

Решение
по делу №082/10/18.1-1706/2023
о результатах рассмотрения жалобы на действия
заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,
работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии

члены Комиссии:

при участии представителей интересов:

- МУП (далее – Заказчик) – (по доверенности),

- МКУ (далее — Уполномоченный орган) — (по доверенности),

- ООО (далее – Заявитель) – на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом, о причинах отсутствия не сообщали,

рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении закупки «Поставка молока и молочной продукции» (извещение №32312648385) (далее – Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, утвердившего документацию о Закупке с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представители Заказчика, Уполномоченного органа не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, а также в соответствии с Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд МУП (далее – Положение).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия Крымского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 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 (далее - Положение о закупке).

Согласно части 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 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 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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, 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.

Муниципальным унитарным предприятием муниципального образования городской округ Симферополь Республики Крым «***» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия муниципального образования городской округ Симферополь Республики Крым «***» (ред. от 18.07.2023) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3.9 Положения о закупке в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

04.08.2023 утверждена документация о проведении конкурса в электронной форме по предмету закупки «Поставка молока и молочной продукции» (далее – Документация).

Пунктами 2, 3 раздела VI. Описание предмета закупки (Техническое задание) Документации установлены следующие требования к поставляемым товарам: «Сметана 15%. Упаковка: ПЭТ пакет 0, 5 кг.», «Молоко питьевое. Упаковка – ПЭТ пакет, весом 1000 мл.».

Согласно доводам Заявителя:

«В документации установлены следующие требования к поставляемым товарам: «Сметана 15%. Упаковка: ПЭТ пакет 0, 5 кг.», «Молоко питьевое. Упаковка – ПЭТ пакет, весом 1000 мл., считаем, что заказчик предъявил к участникам требования, ограничивающие конкуренцию, тем самым нарушил п.2 ч.6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно возражениям Уполномоченного органа:

«Заявитель оспаривает требования к поставляемым товарам, установленным в Документации, однако в жалобе не приводит ни одного довода, свидетельствующего о нарушении его прав такими требованиями.

Также, в ходе подготовки электронного конкурса Заказчиком был изучен рынок молочной продукции Республики Крым и ближайших регионов, способных обеспечить Заказчика товаром необходимого качества.

В части, касающейся молока с фасовкой 1 литр, Заказчик получил информацию о не менее 4-х производителях в Республике Крым, готовых произвести и поставить молоко с необходимой фасовкой:

1) ООО «***» (297000 Республика Крым, Красногвардейский район, пгт. Красногвардейское, ул. Заводская,77) производит молоко для оптовой продажи (в том числе в рамках государственного/муниципального заказа) с фасовкой 1 литр (прилагаем фото продукции и актуальный прайс лист). Также, ООО «Крымский молочник» принимает участие в настоящей закупке.

2) ООО «***» - Сакский молочный завод (297412 РФ РК г.Евпатория проспект им. В.И. Ленина, дом 48/4 офис 127) производит молоко для оптовой продажи (в том числе в рамках государственного/муниципального заказа) с фасовкой 1 литр (прилагаем фото продукции и полученное коммерческое предложение). Также, ООО «***» принимает участие в настоящей закупке.

3) ООО «***» – Джанкойское молоко (296102, Республика Крым, г. Джанкой ул. Первомайская 62) производит молоко для оптовой продажи (в том числе в рамках государственного/муниципального заказа) с фасовкой 1000 г. (прилагаем фото продукции).

4) ИП М*** – Крымский сыр (295050, Республика Крым, г.Симферополь, ул. Вилар 46) производит молоко для оптовой продажи (в том числе в рамках государственного/муниципального заказа) с любой фасовкой от 400 до 1000 г. (прилагаем декларации соответствия, фотографии актуальный прайс-лист).

Обращаем внимание комиссии Крымского УФАС России, что в розницу, зачастую, с целью максимальной экономической выгоды, производители выпускают молоко объемом до 900 мл. Однако, с целью исполнения государственных контрактов и поставок продукции в государственные учреждения, в том числе для приготовления пищи для образовательных учреждений эти же производители могут производить иные фасовки, удобные для государственного заказчика – 1 литр. Перенастройка оборудования на иную фасовку не занимает большого количества времени, и не требует значительных финансовых вложений, особенно когда речь идет об упаковке в ПЭТ пленку. ООО «***», ООО «***» в качестве розничного товара (на прилавках) используют фасовку 900 мл, однако по государственным контрактам поставляют в том числе фасовку 1 литр.

Дополнительно предоставляем информацию о наличии на рынке ближайших регионов (граничащих с Республикой Крым) молока с необходимой фасовкой:

1) Молочная компания «***» - г. Ростов на дону: http://polarbear.ru/dairy_products/ - производит как 900 мл так и 1 литр молока (по ссылке молоко 900 мл и 1 литр).

2) АО «*** молочный завод» - Краснодарский край: творгов.рф/catalog/moloko/moloko-pasterizovannoe-- производит как 900 мл так и 1 литр молока (по ссылке – молоко в фасовке 1 литр).

3) АО «***» - Ростовская область, <https://tmz.su/all/> производит как 0,5, 0,9 так и 1 литр молока (каталог прилагаем).

В части касающейся сметаны с фасовкой 0,5 кг, Заказчик получил информацию о не менее 3-х производителях в Республике Крым, готовых произвести и поставить сметану с необходимой фасовкой:

1) ООО «*** (297000 Республика Крым, Красногвардейский район, пгт. Красногвардейское, ул. Заводская,77) производит сметану для оптовой продажи (в том числе в рамках

государственного/муниципального заказа) с фасовкой 0,5 кг (прилагаем фото продукции). Также, ООО «***» принимает участие в настоящей закупке.

2) ООО «***» - Сакский молочный завод (297412 РФ РК г.Евпатория проспект им. В.И. Ленина, дом 48/4 офис 127) производит сметану для оптовой продажи (в том числе в рамках государственного/муниципального заказа) с фасовкой 0,5 кг (прилагаем фото продукции). Также, ООО «***» принимает участие в настоящей закупке.

3) ИП *** – Крымский сыр (295050, Республика Крым, г.Симферополь, ул. Вилар 46) производит сметану для оптовой продажи (в том числе в рамках государственного/муниципального заказа) с любой фасовкой (прилагаем декларации соответствия).

Все прайс листы/ коммерческие предложения, предоставленные в части первого довода, актуальны и в части довода о фасовке сметаны (приложены в составе возражения).

Дополнительно предоставляем информацию о наличии на рынке ближайших регионов (соседствующих с Республикой Крым) сметаны с необходимой фасовкой:

1) АО «***» - Краснодарский край: <https://творгов.рф/catalog/smetana/smetana> производит как сметану как 0,4 так и 0,5 кг (по ссылке – сметана в фасовке 0,5 кг).

2) АО «***» - Ростовская область, <https://tmz.su/all/> производит 0,5 кг сметану (каталог приложен в рамках первого довода жалобы).

3) ***– Белгородская область <http://nezhegol.ru/>

производит 0,5 кг сметану (<http://nezhegol.ru/wp-content/uploads/2019/02/сметана-пэт-15.jpg>).

Обращаем внимание комиссии Крымского УФАС России, что в розницу, зачастую, с целью максимальной экономической выгоды, производители выпускают сметану объемом до 450 мл. Однако, с целью исполнения государственных контрактов и поставок продукции в государственные учреждения, в том числе для приготовления пищи для образовательных учреждений эти же производители могут производить иные фасовки, удобные для государственного заказчика – 0,5 кг. Перенастройка оборудования на иную фасовку не занимает большого количества времени, и не требует значительных финансовых вложений, особенно когда речь идет об упаковке в ПЭТ пленку. ООО «Крымский молочник» в качестве розничного товара (на прилавках) используют фасовку 400 грамм, однако по государственным контрактам поставляют в том числе фасовку 0,5 кг».

Комиссия Крымского УФАС России проанализировав документацию о закупке, пояснения сторон установила следующее.

В соответствии с пунктом 6 обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом в соответствии с требованиями Положения о закупках, требованиями Положения о закупках, требования устанавливаются Заказчиком исходя из своей потребности. При этом именно Заказчик устанавливает требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, их количественных и качественных характеристик, а также устанавливает форму и содержание

заявки на участие в процедуре закупки.

Представителем Заказчика на заседании комиссии пояснено, что указанные в техническом задании требования к упаковке продукции «Сметана 15%. Упаковка: ПЭТ пакет 0, 5 кг.», «Молоко питьевое. Упаковка – ПЭТ пакет, весом 1000 мл.» сформированы исходя из потребностей Заказчика, обусловленной особенностями технологических процессов, протекающих в ходе его обычной хозяйственной деятельности.

Заявителем в ходе заседания не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту и ограничивают конкуренцию.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Исходя из доводов уполномоченного органа антимонопольным органом установлено, что как минимум 4 производителя в Республике Крым готовы поставить молоко, соответствующее требованиям технического задания и, как минимум 3 производителя сметаны, готовы поставить сметану, соответствующую требованиям технического задания. При этом, данную продукцию могут поставить неограниченное количество участников в Республике Крым, а также ряд производителей и участников в соседних регионах.

Также, согласно протоколу открытия доступа 32312648385-01 от 21.08.2023 на участие в процедуре №32312648385 (поставка молока и молочной продукции) подано 2 (две) заявки на участие в закупке, заявка Заявителем на участие в конкурсе не подавалась, что указывает на отсутствие у Заявителя намерения участвовать в обжалуемой процедуре. Таким образом, довод жалобы Заявителя не находит своего подтверждения и является необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Заявителя необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*