

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-3961/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

01 сентября 2021 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии, путем систем ВКС, ИП Б.Л.В. (далее – Заявитель) и представителя МАДОУ МО г. Краснодар «Центр развития ребенка – Детский сад № 218 «Изумрудный город» (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (молочная продукция) (извещение № 32110536778 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (молочная продукция) (извещение № 32110536778 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 01.09.2021г. в 10:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов составил Документацию о закупке с нарушением требований законодательства, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-3961/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг МАДОУ МО г. Краснодар «Центр развития ребенка – Детский сад № 218 «Изумрудный город» (далее – Положение), утвержденным протоколом наблюдательного совета МАДОУ МО г. Краснодар «Центр развития ребенка – Детский сад № 218 «Изумрудный город» от 11.01.2021г. № 2.

06.08.2021г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32110536778 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (молочная продукция).

Начальная (максимальная) цена договора – 455 210,50 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 06.08.2021г. с 17:00 (МСК)

Дата и время окончания подачи заявок - 18.08.2021г. в 09:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 18.07.2011г.

№ 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.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг 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.

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.

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

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчик сам устанавливает 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 подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводам жалобы Заявителя, Организатор торгов неправомерно установил критерии оценки заявок участников закупки, включив в документацию о закупке пункт 2.3 Приложения 5 к Документации о закупке.

В соответствии с пунктом 2.3 Приложения 5 к Документации о закупке, оценивается наличие в штате участника закупки специалистов с высшим и средним профессиональным образованием по специальностям:

1. Специалист по переработке молока и производству молочных продуктов;
2. Маслодел-мастер;

3. Мастер производства молочной и кисломолочной продукции;
4. Приемщик молочной продукции;
5. Сыродел;
6. Товаровед, эксперт товаров;
7. Инспектор по контролю качества продукции.

Согласно пункту 2.3 Приложения 5 к Документации о закупке, при отсутствии специалистов по указанным профессиям участнику закупки присваивается 0 баллов, при наличии 1 специалиста присваивается 30 баллов, 2 специалистов – 50 баллов, 3 специалистов – 70 баллов, 4 специалистов и более – 100 баллов. При этом данный критерий составляет 15% от суммы баллов по не стоимостным критериям.

Согласно пояснениям Организатора торгов, указанные критерии установлены для обеспечения поставки Организатору торгов продукции надлежащего качества, соответствующей требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (далее - ТР ТС 033/2013) и выявления участником закупки фальсифицированной продукции. Кроме того, в соответствии с подпунктом 4 пункта 33.2 Положения, критериями оценки заявок может быть квалификация участников закупки, в том числе наличие у них деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Таким образом Организатор торгов считает, что установление указанных критериев оценки заявок полностью соответствует целям закупки.

Вместе с тем, согласно пункту 3.1 ГОСТ Р 56934-2016, оценка (подтверждение) соответствия молока и молочной продукции требованиям, установленным в ТР ТС 033/2013, проводится в соответствии с техническим регламент Таможенного союза «О безопасности пищевой продукции» (далее – ТР ТС 021/2011), в формах:

- декларирования соответствия;
- государственной регистрации продуктов детского питания;
- государственной регистрации молочной продукции нового вида;
- ветеринарно-санитарной экспертизы.

Согласно пункту 3.2 ГОСТ Р 56934-2016, подтверждение соответствия требованиям ТР ТС 033/2013 осуществляется в форме декларирования соответствия.

Согласно подпункту 11 пункта 23 Извещения, участники закупки предоставляют документы (их копии), подтверждающие соответствие

товаров, работ, услуг требованиям законодательства РФ к таким товарам, работам, услугам, если законодательством РФ установлены требования к ним и если представление указанных документов предусмотрено извещением о проведении запроса предложений. Исключение составляют документы, которые согласно гражданскому законодательству могут быть представлены только вместе с товаром.

Таким образом, включение в Документацию о закупке пункта 2.3 Приложения 5 к Документации о закупке является излишним требованием к участникам закупки.

Вместе с тем, согласно доводам жалобы Заявителя, установление Организатором торгов требований к таре, упаковке и фасовке продукции по позиции № 5 «Биойогурт» ограничивают круг участников закупки.

Согласно Приложению № 1 к Извещению, по позиции № 5 установлено: «пластиковая бутылка, фасовка 500 грамм, упаковка целая, чистая. Обязательно наличие маркировки».

Вместе с тем, согласно подпункту 1 пункта 11.1 части 11 Положения, в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, соответствующие потребности заказчика, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указание в закупочной документации конкретных параметров товара обусловлены определённой потребностью Организатора торгов, а также направлены на выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям организатора торгов. При этом, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им таких требований.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, товар которых не отвечает предъявленным Организатором торгов требованиям, не означает, что действия Организатора торгов повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В силу части 10 статьи 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 № 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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных Законом о закупке;

3) 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 Законом о закупках размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

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

5) 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 05.04.2013г. № 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 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях Организатора торгов установлено нарушение требований пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1 Признать жалобу ИП Б.Л.В. на действия Организатора торгов – МАДОУ МО г. Краснодар «Центр развития ребенка – Детский сад № 218 «Изумрудный город» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (молочная продукция) (извещение № 32110536778 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов – МАДОУ МО г. Краснодар «Центр

развития ребенка – Детский сад № 218 «Изумрудный город» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения запроса предложений в электронной форме.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении МАДОУ МО г. Краснодар «Центр развития ребенка – Детский сад № 218 «Изумрудный город».

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.