

31.03.2017 г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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» (далее – Федеральный закон №223-ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе: <.....>; при участии представителей <.....> (далее Заказчик): <.....>; представителей <.....> (далее – Заявитель): <.....>, рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика, в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при организации и проведении аукциона на поставку продуктов питания для <.....> в апреле 2017 года – июне 2017 года (извещение № 31704794827), в связи с несоответствием положений документации требованиям законодательства.

Заявитель в своей жалобе сообщает, что действия Заказчика по указанию в документации о закупке конкретных наименований закупаемых кисломолочных напитков («Целебный», «Бифилайф», «Бифимикс»), а также по установлению требований к качеству продукции путем указания на соответствующие технические условия (ТУ 9222-008-02069473-2004, ТУ 9222-001-14173891-04, ТУ 9222-001-66510777-2011), необоснованно ограничивают конкуренцию. Такое формирование требований к товару, являющемуся предметом закупки, указывает на наличие сговора Заказчика с конкретными производителями указанного товара с целью предоставления последним преимуществ перед иными потенциальными участниками торгов.

Заявитель просит рассмотреть документацию на предмет соответствия действующему законодательству Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также законодательству о защите конкуренции.

Представители Заказчика считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, так как для описания предмета закупки в документации установлены требования к качеству, которые соответствуют характеристикам, установленным документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации – техническими условиями (ч. 15 ст. 2 Федерального закона от 29.06.2015 №162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации»). Указание на конкретные технические условия, которым должен соответствовать закупаемый товар, по мнению Заказчика, не является ограничением конкуренции по отношению к поставщикам и/или производителям продукции.

Исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения Заказчика, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Иркутского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 1 Федерального закона №223-ФЗ одной из целей регулирования указанного закона являются помимо прочих создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности; эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупках для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции.

Пунктами 2 и 3 ч. 1 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, Федеральным законом №223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

Деятельность Заказчика в сфере закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц регламентирована Положением «О закупке товаров, работ, услуг для нужд <.....> (далее – Положение о закупках), утвержденным Наблюдательным Советом <.....>.

Заказчиком 15.02.2017 г. в единой информационной системе (<http://zakupki.gov.ru/>) (далее – ЕИС) опубликованы извещение и документация о проведении аукциона на поставку продуктов питания для <.....> в апреле 2017 года – июне 2017 года (извещение №31704794827). Дата окончания срока приема заявок – 07.03.2017 г. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов закупки – 09.03.2017 г.

Согласно извещению и документации о проведении аукциона, предмет закупки

разделен на 13 лотов, одним из которых является поставка напитка кисломолочного для <.....> в апреле 2016 года – июне 2016 года (лот №9).

Пункт 1 части 10 Федерального закона №223-ФЗ устанавливает, что 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.

В соответствии с пп. 1 п. 5.11 и п. 12.2.1 Положения о закупках Заказчик обязан указать в документации о закупке требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В п. 20 раздела I документации о закупке установлены следующие требования к напитку кисломолочному: «ТУ 9222-008-02069473-2004 напиток кисломолочный «Целебный» фруктово-ягодный диетического (лечебного и профилактического) питания, жирность 2,5%, и/или ТУ 9222-001-14173891-04, напиток кисломолочный фруктово-ягодный диетического (лечебного и профилактического) питания «Бифилайф», жирность 2,5%, и/или ТУ 9222-001-66510777-2011, напиток кисломолочный «Бифимикс», жирность 3,2%, либо ТУ производителя, соответствующему вышеуказанным ТУ. Пропорции каждого напитка в ассортименте определяются поставщиком. Допускается формирование ассортимента из одного, двух, либо всех трех видов напитков, по усмотрению поставщика. Технический регламент Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции ТР ТС 033/2013. Фасовка стаканчик 125 грамм. Остаточный срок годности товара на момент поставки - 100% от срока годности указанного производителем. Страна производитель Россия». В п. 3.9 «Форма заявки по лоту №9» раздела III «Форма заявки на участие в аукционе» документации о закупке содержатся аналогичные характеристики продукции.

Из указанных положений, следует, что ассортимент поставляемых кисломолочных напитков определяется поставщиком самостоятельно и может формироваться из трех, двух или одного напитка. Участником закупки может быть любой субъект, имеющий возможность поставить продукцию, соответствующую хотя бы одному из указанных в документации технических условий.

Пунктом 22 документации о закупке предусмотрено право любого претендента на участие в закупке направить Заказчику в письменной форме запрос о разъяснении положений документации об аукционе.

На участие в закупке по лоту №9 поданы заявки двух участников:

1. <.....> (наименование товара в заявке: продукт кисломолочный «Лактовит» и бифидойогурт «Бифилайф». Предложение о цене договора: 2 436 000, 00 рублей);
2. <.....> (наименование товара в заявке: биопродукты: «Целебный», «Бифилайф», «Бифимикс». Предложение о цене договора: 2 314 200, 00 рублей).

Ни один из указанных участников правом направления Заказчику запроса о разъяснении положений документации до окончания срока подачи заявок на участие не воспользовался, что свидетельствует о понятности формулировок, изложенных в документации о закупке, а также о согласии указанных лиц поставить товар в соответствии с требованиями документации.

Протоколом №04/2017 заседания закупочной комиссии Заказчика от 09.03.2017 г. оба претендента, подавшие заявки на участие в закупке, допущены к участию в аукционе. Аукцион признан состоявшимся. Победителем в закупке на право заключения договора поставки напитка кисломолочного для <.....> с 01 апреля 2017 г. по 30 июня 2017 года признано <.....>.

Комиссией Иркутского УФАС установлено, что жалоба подана Заявителем в антимонопольный орган после подведения закупочной комиссией Заказчика итогов закупки, результатом которой стало определение в качестве победителя аукциона не <.....>, а иного лица, заявившего наименьшее предложение о цене договора. Указанные обстоятельства являются свидетельством злоупотребления Заявителем своим правом на обжалование действий Заказчика при организации и проведении закупок товаров, работ и услуг.

В ходе рассмотрения жалобы, Заказчиком даны пояснения, согласно которым производителями продукции, составляющей предмет лота, являются помимо участников закупки: <.....>, <.....>, <.....>, <.....>, <.....>, <.....> и иные. Их продукция производится в соответствии с требованиями, указанными Заказчиком в документации о закупке. Это подтверждается информацией из Единого реестра сертификатов соответствия (<http://fsa.gov.ru>). Кроме того, подача Заявителем заявки на участие в закупке, свидетельствует о наличии у него возможности поставить товар, соответствующий требованиям документации.

По результатам рассмотрения жалобы, Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу, что указание конкретного наименования закупаемого товара, а также конкретных технических условий в документации о закупке не может быть признано в качестве условий, ограничивающих число участников закупки, так как в законодательстве в сфере закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц отсутствует запрет на указание в документации о закупке сведений о любых характеристиках предмета закупки (например, сведений о марке, товарном знаке и т.д.), в том числе в части указания конкретного наименования товара и технических условий, которым такой товар должен соответствовать. В соответствии с требованиями действующего законодательства заказчик самостоятельно принимает решение по формированию лотов на поставку товаров в соответствии с потребностями, спецификой деятельности с учетом соблюдения положений антимонопольного законодательства, а также основных принципов и целей законодательства о закупках. Действия Заказчика обусловлены целью своевременного и полного удовлетворения своих потребностей с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективного использования денежных средств. При этом Заказчиком не

ограничена возможность участия в закупке различных производителей и поставщиков закупаемого товара, спектр которых является широким на указанном товарном рынке, что в свою очередь способствует развитию конкуренции. Обстоятельств, указывающих на дискриминацию и необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки со стороны Заказчика, антимонопольным органом в ходе рассмотрения жалобы не установлено.

Таким образом, доводы жалобы о необоснованном указании в документации о закупке конкретного наименования закупаемого товара, конкретных технических условий, которым должна соответствовать продукция, а также о сговоре Заказчика с какими-либо поставщиками и (или) производителями продукции, являющейся предметом лота, с целью предоставления им преимуществ и установления дискриминационных условий по отношению к иным претендентам на участие в закупке, являются необоснованными.

Нарушений требований законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также законодательства о защите конкуренции в действиях Заказчика при проведении аукциона на поставку продуктов питания для <.....> в апреле 2017 года – июне 2017 года (извещение № 31704794827) не установлено.

На основании изложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> обратилось с жалобой на действия заказчика – <.....> при организации и проведении аукциона на поставку продуктов питания для <.....> в апреле 2017 года – июне 2017 года (извещение № 31704794827), необоснованной.
2. Копии решения направить в адрес Заявителя и Заказчика.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии

<.....>

<.....>

Решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания

антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.