

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21094/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.12.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), в составе: рассмотрев жалобу ООО «ВЕСТА» (далее также - Заявитель) на действия ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку продуктов питания для обеспечения регулярным питанием пациентов для нужд Клинического центра ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2021 году (реестровый № 32009716089, далее — Конкурс),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса, мотивированная несогласием с положениями Конкурсной документации Заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с требованием о представлении в составе заявки опыта сопоставимого характера одной или нескольких следующих товарных групп: молочные продукты, мясные продукты, рыбные продукты, яйцо, масложировая продукция, бакалейные товары, плодоовощные товары, что по мнению Заявителя искусственно сужает и ограничивает круг исполненных контрактов которые могли быть представлены в качестве подтверждающих наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В Приложении № 4 «Порядок оценки заявок» указан Критерий оценки: «Наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг»

Значимость критерия оценки: 40%

Коэффициент значимости критерия оценки: 0.4 (КЗ1а)

Показатель критерия оценки: «Опыт участника по успешной поставке продуктов питания» (НЦБ1)

Наличие у участника закупки опыта выполнения сопоставимых предмету конкурса работ, заключенных и исполненных (без штрафов, пеней, неустоек) контрактов (договоров), за период с 2017 г. до даты подачи заявки (включительно), заключенных по результатам проведения закупок/торгов в соответствии с Федеральными законами №44-ФЗ и/или №223-ФЗ.

Под сопоставимым характером подразумеваются работы по поставке продуктов питания одной или нескольких следующих товарных групп: молочные продукты, мясные продукты, рыбные продукты, яйцо, масложировая продукция, бакалейные товары, плодоовощные товары.

Стоимость одного исполненного контракта (договора) по выполненным работам, сопоставимых по характеру должна быть не менее 20% от НМЦК настоящей закупки.

Документами, подтверждающими наличие опыта работ сопоставимых по характеру и объему предмету закупки, являются в совокупности:

- копии исполненных контрактов/договоров по выполненным работам, сопоставимых по характеру и объему предмету настоящей закупки, со всеми приложениями и изменениями (при наличии), с указанием номера реестровой записи процедуры торгов/закупки, по результатам которой заключен контракт/договор;

- копия акта (актов) выполненных работ.

Предоставленные документы не засчитываются в случае, если не соответствуют вышеприведенным требованиям.

Порядок оценки заявок по показателю:

Оценка в 0 баллов по показателю присваивается участнику, если:

- не представлены документы, соответствующие вышеприведённым требованиям;

Далее баллы присваиваются в зависимости от количества предоставленных документов, подтверждающих наличие сопоставимого опыта:

- 1 контракт/ договор, соответствующий всем установленным требованиям – 10 баллов;

- 2 контракта/ договора, соответствующие всем установленным требованиям – 20 баллов;

- 3 контракта/ договора, соответствующие всем установленным требованиям – 30 баллов;

- 4 контракта/ договора, соответствующие всем установленным требованиям – 50 баллов;

- 5 и более контрактов/ договоров, соответствующих всем установленным требованиям – 100 баллов.

$D_{i1}$  = Количество баллов, присужденное  $i$ - му участнику ( $D_{i1}$ ) x  $K_{31a}$

Количество баллов, присужденное  $i$ - му участнику по показателю критерия оценки, определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов комиссии, присуждаемых заявке по показателю критерия оценки:

$$D_{i1} = (K_1 + K_2 + \dots + K_n) \div n$$

где:

$D_{i1}$  – количество баллов, присуждаемое  $i$ -ой заявке по указанному показателю критерия оценки;

$K_1$  – значение в баллах, присуждаемое 1-ым членом комиссии  $i$ -ой заявке по указанному показателю критерия оценки;

$K_2$  – значение в баллах, присуждаемое 2-ым членом комиссии  $i$ -ой заявке по указанному показателю критерия оценки;

$K_n$  – значение в баллах, присуждаемое  $n$ -ым членом комиссии  $i$ -ой заявке по указанному показателю критерия оценки;

$n$  – количество членов комиссии.

Комиссия считает необходимым отметить, что Заказчиком по спорному показателю некорректно установлен порядок оценки заявок участников, а именно то обстоятельство, что к оценке принимается только опыт сопоставимого характера по следующим товарным группам: молочные продукты, мясные продукты, рыбные продукты, яйцо, масложировая продукция, бакалейные товары, плодоовощные товары.

Заявитель в жалобе также указал, что сопоставимым опытом может служить опыт оказания услуг по организации питания, так как 70% ресурсов исполнителя (финансовых и человеческих) затрачиваются на поиск, приобретение, транспортирование к месту оказания услуги продуктов питания. Таким образом, подтверждение поставщиком наличия опыта оказания услуг по организации питания, безусловно подтверждают в том числе его опыт по поставке продуктов питания.

По мнению Комиссии, Заказчиком необоснованно сужен принимаемый опыт, поскольку вид деятельности учреждения по другим договорам оказания схожих услуг не влияет на уровень квалификации участника Конкурса. Наличие данного критерия ведет к ограничению конкуренции, так как участники Конкурса, имеющие опыт оказания услуг по организации питания при оценке заявок не получают по критериям Заказчика никаких баллов. Кроме того, на заседании Комиссии Заказчик фактически подтвердил сопоставимость такого опыта.

Таким образом, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку сведения об опыте участника Конкурса по организации питания необоснованно не оцениваются Заказчиком.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии и в письменных возражениях не представил объективных доказательств необходимости сужения необходимого опыта по предмету Конкурса определенными учреждениями.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, данный довод жалобы Заявителя признается Комиссией обоснованным.

Также по мнению Заявителя, требования Заказчика, предъявленные к заполнению заявки при конкретизации показателей товара, подлежащего поставке, затрудняют возможность подачи заявки на участие в Закупке.

Согласно пункту 1.1 Проекта договора Поставщик обязуется передать Заказчику на условиях настоящего Договора продукты питания для обеспечения регулярным питанием пациентов (далее – Товар) по наименованиям, в количестве и с характеристиками, согласно Спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью настоящего Договора, а Заказчик обязуется принять и оплатить поставленный Товар в соответствии с условиями настоящего Договора.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу пункта 1 части 10 статьи 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.

Пункт 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусматривает установление в документации о конкурентной закупке требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В пункте 7 Информационной карты указано, что конкретные требования к количеству товара, а также сведения о начальной (максимальной) цене единицы товаров, являющихся предметом закупки указаны в техническом задании (приложение № 3 к настоящей документации).

Согласно пункту 2.1 Технического задания предлагаемая продукция по качеству и

безопасности должна соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, в том числе Техническому регламенту Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» ТР ТС 033/2013 и Постановлению Главного государственного санитарного врача РФ от 19.01.2005 № 3 «О введении в действие СанПиН 2.3.2.1940-05».

На всю продукцию должны быть представлены оригиналы или копии, заверенные лицом, подписывающим заявку на участие в конкурсе (либо лицом, подписывающим договор) деклараций о соответствии (в случаях, когда продукция подлежит обязательному декларированию соответствия, с указанием кода ОКП), санитарно-эпидемиологических заключений Роспотребнадзора; удостоверений о качестве, ветеринарных справок (свидетельств), протоколов об отсутствии ГМО (при поставке продукции).

Поставщик должен осуществлять контроль качества продуктов питания требованиям документации.

В Приложении № 1 к техническому заданию сама спецификация содержит табличную форму необходимых продуктов питания с указанием необходимого ГОСТ по каждой из 70 позиций.

Требования к товарам были сформулированы в соответствии с положениями государственных стандартов.

Комиссия отмечает, в силу того, что Заказчиком в Конкурсной документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то Заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки требование о необходимости заполнения участниками предлагаемого значения, поскольку потребность Заказчика будет удовлетворена, в том числе и посредством выражения участниками закупки согласия на поставку товара, соответствующего требованиям Спецификации Приложения № 1 Технического задания.

Более того, Заказчиком в Конкурсной документации требования к товарам в большинстве случаев установлены безальтернативным способом предоставления значения, например по товару:

41 «Крупа манная», участник Закупки должен указать следующие характеристики относительно товара: «Запах: Свойственный манной крупе, без посторонних запахов, не затхлый, не плесневый; Вкус: Свойственный манной крупе, без посторонних привкусов, не кислый, не горький; Наличие минеральной примеси: при разжевывании манной крупы не должно ощущаться хруста».

52 «Мука пшеничная», участник Закупки должен указать следующие характеристики относительно товара: «Вкус: Свойственный пшеничной муке, без посторонних привкусов, не кислый, не горький; Запах: Свойственный пшеничной муке, без посторонних запахов, не затхлый, не плесневый; Наличие минеральной примеси: при разжевывании муки не должно ощущаться хруста»;

55 «Пюре мясное детское», участник Закупки должен указать следующие характеристики относительно товара: «Запах: Приятный, свойственный данному виду продукта; Вкус: Слабосоленый, свойственный данному виду продукта».

При этом Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки.

Вместе с тем, не понятно как участник в составе заявки должен указать сведения о вкусе и запахе, его приятности и свойственности, посторонних привкусов и запахов, без наличия товара на момент подачи заявку и без проведения соответствующих испытаний.

Кроме того, представителями Заказчика не доказано, что для выполнения конкретной поставки по Закупке необходимо использование каких-либо уникальных товаров, без наличия конкретных сведений о которых в заявках участников которых исполнение договора невозможно.

Таким образом, Заказчику в Документации достаточно предусмотреть возможность участникам Закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в Техническом задании, и не предусматривать обязанность по заполнению участниками Закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены Заказчиком в Документации.

В свою очередь, указанное изменение сократит возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик в приложении к Техническому заданию, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

Более того, все конкретные показатели, соответствующие установленным в Документации, содержатся в ГОСТе, ссылка на который имеется в указанной документации с подробным описанием его требований.

В связи с чем представление участниками согласия на готовность поставки продукции в соответствии с требованиями ГОСТа предупреждает отклонение заявки по формальным основаниям.

Положения Закона о закупках не обязывают участника Закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с этим, требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в Закупке.

Названный правовой подход, изложенный в п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом РФ в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором суд указал, что желание Заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара, после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу

обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 Закона о контрактной системе.

Комиссия полагает возможным применить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации, к рассматриваемым правоотношениям. Предъявление к участнику Закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей сопутствующих комплектующих товара, в отношении которого Заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (п. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что Конкурсная документация Заказчика не отвечает принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВЕСТА» (ИНН 7706758198, ОГРН 1117746491763) на действия ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (ИНН 7704047505, ОГРН 1027739291580) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Установить в действиях ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-21094/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.12.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе: руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 08.12.2020 по делу № 077/07/00-21094/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку продуктов питания для обеспечения регулярным питанием пациентов для нужд Клинического центра ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2021 году (реестровый № 32009716089, далее — Закупка):

1. Заказчику отменить протоколы, составленные при проведении Закупки, в случае их составления.

2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением каждого участника о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.

3. Заказчику внести изменения в Конкурсную документацию с учётом решения Комиссии от 08.12.2020 по делу № 077/07/00-21094/2020.

1. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока отведенного на подачу заявок на участие такой закупке с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.

2. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок и рассмотрения заявок, подведения итогов.

3. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положения о закупках, Закупочной документации.

4. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС)

5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 18.01.2021.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 20.01.2021 включительно с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.