

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9471/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.06.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Пещевик», ФГУП «Промсервис ФСИН»,

рассмотрев жалобу ООО «Пещевик» (далее - Заявитель) на действия ФГУП «Промсервис ФСИН» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на Поставка продовольственных товаров категории «Бакалея» для нужд ОСП «Ярославское» ФГУП «Промсервис» ФСИН России (реестровый № 32110290460) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная несогласием с положениями закупочной документации, а также несогласием с критериями оценки заявок на участие.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в том, что в документации отсутствует обоснование НМЦД (начальной максимальной цены договора), не указано количество товара, требуемого к поставке, в позициях технического задания указаны не действующие ГОСТы.

Заявитель также не согласен с критерием оценки заявок (ЧАСТЬ IV. КРИТЕРИИ ОЦЕНКИ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В ЗАПРОСЕ ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ НА ПОСТАВКУ ПРОДОВОЛЬСТВЕННЫХ ТОВАРОВ КАТЕГОРИИ «БАКАЛЕЯ» ДЛЯ НУЖД ОСП «ЯРОСЛАВСКОЕ» ФГУП «ПРОМСЕРВИС» ФСИН РОССИИ Показатель 4.6: Наличие товарных запасов по всему перечню закупаемых товаров в объёме не менее 15 % от объёма договора поставки (РСб) С обязательным приложением, подтверждающих документов 4,5 балла – наличие товарных запасов; 0 баллов – отсутствие товарных запасов. Участником предоставляется расшифровка строки баланса 1210, где указывается в том числе остаток товара на дату отчетности, с подписью ответственных лиц.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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).

В силу 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 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 пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 19.05.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку продовольственных товаров категории «Бакалея» для нужд ОСП «Ярославское» ФГУП «Промсервис» ФСИН России (реестровый № 32110290460) (далее – аукцион в электронной форме, процедура).

Извещением о проведении запроса предложений в электронной форме установлены сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота)/ формула цены, устанавливающая правила расчёта сумм, подлежащих уплате Заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора/цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора, согласно которым:

- Максимальное значение цены договора 149 282 013 руб. 52 коп., с учетом НДС;
- Начальная максимальная цена торгов (сумма цен единиц товара, руб.) 127 056,79 руб. с учетом НДС;
- Начальная максимальная цена торгов (сумма цен единиц товара, руб.) 109 592,22 руб. без НДС.

В соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке ФГУП «Промсервис» закупочная документация должна содержать сведения о НМЦД (цена лота), либо

Цену единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора. Относительно данной закупки закупочная документация содержит сведения о цене единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора, которые указаны в извещении и информационной карте запроса предложений.

Цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора формировались в соответствии с требованиями, установленными Законом о закупках и Положением о закупке ФГУП «Промсервис».

От Заказчика требуется только указать НМЦД, сформированную путем расчета цены на основании способов расчета изложенных в Положении о закупках ТРУ Заказчика.

При этом в силу статьи 2 Федерального закона от 05.04.2021 № 86-ФЗ "О внесении изменений в статьи 2 и 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", положения о закупках должны быть приведены в соответствие с требованиями части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции настоящего Федерального закона), утверждены и размещены в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - единая информационная система) не позднее чем в течение девяноста дней со дня вступления в силу настоящего Федерального закона. Положения о закупках, которые не соответствуют требованиям части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции настоящего Федерального закона), по истечении девяноста дней со дня вступления в силу настоящего Федерального закона считаются не размещенными в единой информационной системе. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе либо приглашения принять участие в которых были направлены до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции настоящего Федерального закона), но не позднее девяноста дней со дня вступления в силу настоящего Федерального закона, завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения либо направления такого приглашения.

Таким образом, до принятия и публикации новой редакции Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГУП «Промсервис» ФЦИН России, обоснование НМЦД являлось бы преждевременным.

В связи с изложенным, довод Заявителя относительно отсутствия обоснования НМЦД признается Комиссией необоснованным

Также Комиссией признается необоснованным довод Заявителя относительно не указания количества товара, требуемого к поставке по следующим основаниям.

В соответствии с проектом договора и положениями закупочной документации поставка товара осуществляется партиями по заявке заказчика. Заявка, в свою очередь, содержит все необходимые условия: наименование товара, его количество и цену (общую и за единицу товара), а также сроки и место (адреса) поставки товара. Условия закупок были сформированы Заказчиком исходя из невозможности спрогнозировать потребность в товарах в течение календарного года.

Установленный закупочной документацией порядок поставки товара (пункт 5 части 2 информационная карта, пункт 3.1. проекта договора, Форма Заказа Поставщику Приложение № 1 к договору поставки) и предусмотренная возможность не выборки товара (пункт 1.2. проекта договора), указанного в Спецификации свидетельствуют о том, что Заказчиком будут формироваться заявки на поставку товара исходя из фактической потребности и в пределах установленного перечня Приложение № 3 к проекта договора.

Согласно пункту 1 статьи 465 ГК РФ количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения.

В соответствии со статьей 429.1 ГК РФ рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора. Следовательно, рамочный договор может не содержать условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

В связи с тем, что Заказчик не может рассчитать потребность в товарах, работах или услугах, запроса предложений в электронном виде на право заключения договора поставки продуктов питания осуществляется с неопределенным объемом с указанием цен единиц товара, суммы цен единиц товаров в качестве значения НМЦД и максимального значения цены договора.

Поставка продуктов питания осуществляется по Заказу Заказчика в рамках ассортиментного перечня Товаров, стоимости Товаров, определенных в Спецификации.

При такой форме закупки указать определенное количество товара не представляется возможным.

По мнению Заявителя в позициях технического задания «Карамель леденцовая» указаны не действующие ГОСТы (ГОСТ 6477-88).

Комиссия приходит к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 5 Технического регламента Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" ТР ТС 021/2011, утвержденного решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 N 880 (далее - ТР ТС 021/2011) пищевая продукция выпускается в обращение на рынке при ее соответствии настоящему Техническому регламенту, а также иным техническим регламентам Таможенного союза, действие которых на нее распространяется.

Решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 24.12.2019 N 236 "О перечне международных и региональных (межгосударственных) стандартов, а в случае их отсутствия - национальных (государственных) стандартов, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований технического регламента Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" (ТР ТС 021/2011), и перечне международных и региональных (межгосударственных) стандартов, а в случае их отсутствия - национальных (государственных) стандартов, содержащих правила и методы исследований (испытаний) и измерений, в том числе правила отбора образцов, необходимые для применения и исполнения требований технического регламента Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" (ТР ТС 021/2011) и осуществления оценки соответствия объектов технического регулирования" необходимо применять ГОСТ 6477-88 "Карамель. Общие технические условия" (стр. 65).

ГОСТ 6477-2019 заменил собой ГОСТ 6477-88 и вступил в силу 01 июля 2020 года.

При этом ГОСТ 6477-2019 применяется только в качестве национального стандарта РФ, и не является международным и региональным (межгосударственным) стандартом для применения в целях ТР ТС 021/2011.

Согласно части 1 статьи 26 Федерального закона от 29.06.2015 N 162-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О стандартизации в Российской Федерации" документы национальной системы стандартизации применяются на добровольной основе одинаковым образом и в равной мере независимо от страны и (или) места происхождения продукции (товаров, работ, услуг), если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Таким образом, довод Заявителя об указании недействующего ГОСТа признается Комиссией необоснованным.

Относительно довода Заявителя о несогласии с критерии оценки заявок, Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями

законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона

о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

При этом, согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Комиссией установлено, что частью IV. Критерии оценки заявок на участие в запросе предложений в электронной форме на поставку продовольственных товаров категории «бакалея» для нужд ОСП «Ярославское» ФГУП «Промсервис» ФСИН России по показателю 4.6 предусмотрено наличие товарных запасов по всему перечню закупаемых товаров в объеме не менее 15 % от объема договора поставки (Rc6).

При этом деятельность Предприятия связана с бесперебойным обеспечением продуктами питания места лишения свободы УИС ФСИН России.

Нарушение графика поставки продуктов питания недопустимо. Гарантия бесперебойной поставки продуктов питания в установленном ассортименте обусловлена производственной необходимостью Заказчика и является значительным условием договора поставки для Заказчика.

С целью гарантии бесперебойного обеспечения продуктами питания места лишения свободы для Заказчика является важным такой критерий оценки участников торгов как «Наличие товарных запасов по всему перечню закупаемых

товаров в объёме не менее 15 % от объёма договора поставки (Rc6)» как критерий оценивающий квалификацию участника способного осуществить бесперебойную поставку товара благодаря наличию товарных запасов.

Наличие товарных запасов свидетельствует о бесперебойной деятельности предприятия участника в сфере поставок продуктов питания, наличие у поставщика производственных мощностей обеспечивающих постоянство поставок.

При этом требование закупочной документации к участникам о наличии товарных запасов не является обстоятельством, исключающим участие в запросе предложений, а выступает одним из критериев оценки предложений участников, не ограничивает конкуренцию по отношению к участникам запроса предложений.

При этом Комиссия принимает во внимание, что Заявитель заявку на участие в Закупке не подавал, следовательно вышеуказанные критерии оценок не могут быть к нему применены.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя указанными положениями Документации, Заявителем Комиссии не представлено.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований не нарушают права Заявителя.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования могут не рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при установлении критериев оценки заявок.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Пещевик» (ОГРН: 1203700007609, ИНН: 3702241965) на действия ФГУП «Промсервис ФСИН» (ОГРН: 1027103673080, ИНН: 7111007621) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.06.2021 № ЕО/31856/21.