

РЕШЕНИЕ

по жалобам ООО «Альянс-М» (вх. №003864)

«09» апреля 2019 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Хаснуллин Н.А., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Белова А.Н., начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Раев М.А., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

в присутствии представителя: ООО «Альянс-М» - <...> (по доверенности); МАДОУ «Детский сад № 12» - <...> (предъявлен паспорт);

рассмотрев жалобу ООО «Альянс-М» (ИНН: 593997071), (вх. №003864) (далее – заявитель) на действия МАДОУ «Детский сад № 12» г. Перми (ИНН: 5904234890); Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 12» г. Перми (далее – организаторы торгов) при организации и проведении открытого конкурса на поставку продуктов питания (извещение № 31907568643, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт),

УСТАНОВИЛА:

26.03.2019 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба ООО «Альянс-М», в которой указано на незаконные действия организатора торгов при проведении оценки и сопоставления заявок закупочной комиссии, выразившиеся в непринятии протоколов исследования товара на соответствие ГОСТ, а также протоколов исследования по жирно кислотным показателям товара, которые повлекли нарушение порядка определения победителя и существенное нарушение прав заявителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения, указывает на отсутствие каких-либо нарушений Закона о закупках и Положения о закупках при проведении рассматриваемого конкурса, просит признать жалобу необоснованной.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1, п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 июля 2011 года N 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.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг обществами установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (п. 1 ч. 2 ст. 1) (далее – Закон о закупках).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии со ст. 2, ч. 1 ст. 4 Закона о закупках, при проведении закупок заказчик – хозяйственное общество обязано руководствоваться, в том числе, утвержденным наблюдательным советом общества и размещенным в единой информационной системе не позднее пятнадцати дней со дня утверждения положением о закупке, в котором должны содержаться требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки, положения.

В ч. 2 ст. 4 Закона о закупках установлено, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации (Постановление Правительства РФ от 17.09.2012 г. № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Правила формирования плана закупки товаров)).

Размещение плана закупки, информации о внесении в него изменений на официальном сайте осуществляется в течение 10 календарных дней с даты

утверждения плана или внесения в него изменений. Размещение плана закупки на официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года. План закупки считается размещенным на официальном сайте надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения в общедоступной части официального сайта структурированного вида плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённого Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908).

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и Положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (ч. 5 ст. 3 Закона о закупках).

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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. 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.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (ч. 12 ст. 4 Закона о закупках).

2. При проведении рассматриваемых закупок, Заказчик руководствовался Положением о закупке Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №12» г. Перми (далее – Положение); Конкурсной документацией на право заключить договор на поставку молока и молочной продукции во II квартале 2019 г. для нужд МАДОУ «Детский сад № 12» (далее – Документация).

В извещении о проведении закупки № 31907568643 на официальном сайте опубликованы: дата начала приема заявок - 25.02.2019 г., дата рассмотрения заявок - 14.03.2019 г., дата подведения итогов закупки – 15.03.2019 г.

При осуществлении закупки заказчик обязан руководствоваться требованиями Закона о закупках, Положения о закупках заказчика, а также иными нормативно-правовыми актами, регулирующими закупочную деятельность.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках, При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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. 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.

В силу п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, Любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления 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.

Согласно ч. 9,10 статьи 3.2 Закона о закупках, для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе

частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона. Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с ч. 6, 6.1 статьи 3 Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. 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. При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения

этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В ч. 6 раздела 4 Документации указано, что заявка на участие в конкурсе в электронной форме должна содержать сертификаты, соответствия, декларации соответствия ГОСТ, ТУ, за исключением продукции, не подлежащей обязательной сертификации согласно действующему законодательству РФ.

Молочная продукция подлежит обязательному декларированию соответствия требованиям технического регламента в соответствии со статьей 99 Технического регламента Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции».

В части довода о неправомерном начислении 20 баллов по критерию «Отсутствие нарушений» Комиссия Пермского УФАС России установлено следующее.

Согласно п. 22.3 Положения, для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене договора (цене единицы товара, работы, услуги) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критерием оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть функциональные (потребительские) или качественные характеристики товаров, работ, услуг (подп. 1 п. 22.3 Положения).

Согласно п. 22.4 Положения, в документации о закупке в отношении критериев оценки, предусмотренных подпунктами 1 и 2 пункта 22.3 Положения могут быть предусмотрены показатели, раскрывающие содержание указанных критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг. Указанные показатели должны быть измеряемыми.

Таким образом, Заказчик вправе при утверждении конкурсной документации установить в ней определенные критерии, в зависимости от вида закупаемого товара, а также раскрыть содержание критерия, установить подкритерии и установить порядок оценки по ним.

В рассматриваемом случае, заказчик установил в конкурсной документации (раздел XI Документации) такие критерии оценки и сопоставления, как:

1. Цена договора – 50 %
2. Качество поставляемой продукции – 25%
3. Отсутствие фактов нарушений – 20%
4. Наличие собственного производства – 5%.

Оценка производится на основании критериев оценки заявок Приложение № 3 (далее – критерии оценки).

Согласно Критериям оценки, Количество баллов, присуждаемых по критерию «Качественные, функциональные, экологические характеристики товара» подкритерию «Отсутствие фактов нарушений» присуждается в количестве 20 баллов за отсутствие информации о фактах нарушения требований технических регламентов на официальном сайте Роспотребнадзора

(<http://zpp.rospotrebnadzor.ru/badproducts/violations>) при поставке молока и молочной продукции тех же наименований, которые закупает заказчик в данной процедуре. При поиске данных на вышеуказанном сайте, поля фильтров не заполняются, либо заполняются при следующих условиях: регион, где выявлены нарушения – субъекты РФ; тип продукции – пищевая продукция, рецептур; дата производства - с 01.01.2017 года по сегодняшнюю дату; наименование продукции – указывать родом, без указания м.д.ж. подвида и конкретных наименований, рецептур (пример: молоко, кефир, ряженка и т.д.); производитель – наименование производителя в соответствии с наименованием указанным в Уставе.

При проведении оценки и сопоставлении заявок критерии оценки и сопоставления заявок содержали в себе требования предоставить участникам протоколы лабораторных испытаний поставляемой продукции, содержащих в себе исследования на соответствие ГОСТ, соответствие ТР ТС № 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», исследования на предмет фальсификации (жирнокислотный показатель и т.д.) и микробиологическое исследование. ООО «Альянс-М» были представлены 9 протоколов лабораторных исследований, на 7 позиций поставляемого товара, однако закупочная комиссия не приняла к оценке следующие протоколы на наличие сведений об исследовании молочной продукции на предмет фальсификации (жирно-кислотный показатель и т.д.) и на соответствие ГОСТ:

- Протокол лабораторных испытаний № 17745 от 23.08.2018;
- Протокол лабораторных испытаний № 4400; 4399 от 20.09.2018;
- Протокол лабораторных испытаний № 5488; 5487 от 03.12.2018; 30.11.2018;
- Протокол лабораторных испытаний № 18569 от 05.09.2018;
- Протокол лабораторных испытаний № 18565 от 05.09.2018;
- Протокол лабораторных испытаний № 06-81409/18 от 21.08.2018;
- Протокол лабораторных испытаний № 5493; 5494 от 29.11.2018; 03.12.2018.

Пермским УФАС были направлены запросы в «Центр гигиены и эпидемиологии в Пермском крае», ФБУ «Ростест-Москва» и ООО Центр исследований и сертификаций «Федерал» для разъяснения спорных протоколов по вопросам фальсификации и соответствия ГОСТ.

Согласно данным ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Пермском крае» от 09.08.2019, в протоколе лабораторных испытаний № 17745 от 23.08.2018 отсутствуют сведения об исследовании молока питьевого пастеризованного м.д.ж. 2,5% ЗАО «Молоко» на предмет фальсификации; в протоколе лабораторных испытаний № 18569 от 05.09.2018, содержатся сведения об исследовании йогурта на физико-химические показатели ГОСТ 31981-203 и микробиологические показатели ТР ТС N 033/2013; в протоколе лабораторных испытаний № 18569 от 05.09.2018 г. отсутствуют сведения об исследовании йогурта 2,5% ЗАО «Молоко» на предмет фальсификации; в протоколе лабораторных испытаний № 18565 от 05.09.2018, отсутствуют сведения об исследовании кефира м.д.ж. 2,5% ЗАО «Молоко» на предмет фальсификации.

По данным, предоставленным ФБУ «Ростест-Москва» от 05.04.2019, испытания образца продукции, представленные в протоколе испытаний № 06-81409/18 от 21.08.2018, проводились на соответствие требованиям следующих нормативных документов: требованиям следующих Нормативных документов:

- ТР ТС 033/2013 «Технический регламент Таможенного союза. О безопасности молока и молочной продукции» (далее – ТР ТС 033/2013);

- ТР ТС 021/2011 «Технический регламент Таможенного союза. О безопасности пищевой продукции».

Испытания на предмет определения жирно-кислотного состава в отношении образца продукции, результаты испытаний которого подставлены в Протоколе испытаний №06-81409/18 от 21.08.2018, не проводились, что не позволяет сделать вывод о подлинности молочной продукции.

Согласно данным, представленным ООО Центр исследований и сертификаций «Федерал» от 08.04.2019, исследования (испытания) и измерения проводились для целей производственного контроля, согласно заявлениям заказчика от 18.09.2018. Физико-химические и микробиологические показатели касаются только вопросов безопасности молока и молочной продукции. Исследования (испытания) и измерения проводятся только по НД, согласно перечня стандартов ТР ТС 033/2013, и только по требованию заказчика. Таких требований заявлено не было, соответственно, исследования на предмет фальсификации не проводились.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что протоколы исследования товара на соответствие ГОСТ не зачтены закупочной комиссией правомерно, 20 баллов участнику по имеющейся информации у комиссии на момент оценки и сопоставления заявок были поставлены обоснованно, порядок определения победителя и существенное нарушение прав заявителя не были нарушены.

В части доводов наличия у ООО «Можгасыр» фальсификата молочной продукции Комиссией Пермского УФАС России установлено следующее.

В представленных 02.04.2019г. ООО «Альянс-М» скриншотах содержится выдержка из юридического названия организации ООО «Можгасыр» - можга. Указанное название в фильтре на официальном сайте Роспотребнадзора (<http://zpp.rospotrebnadzor.ru/badproducts/violations>) слово - можга - не является наименованием производителя в соответствии с наименованием указанным в Уставе, как указано в конкурсной документации закупки.

Обнаруженные данные по маслу сливочному «крестьянскому» относятся к производителю ООО Управляющая компания «Можгасыр». В заявке, предоставленной ООО «Молочко» производителем масла сливочного является ООО «Можгасыр», другое юридическое лицо

По факту внесения сведений на официальный сайт Роспотребнадзора (<http://zpp.rospotrebnadzor.ru/badproducts/violations>) масла сливочного крестьянского производства ООО Управляющая компания «Можгасыр» проведена внеплановая проверка территориальным отделом Управления Роспотребнадзора по Удмуртской Республике в ООО «Можгасыр» №59 от 25.05.2018 г, в результате которого фактов нарушения не выявлено.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что продукция ООО «Можгасыр» не является фальсифицированной и может являться предметом закупки.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альянс-М» (ИНН: 593997071), (вх. №003864) (далее – заявитель) на действия МАДОУ «Детский сад № 12» г. Перми (ИНН: 5904234890); Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 12» г. Перми (далее – организаторы торгов) при организации и проведении мониторинга открытого конкурса на поставку продуктов питания (извещение № 31907568643, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт), **необоснованной**;
2. Предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.