

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1167/2021

«02» июля 2021 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

при рассмотрении жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

-<...>– генерального директора ООО «Агро»;

- <...> – представителя ООО «Агро» (доверенность от 21.01.2021 б/н),

-<...> - представителя МБУ «Комбинат Питания» (доверенность от 29.04.2021 № 09),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Агро» и материалы жалобы № 042/07/3-1167/2021,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «АГРО» на действия заказчика муниципального бюджетного учреждения «Комбинат питания» (далее – МБУ «Комбинат питания», Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку продуктов питания (молока и кисломолочных продуктов, творога, сметаны) в Кузнецком и Орджоникидзевском районах, извещение о проведении которого было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32110376738.

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно установил требование к продукции напиток кисломолочный «Наринэ» сладкий, в соответствии ТУ 10.86.10-040-37178230-2018, данному требованию отвечает только один производитель ООО «Беловское молоко».

Также Заказчик установил требование к участникам, не соответствующее нормам ФЗ № 223, а именно при описании продукта «Наринэ» указано Постановление Правительства РФ от 08.02.2017 № 145, которое распространяет свое действие только на продукцию, закупаемую в соответствии с ФЗ № 44.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 24.06.2021 № 05/1407э рассмотрение жалобы № 042/07/3-1167/2021 с использованием систем видеоконференцсвязи было назначено на 02.07.2021 г. на 11 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

01.07.2021 от ООО «Агро» поступило дополнение к жалобе по следующим доводам:

- Заказчик допустил нарушения в части не приостановления ЭТП АО «ОТС» закупки до рассмотрения жалобы по существу;

- аукцион состоит из 2 частей, в то же время функционал площадки предусматривает размещение всех документов в составе одной части, в связи с чем Заказчик при рассмотрении первых частей заявок видит все документы второй части, что противоречит ст. 23.5 Положения;

- Заказчик нарушил порядок проведения аукциона установленный ст. 23.5 Положения.

На заседании Комиссии Кемеровского УФАС России заявитель поддержал доводы жалобы.

02.07.2021 Заказчик с доводами заявителя. В документации в описании товара содержатся общие показатели, ссылки на ТУ нет. В описательной части технического задания указание конкретного ТУ является информационным. Было подано 2 заявки, отклонений участников не было. Заявителем была подана заявка в аналогичной процедуре без указания на конкретный ТУ.

Относительно дополнительных доводов жалобы ООО «Агро» в части срока и порядка нарушения проведения процедуры аукциона были внесены изменения в Положение. МБУ «Комбинат питания» произвел смену электронной площадки, это была первая закупка на площадке АО «ОТС», участники при аккредитации на ЭТП дают согласие на участие в процедурах в соответствии с установленным Регламентом ЭТП, должны ознакомиться с работой ЭТП до начала участия в аукционе.

Подробные пояснения имеются в материалах жалобы.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1167/2021, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц МБУ «Комбинат питания» (далее – Положение), которое разработано в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки продукции посредством аукциона в электронной форме регулируются статьей 23 Положения.

МБУ «Комбинат питания» утвердило Документацию о проведении аукциона в электронной форме на поставку продуктов питания (молока и кисломолочных продуктов, творога, сметаны) и опубликовало на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Документация).

В соответствии с п. 8 Документации установлено 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 в части описания предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках:

- Молоко цельное коровье пастеризованное. Массовая доля жира не менее 2,5%. Молоко питьевое, пастеризованное из коровьего молока. Продукт не должен содержать компоненты, полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов, искусственных красителей и ароматизаторов. Продукт готовый к употреблению. Используется при организованном детском питании. Показатели качества должны соответствовать требованиям ГОСТ 31450-2013 или ГОСТ 32252-2013.

Внешний вид: не прозрачная жидкость, без осадка. Консистенция: жидкая, однородная не тягучая, слегка вязкая. Без хлопьев белка и сбившихся комочков жира. Вкус и запах, характерные для молока, без посторонних привкусов и запахов, с легким привкусом пастеризации. Допускается сладковатый привкус. Цвет белый, равномерный по всей массе. Жировая фаза продукта должна содержать только молочный жир.

- Напиток кисломолочный йогуртный «Снежок». Массовая доля жира не ниже 2,5%. Снежок изготовлен из коровьего молока. Продукт не должен содержать компоненты, полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов, искусственных красителей и ароматизаторов. Продукт готовый к употреблению. Используется при организованном детском питании. Показатели качества должны соответствовать требованиям ТУ производителя.

Внешний вид и консистенция однородная, с нарушенным сгустком при резервуарном способе производства, с ненарушенным сгустком - при термостатном способе производства, в меру вязкая, при добавлении загустителей или стабилизирующих добавок - желеобразная или кремообразная. Вкус и запах чистые, кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов, в меру сладкий вкус (при выработке с подслащивающими компонентами). Цвет молочно-белый однородный.

- Кефир. Массовая доля жира не менее 2,5%. Кефир изготовлен из коровьего молока. Продукт не должен содержать компоненты, полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов, искусственных красителей и ароматизаторов. Продукт готовый к употреблению. Используется при организованном детском питании.

Показатели качества должны соответствовать требованиям ГОСТ 31454-2012.

Вкус и запах: чистые, кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов. Цвет: молочно-белый, равномерный по всей массе Консистенция и внешний вид: однородная.

- Варенец. С массовой долей жира от 0,5% до 3,9% включительно.

Варенец изготовлен из коровьего молока. Продукт не должен содержать компоненты, полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов, искусственных красителей и ароматизаторов.

Продукт готовый к употреблению. Используется при организованном детском питании. Показатели качества должны соответствовать требованиям ГОСТ 31667-2012. Вкус и запах: чистые, кисломолочные, с выраженным привкусом пастеризации, без посторонних привкусов и запахов. Цвет: от молочно-белого до светло-кремового, равномерный по всей массе. Консистенция: однородная, с нарушенным сгустком, без газообразования.

- Сметана. С массовой долей жира, не менее 15%.

Сметана изготовлена из коровьего молока. Продукт не должен содержать компоненты, полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов, искусственных красителей и ароматизаторов. Продукт готовый к употреблению. Используется для приготовления блюд при организованном детском питании.

Показатели качества должны соответствовать требованиям ГОСТ 31452-2012.

Внешний вид и консистенция: однородная густая масса с глянцевой поверхностью, допускается недостаточно густая, слегка вязкая консистенция с незначительной крупитчатостью. Вкус и запах: чистые, кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов. Цвет: белый с кремовым оттенком, равномерный по всей массе. Жировая фаза продукта должна содержать только молочный жир.

- Творог. С массовой долей жира не менее 5%. Творог изготовлен из коровьего молока.

Продукт не должен содержать компоненты, полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов, искусственных красителей и ароматизаторов. Продукт готовый к употреблению. Используется для приготовления блюд при организованном детском питании.

Показатели качества должны соответствовать требованиям ГОСТ 31453-2013.

Консистенция и внешний вид: мягкая, мажущаяся или рассыпчатая с наличием или без ощутимых частиц молочного белка. Запах и вкус: чистые, кисломолочные, без посторонних привкусов и запахов. Цвет: белый или с кремовым оттенком, равномерный по всей массе. Жировая фаза продукта должна содержать только молочный жир.

- Напиток кисломолочный «Наринэ» сладкий. Для детского питания сладкий, приготавливаемый из молока и ацидофильных молочнокислых лакто бактерий (*Lactobacterium acidophilum*, с добавлением сахара. Обогащенный пробиотическими микроорганизмами. Вкусовые ароматизаторы отсутствуют.

Продукт предназначен для питания детей дошкольного и школьного возраста (для детей старше 3-х лет), подтверждение свидетельством о государственной регистрации обязательно. Массовая доля жира 3,2 %.

Согласно Технического задания, которое является Приложением № 2 извещения о

проведении аукциона в электронной форме установлено следующее:

Описание объекта закупки: При составлении описания объекта закупки использовались:

ГОСТ 31450-2013 «Молоко питьевое технические условия»

ГОСТ 32252-2013 «Молоко питьевое для питания детей дошкольного и школьного возраста. Технические условия»;

ГОСТ 31453-2013 «Творог Технические условия»;

ГОСТ 31452-2012 «Сметана Технические условия»;

ГОСТ 31454-2012 «Кефир. Технические условия».

ГОСТ 31667-2012 «Варенец. Технические условия»;

СТО 32521278-001-2019 «Напитки кисломолочные»

ТУ 10.86.10-040-37178230-2018 «Наринэ для детского питания сладкий»

ТУ производителя. Снежок.

ТУ, СТО производителя.

Технические, функциональные (потребительские) характеристики товара указаны как в Документации без указания на конкретный ТУ производителя.

Товары (продукты питания), их качество, упаковка, маркировка должны соответствовать всем требованиям, установленным следующими нормативными актами РФ, в том числе:

- Поставляемый товар должен соответствовать характеристикам, установленным Заказчиком и не противоречить характеристикам и нормам, установленным
- ГОСТ 31450-2013 «Молоко питьевое технические условия»
- ГОСТ 32252-2013 «Молоко питьевое для питания детей дошкольного и школьного возраста. Технические условия»
- ГОСТ 31453-2013 «Творог Технические условия»;
- ГОСТ 31452-2012 «Сметана Технические условия»;
- ГОСТ 31454-2012 «Кефир. Технические условия».
- ГОСТ 31667-2012 «Варенец. Технические условия»;
- ТУ 10.86.10-040-37178230-2018 «Наринэ» для детского питания сладкий».
- ТУ производителя. Снежок;
- ТУ, СТО производителя.
- Технический регламент Таможенного союза "О безопасности молока и молочной продукции" (ТР ТС 033/2013);
- Технический Регламент Таможенного Союза 021/2011 «О безопасности пищевой продукции»;
- Технический Регламент Таможенного Союза 007/2011 «О безопасности продукции, предназначенной для детей и подростков»;
- Технический Регламент Таможенного Союза 022/2011 «Пищевая продукция в

части ее маркировки»; Техническим регламентом Таможенного союза 16.08.2011 № 005/2011 «О безопасности упаковки».

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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 содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целью 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, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств.

Из вышеназванного следует, что основной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности товара, что предполагает самостоятельность заказчиков в определении условий закупок и порядка её проведения, а также выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика в рамках проводимой закупки.

Заказчик при описании предмета закупки руководствовался техническими условиями, ГОСТ, санитарными нормами и иными документами, это является допустимым, потому что в них отражаются технические, функциональные характеристики и безопасность товара.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что описание предмета закупки соответствует п. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, так как при описании объекта закупки в Документации и в Техническом задании ссылка на конкретный ТУ производителя отсутствует.

Заказчиком соблюдены требования части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, так как

указаны характеристики продуктов питания и отсутствует указание на товарные знаки, фирменное наименование конкретного производителя.

Все участники закупки имеют равные условия при подаче заявки и могут предлагать к поставке товары, полностью соответствующие Документации и Техническому заданию.

В Документации отсутствует требование о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки. Участники закупки, являются участниками рынка реализации продуктов питания и имеют возможность поставить товар, соответствующий условиям закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия считает данный довод ООО «Агро» о том, что Заказчик необоснованно установил требование к продукции напитков кисломолочный «Наринэ» сладкий, в соответствии ТУ 10.86.10-040-37178230-2018 в нарушении ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, необоснованным.

Относительно довода заявителя о том, что Заказчик установил требование к участникам, не соответствующее нормам ФЗ № 223, а именно: при описании продукта «Наринэ» указано Постановление Правительства РФ от 08.02.2017 № 145, который распространяет свое действие только на продукцию, закупаемую в соответствии с ФЗ № 44, Комиссия Кемеровского УФАС России считает несостоятельным согласно следующего:

В Документации указано обоснование включения дополнительной информации: В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145, п. 5 Правил использования каталога, дополнительно указывает характеристики товара, отвечающие его потребности, обусловленной спецификой деятельности (закупка товаров для детского питания). К товарам для детского питания предъявляются повышенные требования.

На заседании Комиссии Кемеровского УФАС России заявитель не смог пояснить какие конкретно требования данного постановления нарушает Закон о закупках.

Согласно части 1 статьи 1 Закон о закупках целью регулирования 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, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств.

Данные сведения являются информационными, так как к детскому питанию предъявляются повышенные требования к безопасности товара. Данная ссылка на Постановление Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 не противоречит Закону о закупках.

Относительно довода заявителя о том, что Заказчик допустил нарушения в части не приостановления электронной площадкой АО «ОТС» аукциона в электронной форме до рассмотрения жалобы по существу Комиссия Кемеровского УФАС России считает несостоятельным согласно следующего:

Закупка проводилась на электронной площадке АО «ОТС».

Согласно п 18.1 Регламента работы электронной площадке АО «ОТС» (Регламент) приостановление и возобновление в ЭТП процедуры Закупки производится в ЭТП только в случае получения уведомления антимонопольного органа о принятии жалобы к рассмотрению (далее в настоящей статье – уведомление), предписания антимонопольного органа (далее в настоящей статье – предписание).

Приостановление Закупки заключается в блокировании для Организатора закупки, Заказчика, Участников закупки и остальных Лицензиатов возможности совершать предусмотренные Регламентом ЭП действия по заключению с использованием ЭТП договора в электронной форме по итогам Закупки.

Согласно Регламенту электронная площадка АО «ОТС» приостановила процедуру проведения аукциона на этапе заключения договора, соответственно другие этапы процедуры аукциона продолжались и на этом основании электронная площадка Заказчику направляла заявки участников для их рассмотрения.

Относительно доводов заявителя о том, что Заказчик допустил нарушения в части организации и порядка проведения аукциона в электронной форме, а именно: аукцион состоит из 2 частей, в то же время функционал площадки предусматривает размещение всех документов в составе одной части, в связи с чем Заказчик при рассмотрении первых частей заявок видит все документы второй части, а также порядок проведения самого аукциона противоречит ст. 23.5 Положения, Комиссия Кемеровского УФАС России считает состоятельным согласно следующего:

На заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель МБУ «Комбинат питания» подтвердила, что порядок проведения аукциона, указанный в ст. 23.5 Положения не соответствует порядку проведения аукциона Регламента ЭТП. Заказчик произвели смену электронной площадки и изменения в Положении еще не внес, изменения находятся в стадии согласования. Это была первая закупка на площадке АО «ОТС».

Участники при аккредитации на ЭТП дают согласие на участие в процедурах в соответствии с установленными регламентом ЭТП, должны ознакомиться с работой ЭТП до начала участия в аукционе, данное несоответствие не ограничило конкуренцию.

Регламент работы электронной площадки «ОТС-TENDER» АО «ОТС описывает функциональность программы для ЭВМ «ОТС-Trade», а также регулирует вопросы, связанные с порядком её использования для проведения процедур закупок товаров, работ, услуг в электронной форме в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), а также участия в них с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: tender.otc.ru/main/auction.

Аккредитация – предоставление юридическому или физическому лицу, в том числе индивидуальному предпринимателю, права использования электронной площадки «ОТС-TENDER» в части функциональности участия в закупках, проводимых в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ. Аккредитация осуществляется через сайт в сети «Интернет»: <http://otc.ru>.

Закупка – приобретение товаров, работ, услуг для нужд Заказчика с соблюдением определенной последовательности действий (способ Закупки), и закрепленной Извещением о закупке, документацией о закупке.

Согласно п. 2.1 Регламента, данный Регламент ЭП содержит описание функциональных возможностей Электронной площадки, а также условия и порядок проведения процедур Закупок и других конкурентных процедур, участия в Закупках и других конкурентных процедурах и устанавливает порядок взаимодействия Лицензиатов в процессе использования Электронной площадки.

Согласно п. 2.2 Регламента руководство пользователя, инструкции по работе на Электронной площадке, опубликованные в разделе «Документация» на сайте в сети Интернет otcs.ru, являются неотъемлемой частью Регламента ЭП.

Согласно п. 2.3 Регламента факт заключения Лицензионного договора является полным принятием условий настоящего Регламента ЭП и всех его приложений в редакции, действующей на момент заключения Лицензионного договора, а также всех дальнейших изменений (дополнений), вносимых в Регламент ЭП, в соответствии с условиями настоящего Регламента ЭП.

Комиссия Кемеровского УФАС России считает, что участники при аккредитации на ЭТП дают согласие на участие в процедурах в соответствии с установленными регламентом ЭТП, должны ознакомиться с работой ЭТП до начала участия в аукционе, однако данное несоответствие Положения заказчика и Регламента ЭТП вводит в заблуждение участников закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Агро» на действия Заказчика МБУ «Комбинат питания» обоснованной.
2. Признать Заказчика МБУ «Комбинат питания» нарушившим ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ст. 23.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МБУ «Комбинат питания».
3. Выдать предписание о совершении действия, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно: внести изменение в Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд МБУ «Комбинат питания» в части порядка проведения электронного аукциона в соответствии с регламентом работы электронной площадки на которой

проводится закупка.

4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.