упаковка полипак, бутылка объемом не более 0,45 литра. ТУ 9163-031-56232828-12	0,45 литр	9600

В заявке ООО «ПепсиКо Холдингс» была предложена следующая продукция:

8	Десерт (пюре) фруктовый «Агуша» в ассортименте, упакованный в тубу из комбинированного материала объемом 0,09 литра (по 10 штук в упаковке)	<p>Фруктовый микс «Агуша» в ассортименте:</p> <p>Пюре грушевое протертое гомогенизированное «Агуша». Продукт пастеризован. Состав: грушевое пюре, концентрированное грушевое пюре, регулятор кислотности. Пищевая ценность: углеводы 20,2 г, калий – 85,7 мг, Энергетическая ценность: 90 ккал. ТУ 9163-001-74401803-06. ГОСТ Р51074-2003, р. 3, р.4, п. 4.1, п. 4.13.2. Упакован в потребительскую тару Гуала пак. С крышкой емкостью 0,09 л. ОАО «ВБД Напитки», Россия.</p> <p>Срок годности 12 мес.</p> <p>Указанные значения пищевой ценности могут незначительно колебаться в зависимости от климатических условий произрастания и сортовых особенностей используемого сырья.</p>	шт	800
		«Фруктовый сад» Апельсиновый. Объем 0,385л, ПЭТ бутылка. Нектар апельсиновый не осветленный для детского питания. Состав: апельсиновый сок, сахар, регулятор кислотности – лимонная кислота, вода. Изготовлен из концентрированного сока. Объемная доля сока не менее 50%. Пищевая ценность на 100 г: углеводы не менее 12г, энергетическая ценность не менее 48 ккал. ТУ 9163-067-05269043-13. Соответствует требованиям технического		

15	<p>Напиток сокосодержащий с мякотью «Фруктовый сад» в ассортименте ПЭТ бытылка объем 0,385 литра</p>	<p>регламента (ФЗ от 27.10.2008 №178-ФЗ).</p> <p>«Фруктовый сад» Из смеси фруктов. Объем 0,385 л, ПЭТ бутылка. Нектар из смеси фруктов с мякотью для детского питания. Гомогенизированный. Состав: сок апельсиновый, яблочное пюре, ананасовый сок, мандариновый сок, сок из маракуйи, пюре из киви, пюре из гуавы, лимонный сок, сахар, регулятор кислотности – лимонная кислота, вода. Изготовлен из концентрированных соков и пюре.</p> <p>Объемная доля сока не менее 50%. Пищевая ценность на 100 г: углеводы не менее 11 г., энергетическая ценность не менее 44 ккал. ТУ 9163-067-05269043-13.</p> <p>Рекомендуется для питания детей дошкольного и школьного возраста (старше 3-х лет) Продукт стерилизован и асептически упакован. Этикетка на упаковке с четким обозначением наименования изделия, даты выработки. Без консервантов, красителей. Продукт не содержит ГМО. Нектар без осадка, однородной консистенции, свободно льющийся. Вкус, запах, и цвет соответствует натуральным плодам, из которых он получен. Упакован в потребительскую тару PET бутылка емкостью 0,385л. По 9 шт. в упаковке с условиями хранения при температуре от 0 до +25 гр. С относительной влажности не более 75%. Срок годности: 6 месяцев. ТУ соответствует требованиям безопасности, содержащимся в регламенте 178-ФЗ, а показатели безопасности технических условий, по которым выпускается соковая продукция, не противоречат показателям ГОСТов. Изготовитель: ООО «Лебедянский». Страна происхождения: Россия.</p>	шт.	9600
----	--	--	-----	------

Заказчик в Документации указал предельный размер (максимальную верхнюю границу) объема поставляемой продукции:

- для десерта фруктового - не более 0,2 ,
- для напитка сокосодержащего - не более 0,45 л,

Продукция, заявленная ООО «ПепскКо Холдингс» соответствует данному требованию:

- объем десерта (пюре) фруктового «Агуша» составляет 0,09 л и не превышает заявленного требования в 0.2 л.,
- объем напитка сокосодержащего с мякотью «Фруктовый сад» составляет 0,385 л, и не превышает 0,45 л.

Кроме того в протоколе рассмотрения заявок открытого аукциона в электронной форме №3150286524 указано, что «общее количество продукции в заявке по пп. 8, 15 не соответствует требуемому».

Количество продукции, указанной в Документации составляет:

- Десерт фруктовый - 800 шт.
- Напиток сокосодержащий - 9600 шт.

ООО «ПепсиКо Холдингс» в заявке указало количество продукции равное количеству, указанному заказчиком в Документации. Иного количества в тексте Документации не указано, поэтому ссылка на несоответствие заявленного объема продукции является необоснованной.

Ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), определяет принципы и основные положения закупки товаров, а также не допускает необоснованных ограничений по отношению к участникам закупки, а также устанавливает принцип отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки. Ч.3. ст. 6 Закона о закупках не допускает предъявления к закупаемым товарам требований по критериям и в порядке, не указанным в документации о закупке.

Таким образом, заявка на участие в аукционе была подана в полном соответствии с требованиями Документации.

## 2. Нарушены сроки оценки заявок участников.

Заказчик производит закупку товаров, работ и услуг на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Сибирский государственный университет путей сообщения» в соответствии с Федеральным законом №223-ФЗ (далее - Положение о закупке), а также Документации.

Документация о проведении закупки напитков для комбината питания была размещена заказчиком на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> 19.10.2015 г.

В п. 3.5.1 Положения о закупках и п.6.1. Документации установлено что: «В день и время, указанные в извещении о проведении электронного аукциона, осуществляется открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в электронном аукционе и закупочная комиссия Заказчика рассматривает поступившие заявки на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об Электронном аукционе».

В «Информационной карте» Документации указано:

Место и дата вскрытия, рассмотрения и оценки заявок	Место: 630049, г. Новосибирск, ул. Дуси Ковальчук, 191, ауд. Л-012. Дата»_13_» ноября 2015 аукцион: 16.11.2015 г. в 06-00
---	--

Однако протокол рассмотрения заявок открытого аукциона в электронной форме №3150286524 был размещен на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> 12.11.2015 г. в 13.00.

Таким образом, заказчиком либо нарушен срок размещения протокола оценки заявок, либо извещение и документация не содержат даты проведения оценки заявок на участие в аукционе.

3. Необоснованное отклонение заявок участников аукциона носит признаки ограничения конкуренции и фиктивности проводимого аукциона.

В соответствии с нормами ст. 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с П.3.5.6. Положения о закупке, «в случае, если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе принято решение об отказе в допуске к участию в электронном аукционе всех участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе, или о признании только одного участника закупки, подавшего заявку на участие в электронном аукционе, участником электронного аукциона, электронный аукцион признается несостоявшимся».

В случае если аукцион признан несостоявшимся, у заказчика появляется право заключить договор с единственным поставщиком (п. 5.1. Положения о закупке: «проведение закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется Заказчиком в следующих случаях: 5) конкурентная процедура закупки была признана несостоявшейся и (или) ее проведение не привело к заключению договора (при этом, договор заключается на условиях несостоявшейся процедуры)»).

При этом следует иметь ввиду, что ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» заявку на участие, а также предложение по предмету аукциона не подавало; ООО «Продуктив» в заявке не указало, продукцию под какими товарными знаками готово поставлять.

Подача участниками комплекта документов с явными нарушениями условий Документации свидетельствует о явном формальном характере действий участников. Заказчики, подавая документы на участие в аукционе, не могли не понимать, что заявка не будет допущена до участия в аукционе.

Более того, заказчик в течение последних трех лет заключал договор на поставку напитков исключительно с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия».

Таким образом, действия заказчика и участников направлены на признание аукциона несостоявшимся с целью заключения договора поставки с единственным поставщиком. Такие действия являются злоупотреблением правом и направлены на ограничение конкуренции.

ФГБОУ ВПО «Сибирский государственный университет путей сообщения (СГУПС)» представило следующие возражения (вх. №10732 от 23.11.2015) на жалобу ООО «ПепсиКо Холдингс».

Документация об открытом аукционе в электронной форме на поставку напитков для комбината питания разработана заказчиком в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Сибирский государственный университет путей сообщения» в соответствии с Федеральным законом №223-ФЗ и размещена на электронной площадке «ОТС-tender» 19.10.2015 №31502865424.

Перечень товара, необходимого заказчику для поставки приведен в документации в виде таблицы, где указаны характеристики товара, единица измерения и количество.

Раздел «характеристика товара» содержит описание напитков с указанием их упаковки - бутылки, банки, тубы с определенным объемом. Разделы таблицы «ед. изм.» и «количество, шт.» содержат указание на объем напитков, необходимый заказчику.

Согласно таблице общий объем всех напитков измеряется в литрах и посчитан, исходя из максимально допустимого объема упаковки и количества штук упаковок. Так:

- по п.8 таблицы заказчик запрашивает десерт фруктовый в ассортименте, упакованный в тубу объемом не более 0,2 литра, но при этом весь объем поставки данного десерта должен составлять 160 литров (0,2 литр x 800 шт.)

- по п.15 таблицы заказчик запрашивает напиток сокосодержащий с мякотью в ассортименте, упакованный в бутылку объемом не более 0,45 литра, но при этом объем поставки данного сока должен составлять 4320 литров (0,45 литр x 9600 шт.).

Заказчик согласен с утверждением, что если в техническом задании заказчиком указан только предельный максимальный размер упаковки, то участник правомерно может предложить к поставке продукцию в упаковке объемом меньше максимального значения, указанного заказчиком. Но при этом количество штук упаковок должно быть больше, чем указано при расчете объема продукции заказчиком, так как участник аукциона все равно должен предложить к поставке

общий объем продукции, соответствующий запросу заказчика.

Участник ООО «ПепсиКо Холдингс» в заявке на участие в аукционе на поставку напитков представил таблицу « Предложения по предмету электронного аукциона», согласно которой:

- по П.8 таблицы предложил десерт фруктовый «Агуша» в ассортименте, упакованный в тубу объемом 0,09 литра в количестве 800 штук, то есть общий объем десерта, предлагаемого к поставке, составляет 72 литра (0,09 литр x 800 шт.):

- по П.15 таблицы предложил напиток сокосодержащий с мякотью «Фруктовый сад» в ассортименте, упакованный в бутылку объемом 0,385 литра в количестве 9600 штук, то есть общий объем напитка, предлагаемого к поставке, составляет 3696 литров (0,385 литр x 9600 шт.).

Таким образом, участник ООО - «ПепсиКо Холдингс», предлагая напитки в упаковке меньшего объема, но в том же количестве штук упаковок, которые указаны заказчиком при расчете объема поставки, считает возможным предложить заказчику общее количество продукции по двум позициям технического задания объемом в два раза меньше, чем установлено техническим заданием заказчика.

Комиссия по закупкам заказчика - СГУПС правомерно считает предложение участника аукциона ООО «ПепсиКо Холдингс» по пунктам 8 и 15 таблицы заявки не соответствующим требованиям заказчика в части общего объема продукции, предлагаемой к поставке.

2. В соответствии с п.11 ч.10 ст. 4 Федерального закона №223-ФЗ документация заказчика должна содержать сведения, определенные положением о закупке, в том числе: место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Согласно пункту 6.1. документации об открытом аукционе в электронной форме и п.3.5.1 Положения о закупке товаров работ, услуг СГУПС - «В день и время, указанные в извещении о проведении электронного аукциона, осуществляется открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в электронном аукционе, и закупочная комиссия Заказчика рассматривает поступившие заявки на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Рассмотрение заявок на участие в аукционе не может длиться более пяти дней со дня начала рассмотрения заявок».

Исходя из указанных требований закона и положения, заказчик указывает в документации об аукционе дату предельного пятидневного срока рассмотрения и оценки заявок участника.

По аукциону №31502865424 согласно извещению и документации об аукционе: дата и время окончания заявок (т.е. открытие доступа) - 09.11.2015, дата окончания срока рассмотрения заявок – 13.11.2015. Протокол определения участников аукциона составлен и размещен на сайте 12.11.2015, то есть в установленный срок.

3. На участие в аукционе №3150286524 было подано три заявки: от ООО«ПепсиКо Холдингс», ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», ООО«Продуктив», Все три заявки

отклонены по разным причинам, указанным в протоколе.

Выводы заявителя жалобы о том, что подача заявок другими участниками носила формальный характер, является, по меньшей мере, необоснованным и некорректным заявлением.

В заявке ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» представлено около тридцати документов, но по технической ошибке не представлены форма заявки и описание товара.

В заявке ООО «Продуктив» предложен нормальный объем предлагаемого продукта (по П.9 таблицы предложен сок в упаковке 0,5 литра вместо требуемых не менее 0,33 литра, и в количестве штук 9980 вместо установленных 15120), но не указаны товарные знаки продукции.

Утверждение ООО «ПепсиКо Холдингс» о том, что действия заказчика и участников направлены на признание аукциона несостоявшимся с целью заключения договора поставки с единственным поставщиком, является неправомерным.

Заказчик - СГУПС не собирался и не заключал договор на поставку напитков с единственным поставщиком в порядке П.5.1 Положения о закупке заказчика.

19.11.2015г. извещением №31502975265 заказчиком повторно на той же электронной площадке выставлен открытый аукцион в электронной форме на поставку напитков и соков для комбината питания.

Комиссия Новосибирского УФАС России за заседании выслушала доводы представителя заявителя, изложенные в жалобе.

Комиссия Новосибирского УФАС России на заседании выслушала доводы представителя ФГБОУ ВПО «СГУПС», изложенные в возражении на жалобу.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

ФГБОУ ВПО «СГУПС» объявлен электронный аукцион на поставку напитков для комбината питания. Проректором СГУПС утверждена документация об указанном открытом аукционе, которой установлен перечень товара, необходимого для поставки.

Согласно п. 8 указанного перечня заказчику необходим десерт (пюре) фруктовый в ассортименте, упакованный в тубу из комбинированного материала объемом не более 0,2 литра. Количество туб в упаковке – не менее 10. Ед. изм. 0,2 л., Количество, шт. 800.

Согласно п. 15 указанного перечня заказчику необходим напиток сокосодержащий с мякотью в ассортименте. Без добавления сахара, консервантов и красителей, упаковка полипак, бутылка объемом не более 0,45л. ед. изм. 0,45л., Количество, шт.9600.

Общий объем напитков, необходимых заказчику не указан. ООО «ПепсиКо Холдингс» предложило данные товары с соблюдением требования к максимальному объему одной единицы товара (0,09л и 0,385л) и количеству (800



шт. и 9600 шт.)

Учитывая, что в перечне товара, необходимого для поставки, аукционной документации характеристика товара допускает поставку одной единицы товара объемом менее указанного заказчиком, указано количество товара в штуках, общий объем поставляемого товара в литрах отсутствует, право участника менять количество штук поставляемых напитков при изменении объема единицы товара не оговорено, требования ФГБОУ ВПО СГУПС согласно указанной аукционной документации ввели потенциальных участников закупки в заблуждение относительно количества поставляемых напитков, что могло привести к ограничению конкуренции между ними.

Возможное предложение участником большего количества единиц товара при меньшем объеме упаковке будет также не соответствовать требованию закупочной документации о количестве товара.

Таким образом, ФГБОУ ВПО «СГУПС» допущено нарушение порядка организации и проведения торгов.

Согласно извещению о проведении закупки напитков и соков для комбината питания ФГБОУ ВПО «СГУПС», дата окончания подачи заявок 09.11.2015, дата окончания срока рассмотрения заявок 13.11.2015. Дата и время проведения аукциона в электронной форме 16.11.2015 09-00.

В соответствии с п.11 ч.10 ст. 4 Федерального закона №223-ФЗ документация заказчика должна содержать сведения, определенные положением о закупке, в том числе: место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Согласно пункту 6.1. документации об открытом аукционе в электронной форме и п.3.5.1 Положения о закупке товаров работ, услуг СГУПС - «В день и время, указанные в извещении о проведении электронного аукциона, осуществляется открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в электронном аукционе, и закупочная комиссия Заказчика рассматривает поступившие заявки на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Рассмотрение заявок на участие в аукционе не может длиться более пяти дней со дня начала рассмотрения заявок».

Протокол определения участников аукциона опубликован 12.11.2015, что соответствует п.3.5.1 Положения о закупке товаров работ, услуг СГУПС, п. 6.1. документации об открытом аукционе в электронной форме.

ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» отказано в допуске к участию в закупке на основании п.п. 4 п. 5.1 общей части документации об аукционе: непредставление участником документов, необходимых для участия в аукционе – в заявке отсутствуют заявка на участие в электронном аукционе; предложение по предмету электронного аукциона (п.п. 1, 10 п. 4.6 Закупочной документации).

ООО «Продуктив» отказано в допуске к участию в закупке на основании п.п. 7 п. 5.1 общей части документации об аукционе – несоответствие заявки требованиям документации – в заявке участника нет указания на товарный знак или фирменное

наименование товара, предлагаемого к поставке (п/п 10 п. 4.6 Закупочной документации).

Таким образом, заявки всех участников были отклонены, в связи с чем, открытый аукцион признан несостоявшимся. Следовательно, основания для выдачи заказчику предписания об устранении нарушения порядка организации и проведения торгов отсутствуют.

При этом, признаки фиктивности проводимого аукциона не обнаружены.

В настоящее время ФГБОУ ВПО «СГУПС» вновь объявлено о проведении закупки напитков, соков для комбината питания (№31502975265).

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ПепсиКо Холдингс» на действия заказчика ФГБОУ ВПО «Сибирский государственный университет путей сообщения» (СГУПС) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку напитков для комбината питания (№31502865424) обоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.