



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

тел.50-31-55

**РЕШЕНИЕ**

по делу № К16/51

Резолютивная часть оглашена 28.10.2016г.

В полном объеме решение изготовлено 14.11.2016г.

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № К16/51, возбужденное по признакам нарушений Муниципальным автономным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 73 города Тюмени» (далее – МАДОУ ДС № 73, Ответчик), 625048 Тюменская область, г. Тюмень, ул. Холодильная, 44, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в установлении в документации о закупке требования к месту производства поставляемого товара (молочной продукции), а также в установлении требования к сроку заключения договора (не позднее чем через десять дней со дня направления договора победителю конкурса) без учета минимального срока, в течение которого договор по результатам закупки не может быть заключен (10 дней), в присутствии представителя ответчика - МАДОУ ДС № 73, в отсутствие заинтересованного лица – АО «С»,

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Тюменского УФАС России (далее – Управление) при осуществлении контроля соблюдения антимонопольного законодательства в рамках полномочий, установленных ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено следующее.

По результатам рассмотрения Управлением жалобы АО «Слабодотуринский молочный комбинат Надежда» на действия МАДОУ ДС №73 при проведении

открытого конкурса в электронной форме (реестровый № закупки 31603376464) на поставку продуктов питания (молочные продукты лот № 1), отделом контроля закупок было принято решение о передаче материалов жалобы уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о наличии признаков нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении указанного открытого конкурса в электронной форме.

В ходе анализа материалов жалобы было установлено, что МАДОУ ДС №73 установило в документации о проведении открытого конкурса в электронной форме (реестровый № закупки 31603376464 лот № 1) на поставку продуктов питания (молочные продукты), характеристики к поставляемым товарам, согласно которым производителем поставляемой продукции должен быть – г. Тюмень/ Тюменский район/ Тюменская область, и предпочтительно ЗАО «Ясень», что в свою очередь противоречит ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции и привело к ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного, приказом Тюменского УФАС России от 11.08.2016 №148 в отношении МАДОУ ДС №73 было возбуждено дело по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В заседаниях Комиссии по рассмотрению настоящего дела, представитель Ответчика вменяемое нарушение антимонопольного законодательства не признал, пояснив при этом, что учреждение имеет право указывать конкретный товарный знак, модель, место производства продукции, конкретного производителя, что в свою очередь не противоречит действующему законодательству, требование территориальности обусловлено сроком годности молочной продукции, т.к. она относится к скоропортящимся продуктам.

В заседании комиссии Тюменского УФАС России, представителем ответчика были представлены следующие документы:

1. Пояснения к определению УФАС по Тюменской области № К16/51-01 от 01.09.2016;
2. Пояснения к определению УФАС по Тюменской области № К16/51-01 от 25.08.2016;
3. Договор на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции № 53275;
4. Протокол № U2561501-2598081-2 от 24.03.2016 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок участников, подведение итогов на участие в открытом конкурсе в электронной форме на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции;
5. Документация №ОК\_\_/16 об открытом конкурсе в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания;
6. Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме №ОК01-73/16 на поставку продуктов питания;
7. Заявка ООО «ЕвроСиб-Трейд»;
8. Заявка ООО «Нижнетавдинские продукты»;
9. Заявка АО «СТМК «Надежда»;
10. Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАДОУ д/с № 73 города Тюмени;

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на открытом аукционе

в электронной форме № 31603376464 на поставку продуктов питания установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определен периодом с 01.03.2016 (дата начала подачи заявок) по 31.03.2016 (дата подписания договора на поставку продуктов питания.).
2. Предметом закупки № 31603376464 является поставка продуктов питания (коды 1.10.5 и 1 10.1 и 1 10.12.1 по ОКПД2).
3. Состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в торгах: ООО «ЕвроСиб-Трейд», ООО «Нижнетавдинские продукты» и АО «СТМК «Надежда», которые в период проведения аукциона № 0167300000515000834 являлись между собой конкурентами на право заключения государственного контракта на поставку серверного оборудования.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения Ответчика, пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать 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.

Во исполнение требований Закона о закупках и регламентации своей закупочной деятельности Решением наблюдательного совета МАДОУ «Детский сад № 73 города Тюмени» от 16.12.2013 г. утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАДОУ д/с № 73 города Тюмени (далее также – Положение).

Положение о закупке опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы (официальный сайт - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела 01.03.2016 извещением № 31603376464 на официальном сайте - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) заказчиком объявлено о проведении открытого конкурса в электронной форме на поставку продуктов питания.

Дата и время окончания подачи заявок 22.03.2016 в 09:00

Дата и время рассмотрения заявок 23.03.2016 в 10:00.

Дата и время подведения итогов 23.03.2016 в 10:00.

Предмет конкурса поделен на 3 лота. Так, согласно конкурсной документации предметом открытого конкурса по лоту № 2 являлась поставка молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции.

Техническим заданием (Приложения № 1 к конкурсной документации № ОК01-73/16) по лоту № 1 «Поставка молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции» установлено требования качественным и прочим характеристикам товара (вид, сорт, НТД и иные показатели) согласно которым необходимо поставить: молоко, творог натуральный, сметана, масло сладко сливочное, ряженка, снежок, йогурт, производителем поставляемой продукции должен быть – г. Тюмень/ Тюменский район/ Тюменская область, и предпочтительно ЗАО «Ясень».

В соответствии с [частью 1 статьи 1](#) Закона о закупках целями регулирования [Закона](#) о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2 статьи 1](#) Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цен, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком 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 соответствии с [частью 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии с п.п. 2 п. 7.3 Раздела 7 Положения документация закупочной процедуры должна включать сведения, определенные настоящим Положением, в том числе: требования к качеству, техническим характеристикам продукции, ее 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.

Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчиком установлено требование к месту производства товара (Тюменская область), которое в свою очередь ограничивает круг лиц, которые могут принять участие в данной конкурсной процедуре.

Пунктом 4.6.7. Положения установлены критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе. Для определения относительной значимости критериев оценки устанавливаются следующие весовые коэффициенты для каждого критерия (значимость критерия):

для критерия «Цена договора» - 70%;

для критерия «Продукция местного производства (г. Тюмень/Тюменский район/Тюменская область)» - 30 %.

Согласно протокола № U2561501-2598081-2 от 24.03.2016 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок участников, подведения итогов на участие в открытом конкурсе в электронной форме на поставку молока, продуктов переработки молока и кисломолочной продукции АО «СТМК «Надежда» подало заявку с самым низким ценовым предложением в размере 4 308 880,00 по сравнению с другими участниками ООО «ЕвроСибТрейд» 4 746 190,00 и ООО «Нижнетавдинские продукты» 4 948 692,00 соответственно.

Вместе с тем, по результатам оценки и сопоставления заявок АО «СТМК «Надежда» получила наименьшее количество баллов 15,8 по сравнению с другими участниками ООО «ЕвроСибТрейд» 107,2 и ООО «Нижнетавдинские продукты» 103,2 соответственно.

Так, АО «Слабодотуринский молочный комбинат Надежда» не смог полноценно принять участие в данной закупочной процедуре ввиду того, что он является производителем молочной продукции, который производит ее не на территории Тюменской области.

Таким образом, участник аукциона, который является производителем продукции в другом регионе, поставлен в неравные условия по сравнению с производителями, которые осуществляют свою деятельность по производству аналогичной продукции на территории г. Тюмени/ Тюменского района/ Тюменской области.

Согласно пояснениям к определению УФАС по Тюменской области № K16/51-01 от 25.08.2016, предоставленных ответчиком, требование территориальности обусловлено сроком годности молочной продукции, относящейся к группе скоропортящихся продуктов, на момент ее поставки ( в техническом задании указано, что срок годности молочной продукции должен составлять не менее 95% от общего срока годности, установленное предприятием изготовителем).

Комиссия Тюменского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

На территории Тюменской области расположены [Ханты-Мансийский](#) и [Ямало-Ненецкий](#) автономные округа, которые в свою очередь входят в состав Тюменской области.

Согласно сведениям, размещенным в сети интернет расстояние от места поставки продукции (г. Тюмень) до производителя молочной продукции, расположенного на

территории Тюменской области в г. Сургуте 639 км (согласно яндекс карте), до производителя молочной продукции, расположенного на территории Тюменской области в г. Ханты-Мансийске 472 км (согласно яндекс карте), до производителя молочной продукции, расположенного на территории Тюменской области в г. Ишиме 267 км (согласно яндекс карте).

В тоже время расстояние до участника запроса котировок АО «Слабодотуринский молочный комбинат Надежда» находящийся в Свердловской области с. Туринская Слобода составляет 86 км. (согласно яндекс карте). Также в ближайших областях осуществляют свою деятельность ОАО «Курганский молочный завод», согласно яндекс карте расстояние от г. Тюмени до г. Кургана составляет 190 км, ОАО «Ирбитский молочный завод», расстояние от г. Тюмени до г. Ирбит, Свердловская область, составляет 159 км, Талицкий молочный завод, расстояние от г. Тюмени до г. Талица, Свердловская область, составляет 110 км, которые возможно бы приняли участие в данном аукционе, если бы заказчиком не было установлено ограничение к производителю товара.

Довод Ответчика о том, что расстояние до участника ОАО «Слабодотуринский молочный комбинат Надежда» спорно, так как данный участник указал в своей заявке информацию о месте нахождения город Екатеринбург, необоснован по следующему основанию.

Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме №31603465211 установлена в Приложении N 4 к котировочной документации №ЗК-01/03/16. Данная форма не предусматривает указание в заявке место производства молочной продукции. Согласно утвержденной форме должна быть указана только информация о месте нахождения участника.

Следовательно, в заявке на участие в запросе котировок, поданной ОАО «Слабодотуринский молочный комбинат Надежда», информации о месте производства продукции не могло содержаться, поскольку котировочной документацией указание в заявке претендента на участие в запросе котировок таких сведений не предусмотрено.

При этом, победитель ООО «ЕвроСибТрейд» указал в спецификации, что будет поставлять молоко производителя ООО ММК «Исеть-Молоко», который находится на территории Тюменской области и имеет удаленность от г. Тюмени согласно яндекс карте 82 км.

Отсюда следует, что установление заказчиком требования к месту производства продукции, согласно которому она должна быть произведена на территории г. Тюмени/ Тюменского района/ Тюменской области, является неправомерным, т.к. свежую молочную продукцию могут поставлять не только производители, находящиеся на территории Тюменской области, а также производители из соседних регионов ввиду географического положения места поставки продукции (г. Тюмень).

Здесь также необходимо отметить, что заказчиком не представлено надлежащее обоснование того, что потребность заказчика состоит в поставке молочной продукции, произведенной именно на территории г. Тюмени/ Тюменского района/ Тюменской области.

Тем самым заказчик не обосновал, что указание в данном случае конкретного места производства молочной продукции является для него принципиально важным и необходимым для получения качественных молочных продуктов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях МАДОУ ДС №73 при проведении открытого конкурса в электронной форме (реестровый № закупки 31603376464) на поставку продуктов питания (молочные продукты лот № 1), нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, которое может являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) может привести к ограничению, устранению конкуренции.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела Комиссия Тюменского УФАС России установила иное нарушение, выразившееся в заключении договора по результатам закупочной процедуры без соблюдения десятидневного срока, на обжалование результатов закупочной процедуры, в антимонопольный орган.

Как пояснил представитель ответчика в заседании Комиссии Тюменского УФАС России, договор на поставку был заключен 31.03.2016, сокращение срока было направлено на своевременное обеспечение поставки товара с 01.04.2016, также представитель ответчика пояснил, что договор был заключен в срок установленный Положением.

Положение о закупках содержит следующее: «Поставщику, представившему конкурсную заявку, признанную выигравшей, в течение 3-х рабочих дней Заказчиком направляется уведомление об этом и предложение о заключении договора на условиях, указанных в конкурсной документации и заявке поставщика и проект такого договора. В случае, если в течение 10 рабочих дней после направления в соответствии с п. 8.22. настоящего Положения уведомления, поставщик не направляет Заказчику подписанный им проект договора, либо протокол разногласий, он считается уклонившимся от заключения договора. При этом в протокол разногласий не могут включаться условия, противоречащие условиям указанным в конкурсной документации (п. 8.22, 8.23 Положения)».

24.03.2016 на официальном сайте был размещен итоговый протокол № U2561501-2598081-2 от 24.03.2016, договор был заключен 31.03.2016.

Из положений [статьи 1](#) Закона о закупках следует, что целью регулирования данного [Закона](#) является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг ([часть 10 статьи 3](#) Закона о закупках).

Согласно [части 4 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной [статьей](#), допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным [Законом](#).

[Частями 18, 19 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11 названной статьи](#), торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11 названной статьи](#), направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в [Законе](#) о закупке и [Законе](#) о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных [статьей 18.1](#) Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований [статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Таким образом, в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с [Законом](#) о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Как установлено Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела Положение о закупках, утвержденное заказчиком, не содержит требований к сроку заключения договора, без учета минимального срока в течении которого договор по результатам закупки не может быть заключен.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Указанное нарушение со стороны заказчика привело к ограничению конкуренции, так как непосредственно были затронуты права АО «Слабодотуринский молочный комбинат Надежда», т.к. во время подачи жалобы, договор по результатам закупочных процедур уже был заключен и, следовательно, реализация права на



обжалование была лишена какого-либо юридического смысла.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях заказчика МАДОУ ДС №73 при проведении открытого конкурса в электронной форме (реестровый № закупки 31603376464) на поставку продуктов питания (молочные продукты лот № 1), нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите, которое может являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) может привести к ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 73 города Тюмени» (625048 Тюменская область, г. Тюмень, ул. Холодильная, 44) при проведении открытого конкурса в электронной форме (реестровый № закупки 31603376464) на поставку продуктов питания (молочные продукты лот № 1) нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении в документации о закупке требований к месту производства поставляемого товара (молочной продукции), что приводит или может привести к ограничению конкуренции, а также в установлении в Положении о закупке требований к сроку заключения договора без учета минимального срока в течении которого договор по результатам закупки не может быть заключен, что в свою очередь приводит или может привести к ограничению конкуренции.
2. Выдать Муниципальному автономному дошкольному образовательному учреждению «Детский сад № 73 города Тюмени» обязательное для исполнения предписание о прекращении допущенного нарушения и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель комиссии

Члены комиссии

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

арбитражный суд.