

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 503-155

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1-99/2019

Резолютивная часть решения оглашена 11.07.2019 года
Тюмень

г.

В полном объеме решение изготовлено 16.07.2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

| | | |
|---------------------------|------|--|
| Председатель Комиссии: | М - | Заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства |
| члены комиссии: | М. - | Начальник отдела контроля органов власти, |
| | М - | Специалист-эксперт отдела контроля органов власти, |

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1-99/2019 по жалобе ООО «Торговая группа «Мясной двор» на действия МАУДО г. Ялуторовска «Детский сад № 7», при проведении конкурса с ограниченным участием в электронном виде на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты) (извещение № 31908004430), в присутствии представителей Заказчика – Т (доверенность № 24 от 11.07.2019),

А (доверенность № 25 от 11.07.2019, в присутствии представителя Заявителя В доверенность от 11.07.2019),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России (далее – Комиссия, Управление) 02.07.2019 (вх. № 6055) поступила жалоба ООО «Торговая группа «Мясной двор» (далее – Заявитель, Общество) на действия МАУДО г. Ялуторовска «Детский сад № 7» (далее – Заказчик), при проведении конкурса с ограниченным участием в электронном виде на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты) (извещение № 31908004430).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере

строительства.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из доводов жалобы следует, что по мнению Заявителя критерии оценки, определенные в документации под №№ 2, 5, 6 устанавливают преимущество для производителей мяса и мясных продуктов.

Присутствующие на рассмотрении жалобы представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, пояснив, что целью установления оспариваемых критериев является определение поставщика, для заключения договора, способного поставить продукты наилучшего качества. Установленные критерии позволяют убедиться в наличии возможности участника закупки выполнить условия поставки продуктов (критерии №№ 2, 5), а также лучшего качества (критерий № 6).

Комиссией Тюменского УФАС России при рассмотрении материалов дела установлено следующее.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Протоколом Наблюдательного совета МАУДО г. Ялуторовска «Детский сад № 7» от 20.07.2018 № 10, утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАУДО г. Ялуторовска «Детский сад № 7» (далее – Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, в том числе содержит требования к закупке, определяет порядок подготовки и проведения способов закупок, условия их

применения, порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются информационной открытостью, равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке. При этом не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать внутреннему положению о закупке, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

При этом не допускается предъявлять требования к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора по критериям которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Заказчиком 19.06.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908004430 о проведении конкурса с ограниченным участием в электронном виде.

Предметом закупки является поставка продуктов питания (мясо и мясные продукты).

Сведения о начальной цене договора: 1 625 022 руб. 10 коп.

В соответствии с п. 13.3 Положения о закупке, Заказчиком устанавливается Перечень отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием в электронной форме или аукционов в электронной форме и дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

Согласно п. п. 13.6, 13.7 Положения о закупке Перечень отдельных видов товаров, работ, услуг и дополнительных требований к участникам закупок устанавливается в Приложении № 1 к настоящему Положению. Перечень отдельных видов товаров, работ, услуг, содержит перечень документов для участников закупок, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в пункте 13.3 Положения о закупке.

В соответствии с Приложением № 1 к Положению о закупке Заказчика, установлен Перечень отдельных видов товаров, работ, услуг (далее – Перечень) закупки, которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием в электронной форме или открытых аукционов, аукционов в электронной форме на которые предъявляются дополнительные требования к участникам закупки.

Оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) превышает 500 000 рублей включено в указанный Перечень.

На основании п. 13.5 Положения о закупке Комиссия по закупкам вправе проверять соответствие участника закупок на соответствие дополнительным требованиям, указанным в п. 13.3. настоящего раздела. В случае, установления комиссией по закупкам недостоверных сведений в заявке участника закупок о соответствии дополнительным требованиям, указанным в п. 13.3. настоящего раздела, такой участник закупки отстраняется от участия в процедуре закупки в любой момент до заключения договора или Заказчик отказывается от заключения договора с победителем процедуры закупок, единственным участником процедуры закупок.

В соответствии с пп. 14 п. 13.1 Документации о проведении открытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты) (далее – Документация) заявка на участие в конкурсе, которую представляет Участник конкурса в соответствии с настоящей конкурсной документацией, должна быть подготовлена по форме, установленной настоящей конкурсной документацией, и содержать копии документов и сведения, необходимые для оценки заявки по критериям, содержащимся в конкурсной документации:

а) для подтверждения наличия собственного перерабатывающего производства - копии Формы № 1-натура-БМ. «Сведения о производстве, отгрузке продукции и балансе производственных мощностей» или Формы № ПМ-пром;

б) для подтверждения наличия финансовых ресурсов: совокупного годового оборота денежных средств за 2018 г. - копию бухгалтерской отчетности: копия отчета о движении денежных средств (форма по ОКУД 0710004);

в) для подтверждения наличия внедренной системы менеджмента безопасности пищевой продукции, применительно к производству, изготовлению и реализации – копию сертификата системы ХАССП применительно в совокупности к производству, изготовлению и реализации продуктов питания;

г) для подтверждения общего количество специалистов, состоящих в штате участника закупки, с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям: «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» - копии трудовых книжек, трудовых договоров, дипломов;

д) для подтверждения деловой репутации участника закупки (общее количество наград за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения за 2014-2019 г.г.) - копии дипломов, иных документов, подтверждающих получение награды.

В силу п. 13.2 Документации непредставление, либо частичное представление документов, несоответствие документов формам, установленным в пп. 1-13 конкурсной документации или частичное их заполнение расценивается комиссией по закупкам как несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, установленным конкурсной документацией и такие заявки отклоняются.

Приложением № 1 к Документации установлены критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе.

Величины значимости критериев оценки:

- минимальная значимость стоимостных критериев оценки 30%;
- максимальная значимость нестоимостных критериев оценки 70%.

Критерий № 2

Наличие собственного перерабатывающего производства (с приложением копии Формы № 1-натура-БМ «Сведения о производстве, отгрузке продукции и балансе производственных мощностей» или Формы № ПМ-пром) (максимальное значение – 100 баллов) – значимость критерия 20 %:

- отсутствие – 0 баллов;
- наличие – 100 баллов.

Критерий № 5

Общее количество специалистов, состоящих в штате участника закупки, с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям: «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» (с приложением копий трудовых книжек, трудовых договоров, дипломов) (максимальное значение – 100 баллов) - значимость критерия 15%:

- отсутствуют - 0 баллов;
- от 1 до 10 - от 1 до 50 баллов;
- от 11 до 20 - от 51 до 99 баллов;
- от 21 и выше - 100 баллов.

Критерий № 6

Деловая репутация участника закупки:

Общее количество наград за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения за 2014-2019 – значимость критерия 15%:

- отсутствуют - 0 баллов;
- от 1 до 20 - от 1 до 50 баллов;
- от 21 до 49 - от 51 до 99 баллов;
- от 50 и выше - 100 баллов.

Баллы по критериям 2-6 (Rbi) определяются по формуле:

$$HCBi = Ki / Kпред \times ПКБ$$

где:

Ki - предложение участника закупки в части значения характеристик по критерию оценки, заявка (предложение) которого оценивается.

Kпред - предельно необходимое заказчику значение характеристик по критерию оценки, указанное в документации по закупке;

ПКБ – предельное количество баллов по критерию оценки (показателю), указанное в документации по закупке.

По вопросу правомерности включения критерия оценки № 2 «Наличие собственного перерабатывающего производства (с приложением копии Формы № 1-натура-БМ «Сведения о производстве, отгрузке продукции и балансе производственных мощностей» или Формы № ПМ-пром)» Комиссия Управления приходит к следующему выводу.

В соответствии с пп. 14 п. 13.1 Документации для подтверждения наличия собственного перерабатывающего производства участник закупки в составе заявки представляет копии документов, необходимых для оценки заявки, а именно Форму № 1-натура-БМ «Сведения о производстве, отгрузке продукции и балансе производственных мощностей» или Форму № ПМ-пром.

Согласно указаниям по заполнению формы федерального статистического наблюдения, Форму федерального статистического наблюдения **№ 1-натура-БМ** «Сведения о производстве, отгрузке продукции и балансе производственных мощностей» предоставляют юридические лица всех форм собственности (кроме субъектов малого предпринимательства) - коммерческие организации, **осуществляющие производство продукции**, добывающих, обрабатывающих производств, производство и распределение электроэнергии, газа и пара, лесозаготовки и рыболовство, а также некоммерческие организации, производящие указанные виды продукции для реализации другим юридическим и физическим лицам.

Согласно указаниям по заполнению формы федерального статистического наблюдения, Форму федерального статистического наблюдения **№ ПМ-пром** "Сведения о производстве продукции малым предприятием" предоставляют субъекты малого предпринимательства (юридические лица и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица - индивидуальные предприниматели, независимо от численности работающих (кроме микропредприятий)), **осуществляющие производство продукции**, добывающих, обрабатывающих производств, производство и распределение электроэнергии, газа и пара, лесозаготовки, а также рыболовство.

Таким образом, указанные формы первичных статистических данных представляются в Федеральную службу государственной статистики юридическими лицами, а также физическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица - индивидуальными предпринимателями, **осуществляющими производство продукции**.

На основании изложенного следует, что требуемые формы (Форма № 1-натура-БМ, Форма № ПМ-пром) могут представить только производители продукции, что, в свою очередь, дает преимущество производителям мяса и

мясных продуктов и является ограничением числа участников закупки, так как у поставщиков продуктов питания (мясо и мясные продукты) не являющимися производителями данной продукции, отсутствует возможность представить требуемые формы (Форма № 1-натура-БМ, Форма № ПМ-пром).

По вопросу правомерности включения критерия оценки № 5 «Общее количество специалистов, состоящих в штате участника закупки с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям: «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» Комиссия Управления установлено следующее.

В соответствии с пп. 14 п. 13.1 Документации для подтверждения общего количества специалистов, состоящих в штате участника закупки с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям: «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» участник закупки в составе заявки представляет копии документов необходимых для оценки заявки, а именно копии трудовых книжек, трудовых договоров, дипломов.

В ходе заседания Комиссии установлено, что специалисты, состоящие в штате с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям: «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» необходимы при производстве мяса и мясных продуктов, необходимость в требуемых специальностях для осуществления деятельности по поставке (реализации) мяса и мясной продукции у поставщиков отсутствует.

При этом представителями Заказчика не доказана (не обоснована) необходимость установления данного критерия оценки, вместе с тем Комиссией при рассмотрении материалов дела не выявлено обстоятельств и документов, которые свидетельствуют о том, что отсутствие в штате хозяйствующего субъекта специалистов с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» приведет к снижению качества поставляемой продукции.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что оценивание участника закупки по критерию «Общее количество специалистов, состоящих в штате участника закупки, с высшим, средним профессиональным образованием по специальностям: «Технология (мясо и мясные продукты)», «Технология производства и переработки сельскохозяйственной продукции» не может быть поставлена в зависимость с предметом закупки - поставка мяса и мясных продуктов.

По вопросу правомерности включения критерия оценки № 6 «Деловая репутация участника закупки: Общее количество наград за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения за 2014-2019» Комиссия Управления установлено следующее.

В соответствии с пп. 14 п. 13.1 Документации для подтверждения деловой репутации участника закупки (общее количество наград за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения за 2014-2019) участник закупки в составе заявки представляет копии дипломов, иных документов, подтверждающих получение наград.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Между тем, награды за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения получает только производитель продукции, поставщик продуктов питания (мясо и мясные продукты) может не иметь соответствующих наград.

В соответствии со ст. 456 ГК РФ продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором, в том числе могут быть и награды за качество продукции.

Вместе с тем, наличие у участников закупки наград за качество продукции зависит от волеизъявления третьих лиц, что ограничивает количество участников закупки и создает преимущественные условия участия в запросе предложений участникам, являющимися производителями.

Также следует отметить, что объективной оценкой качества и безопасности продукции является только соответствие ее требованиям, установленным действующим законодательством РФ, государственным стандартам и техническим условиям. Наличие наград за качество продукции в различных конкурсах является субъективной оценкой организаторов конкурса.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара при поставке, которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт качества, сертификат

соответствия, и иные.

Учитывая изложенное, требуемые награды за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения обременяет участника закупки заблаговременно произвести/приобрести необходимый к поставке товар.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки требуемых наград за качество продукции в конкурсах регионального, федерального значения не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурса.

Таким образом, установление критериев оценки при проведении запроса предложений на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты), которые дают преимущественные условия участия в конкурсе производителям мясной продукции, а также установление значимости оспариваемых критериев оценки в совокупности 50 % может привести к ограничению круга потенциальных участников закупки, так как соответствие таким критериям поставщиков продуктов питания (мясо и мясные продукты) заведомо невыполнимо.

На основании вышеизложенного, Тюменским УФАС России сделан вывод, что действия заказчика по установлению критериев оценки, которые создают преимущественные условия производителям мясной продукции и гарантирует им получение заведомо больших баллов, приводит к нарушению принципов равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссией Тюменского УФАС России установлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках МАУДО г. Ялуторовска «Детский сад № 7» при проведении конкурса с ограниченным участием в электронном виде на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты), выразившееся в установлении критериев оценки (№№ 2, 5, 6), которые дают преимущественные условия производителям мясной продукции.

По совокупности изложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводам о признании жалобы ООО «Торговая группа «Мясной двор» на действия МАУДО г. Ялуторовска «Детский сад № 7», при проведении конкурса с ограниченным участием в электронном виде на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты) (извещение № 31908004430), обоснованной и необходимости выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговая группа «Мясной двор» на действия МАУДО г. Ялutorовска «Детский сад № 7», при проведении конкурса с ограниченным участием в электронном виде на поставку продуктов питания (мясо и мясные продукты) (извещение № 31908004430), обоснованной.
2. Признать в действиях МАУДО г. Ялutorовска «Детский сад № 7» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать МАУДО г. Ялutorовска «Детский сад № 7» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

М

Члены Комиссии:

М

М

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.