РЕШЕНИЕ № 10-01-56

«11» августа 2017 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Сухоплюев Д.В.	- заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
Запорожан Н.И.	- ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;
Емец С.В.	- ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;

в отсутствии представителей заказчика – ФКУ «ЦХ и СО ГУ МВД России по Иркутской области»: уведомлено надлежащим образом;

в присутствии представителя подателя жалобы – ООО «Торговый Дом - ВостокПром»: <.....> (по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО «Торговый Дом - ВостокПром» на действия заказчика - ФКУ «ЦХ и СО ГУ МВД России по Иркутской области» при проведении электронного аукциона на поставку полнорационного сухого корма для взрослых собак с высокими физическими нагрузками, извещение № 0834100000217000129, размещено на сайте ЕИС 25.07.2017 г., начальная (максимальная) цена контракта 2 755 500, 00 рублей,

УСТАНОВИЛА:

25.07.2017 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0834100000217000129, на поставку сухого корма для взрослых собак с высокими физическими нагрузками.
В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Торговый Дом - ВостокПром» с жалобой на действия заказчика - ФКУ «ЦХ и СО ГУ МВД России по Иркутской области», при проведении электронного аукциона на поставку сухого корма для взрослых собак с высокими физическими нагрузками, извещение № 0834100000217000129.
Суть жалобы сводится к следующему.

ООО «Торговый Дом – ВостокПром» сообщило, что в документации об электронном аукционе по мнению подателя жалобы допущены следующие нарушения.

1. Податель жадобы сообщил, что заказчик установил необоснованные и избыточные требования, предъявляемые к упаковке:

-заказчиком указано, что корм должен быть расфасован в многослойные бумажные ламинированные полиэтиленом мешки, соответствующие ГОСТ Р 2226-2013;

-заказчик указал, что водонепроницаемость по гидростатическому методу должна составлять не менее 3 ч;

- в аукционной документации указано, что нанесение информации на упаковку в виде стикеров, наклеек и других носителей не допускается.

2. ООО «Торговый Дом – ВостокПром» сообщило, что заказчик в техническом задании установил минимальные и максимальные значения показателей сухого корма выше либо ниже установленных национальным стандартом, в том числе установил не регламентированные национальным стандартом нижние значения показателя сухого корма (содержание влаги, клетчатки).

3. Податель жадобы сообщил, что заказчик в техническом задании установил требование: «Полнорационный сухой корм для взрослых собак породы Немецкая овчарка» и «Полнорационный сухой корм для взрослых собак породы ротвейлер», без слов «или эквивалент». Также податель жалобы указал, что заказчик в техническом задании установил уникальные характеристики корма под конкретного производителя: «….Корм должен иметь крокеты крупной формы, размеров не менее 30х12 мм. Объем и форма крокеты должны исключать плотное прилегание ее к поверхности миски, обеспечивать возможность легкого захвата, исключать возможность заглатывания целой крокеты…».

4. ООО «Торговый Дом – ВостокПром» сообщило, что заказчик в п. 5.2 проекта контракта установил срок поставки в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения заявки от заказчика. Податель жалобы считает,

что заказчик заведомо исключает участие ООО «Торговый Дом – ВостокПром» в аукционе, поскольку в связи с их отдаленностью срок поставки составляет не менее 10 дней.

5. Податель жалобы сообщил, что заказчик в п. 5.3.1. проекта контракта установил, что при обнаружении несоответствия товара спецификации, либо обнаружении товара со скрытыми дефектами или со следами нарушения целостности упаковки (хотя бы одной единицы) заказчик составляет акт с указанием перечня недостатков и вся партия товара подлежит возврату поставщику и товар считается не поставленным. ООО «Торговый Дом – ВостокПром» считает, что данный пункт проекта контракта противоречит действующими инструкциями, утвержденными постановлением Государственного арбитража при СМ СССР № П-6 от 15.06.1965, № П-7 от 25.04.1966 с изменением и дополнением от 14.11.1974 № 98.

6. ООО «Торговый Дом – ВостокПром» сообщило, что заказчик в п. 5.7 проекта контракта установил, что заказчик имеет право отказаться от получения товара, период поставки которого просрочен. Податель жалобы считает, что заказчик этим пунктов в очередной раз нарушает их права и действующее законодательство.

На основании изложенного, ООО «Торговый Дом – ВостокПром» просит признать жалобу на действия заказчика обоснованной.

На жалобу ООО «Торговый Дом – ВостокПром» поступили возражения от заказчика – ФКУ «ЦХ и СО ГУ МВД России по Иркутской области» следующего содержания.

В своих возражениях на жалобу заказчик сообщил следующее.

1.Учитывая, что закупка осуществляется на длительный период и заказчиком будет осуществляться транспортировка поставленного товара в структурные подразделения по Иркутской области, то качество упаковки играет объективно важную роль для сохранения качества корма и, как следствие, здоровья служебных собак.

Установленные требования к упаковке продиктованы условиями хранения корма - многослойные бумажные ламинированные полиэтиленом мешки (*тип мешка УПМ или ВМП или МКП*) максимально защищают корм с высоким содержанием жира от окисления из-за контакта с кислородом воздуха и применяются для гигроскопичной продукции (свойство какого-либо материала впитывать и удерживать влагу), так как сухой корм для собак обладает высокой гигроскопичностью. Заказчик не имеет специализированных складов с поддержкой постоянной температуры и влажности, а температура окружающей среды на территории области в течение года может колебаться от -35^{0}С до + 35^{0}С.

Упаковка является неотъемлемой частью закупаемого продукта, т.к. обеспечивает его качество и идентификацию на протяжении всего времени хранения\использования. Затребованную в техническом задании упаковку используют многие компании, представляющие свои продукт на зоорынке России.

ГОСТы, используемые Заказчиком при установлении требований, являются действующими на территории России и соответствующей целям закупки области их применения.

Учитывая вышеизложенное, а также положения пункта 3 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми *«описание объекта закупки может включать в себя спецификации,…результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, документов, разрабатываемых и применяемых в национальной системе стандартизации, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии»*, заказчик, учитывая свои возможности и потребности, установил в техническом задании требования к упаковке.

В отношении установленного заказчиком требования о нанесении информации на упаковку сообщаем следующее: Заказчиком установлено требование о способе нанесения и содержании информации в соответствии с ГОСТ Р51849-2001. Указанные требования соответствуют п. 7.2 и п. 5.1 указанного ГОСТ.

Указанные заявителем ГОСТы утверждены Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии для добровольного применения.

Кроме того, в указанных заявителем ГОСТах содержатся требования к упаковке и маркировке, аналогичные установленным заказчиком в документации об электронном аукционе.

Так, в ГОСТ Р 55984-2014 в разделе 4 Общие требования к маркировке указано: «Все упакованные корма должны быть маркированы путем нанесения непосредственно на упаковочную единицу и (или)… информации…»; ГОСТ Р 55453-2013, ГОСТ Р 55985-2014 в разделе «Маркировка» содержат ссылку на ГОСТ Р 51849-2001 и требования о том, что маркировка упакованных функциональных кормов должна содержать

сведения о входящих в его состав биологически активных кормовых ингредиентах и быть приведена на этикетке и конечной потребительской упаковке.

2. Значения показателей сухого корма установлены заказчиком, исходя из потребностей заказчика, с учетом норм и стандартов. В настоящем аукционе заказчиком установлены значения исходя из состояния здоровья служебных собак, испытываемых ими во время службы физических нагрузок и их продолжительности, условий их содержания (в том числе климатических), ветеринарных показаний и опыта кормления.

Указанные заказчиком при описании объекта закупки показатели не противоречат требованиям Ветеринарных требований 13-7-2/1010, а также указанного заявителем ГОСТ Р 55453-2013.

К примеру, тот факт, что, минимальное допустимое содержание белков составляет не менее 18% (в ГОСТ Р 55453-2013) и не менее 20% (в Ветеринарных требований 13-7-2/1010), а заказчик указывает не менее 28% не говорит о том, что корм с содержанием белка в 28% является НЕ ПОЛНОРАЦИОННЫМ и не соответствует требованиям указанных ГОСТа и Ветеринарных требований 13-7-2/1010.

Устанавливая значение одного показателя, необходимо учитывать влияние остальных. Так, показатель «содержание влаги» установлен заказчиком в пределах от 8 до 10% (согласно Ветеринарным требованиям 13-7-2/1010 корм с таким показателем влаги относится к «сухим» кормам), при этом значение показателя «содержание клетчатки» устанавливается с предельно допустимыми (минимальным и максимальным значением), так как, например, недостаток клетчатки может привести к запорам, нарушению процесса всасывания воды в организме служебной собаки. Аналогичная связь может быть установлена и по другим физико-химическим показателям.

3. В описание объекта закупки заказчиком не включались требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам, которые повлекли бы за собой ограничение количества участников закупки.

На сегодняшний день на рынке имеется достаточное количество производителей и продавцов корма для собак определенных пород, отвечающего требованиям, установленным заказчиком в документации об аукционе, о чем также свидетельствует факт подачи 4 соответствующих заявок на участие в аукционе (в том числе, «Nutrigreat», в состав группы компаний которого входит заявитель).

Требование заказчика о том, что «корм должен иметь крокеты крупной формы, размером не менее 30х12 мм» не сужает круг потенциальных поставщиком и производителей и обосновано тем, что объем и форма крокеты должны исключать плотное прилегание ее к поверхности миски, обеспечивать возможность легкого захвата, исключать возможность заглатывания целой крокеты (обоснование данного требования указанно в описании объекта закупки), что позволяет исключить острое расширение и заворот желудка и, как следствие, гибель служебной собаки. Собаки крупных пород особенно подвержены от природы завороту желудка.

Требование к данной форме крокета установлено в соответствии с требованиями пункта 2.1 Органолептические показатели Ветеринарных требований 13-7-2/1010, в соответствии с которыми «к органолептическим показателям относятся: внешний вид, цвет, запах, размер гранул. Эти показатели должны характеризовать специфичность корма, удовлетворять привычкам и виду животных», а также согласно правилам кормления и кормопроизводства, изучаемых в специальных учебных заведениях, исходя из потребностей заказчика и по рекомендации ветеринарного специалиста. При этом данное требование не противоречит Закону о контрактной системе и другим используемым в данной области нормативно-техническим документам.

4. Учитывая, что заказчик уже в третий раз за 4 месяца текущего года объявляет аукцион на поставку корма, так как по первым двум аукционам товар до настоящего момента не поставлен и заказчиком запущена процедура одностороннего расторжения контрактов, а потребность в корме не удовлетворена – собак нечем кормить, установлены именно такие сроки поставки корма.

Кроме того, заказчик проводит закупку корма не только для нужд Центра Кинологической службы, находящегося в г. Иркутске, но и для структурных подразделений находящихся по всей территории Иркутской области (а это более 15 подразделений) на значительном удалении от г. Иркутска.

Заказчик не имеет возможности заранее спрогнозировать точный график поставок в свои структурные подразделения, особенно удаленные, так как необходимое количество кормов для собак структурные подразделения забирают со склада, расположенного по адресу: Иркутская область, Иркутский район, 6,10 квартал Баклашинского лесничества самостоятельно, собственным транспортом, а точный график отправки структурными подразделениями своего транспорта в г. Иркутск отсутствует (в целях экономии ГСМ транспорт отправляется по мере необходимости, о чем структурные подразделения предупреждают Заказчика за 3 дня). Заказчик так же не имеет достаточных складских площадей, чтобы сразу принять одной партией весь товар у

поставщика и в дальнейшем выдавать его структурным подразделениям по мере прибытия их транспорта. Исходя из указанных выше обстоятельств заказчик указал данный срок поставки.

5. В соответствии с требованиями части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе Заказчиком в контракт включено обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара в части соответствия его количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Так, «…5.3.1. В случае обнаружения несоответствия Товара спецификации либо обнаружения товара со скрытыми дефектами или со следами нарушения целостности упаковки (хотя бы одной единицы) Заказчик составляет акт с указанием перечня недостатков и вся партия Товара подлежит возврату Поставщику и товар считается не поставленным…».

Данное условие не нарушает требования действующего законодательства, в том числе Закона о контрактной системе и действующих инструкций, утвержденных постановлением Государственного арбитража при СМ СССР № П-6 от 15.06.1965, № П-7 от 25.04.1966 с изменением и дополнением от 14.11.1974 № 98.

Заказчик установил в контракте указанные требования в соответствии с положениями Гражданского кодекса (статьи 223, 224 ,459 ГК РФ). Так, согласно проекту государственного контракта документации об электронном аукционе:

«пункт 2.4 Цена контракта включает в себя общую стоимость товара, всех затрат, издержек и иных расходов (погрузку товара на складе Поставщика, доставка товара по адресу…, разгрузку в месте поставки, подъем на этаж, вынос, вывоз упаковки), а также налоги, сборы и другие обязательные платежи, связанные с исполнением Контракта»;

пункт 5.8 Все риски, связанные с доставкой товара Заказчику, лежат на поставщике;

пункт 5.9 Датой поставки считается дата подписания уполномоченными представителями Сторон товарной накладной...»

Таким образом, Заказчик оплачивает в рамках контракта в пределах определенной НМКЦ, все расходы, которые может понести потенциальный Поставщик товара, в том числе издержки, к которым относятся и риски по доставке и которые поставщик имеет право закладывать в указанные расходы.

Подавая заявку на участие в аукционе участник просчитывает свои расходы, затраты и риски и принимает решение об участии в конкретном аукционе либо отказывается от участия в нем.

6. В соответствии с положениями проекта контракта «…5.7. Заказчик имеет право отказаться от получения товара, период поставки которого просрочен. В этом случае Заказчик письменно или телефонограммой уведомляет Поставщика об отказе в приемке товара…».

Включая такое требование в контракт заказчик руководствовался положениями Закона о контрактной системе, гражданского и бюджетного законодательства, правил казначейского сопровождения контрактов. Право отказа от принятия товаров, поставка которых просрочена, предусмотрено частью 3 статьи 511 Гражданского кодекса.

На основании изложенного, ФКУ «ЦХ и СО ГУ МВД России по Иркутской области» просит признать жалобу ООО «Торговый Дом - ВостокПром» необоснованной.

Рассмотрев материалы жалобы, возражения на жалобу, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

1. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать, если это возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологии, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленные в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что в аукционной документации заказчик установил требование о том, что поставляемый корм должен быть расфасован в многослойные ламинированные полиэтиленом мешки, соответствующие ГОСТ Р 2226-2013.

Также Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что ГОСТ Р 2226-2013 устанавливает общие технические условия для мешков из бумаги и комбинированных материалов.

При этом, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что областью применения данного ГОСТа являются мешки из бумаги и комбинированных материалов, предназначенные для упаковывания сыпучей штучной продукции массой до 50 кг.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что требования данного ГОСТа соответствуют реальным потребностям заказчика.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу о том, что заказчик при описании объекта закупки в праве устанавливать вышеуказанные требования о том, что поставляемый корм должен быть расфасован в многослойные ламинированные полиэтиленом мешки, соответствующие ГОСТ Р 2226-2013.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать, если это возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологии, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленные в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что заказчиком в аукционной документации установлено требование о том, что водонепроницаемость по гидростатическому методу в соответствии с ГОСТ 2228-81 должна составлять не менее 3 ч.

Также Комиссия Новосибирского УФАС установила, что в документации об электронном аукционе указано, каким нормативным документом руководствовался заказчик, при установлении вышеуказанного требования к упаковке.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что участникам закупки представляется возможным определить, каким именно нормативным документом необходимо руководствоваться при составлении своих аукционных заявок.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, если заказчиком при описании объекта закупки не используются стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что в аукционной документации указано, что нанесение информации на упаковку в виде стикеров, наклеек или других носителей не допускается.

Также Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что по данному требованию заказчика, в документации о закупке содержится пояснение о том, что для сохранения неизменности информации печатный слой упаковки должен являться неизменимой и неотделимой частью упаковки.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что данное требование носит объективный характер и установлено заказчиком в соответствии с его реальными потребностями.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в данном требовании заказчика нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На рассмотрении жалобы по существу представитель подателя жалобы не смог предоставить доказательства того, каким образом требования заказчика, предъявляемые к упаковке товара, ограничивают участие ООО «Торговый Дом - ВостокПром» в данном электронном аукционе.

Таким образом, довод жалобы является необоснованным.

2. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что указанные в описании объекта закупки (техническом задании) заказчик установил требования к содержанию веществ в сухом корме.

Также Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что требования к содержанию веществ в сухом корме, в том числе требования по процентному содержанию белка и влаги, не противоречат ГОСТу Р 55453-2013 и Ветеринарным требованиям 13-7-2/1010.

На рассмотрении жалобы по существу представитель подателя жалобы не смог предоставить доказательства того, каким образом требования заказчика, предъявляемые к содержанию веществ в сухом корме, ограничивают участие ООО «Торговый Дом - ВостокПром» в данном электронном аукционе.

Таким образом, довод жалобы является необоснованным.

3. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Также Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что поскольку порода собак не является торговой маркой, заказчик не может сопровождать указание на породу собак словами «или эквивалент».

Таким образом, довод жалобы является необоснованным.

4. Также Комиссия Новосибирского УФАС России относительно 4, 5 и 6 доводов жалобы сообщает, что порядок приемки товара регламентируются положениями Гражданского Кодекса РФ (параграф 3). Вопросы, связанные с исполнением контракта не регламентируются положениями ФЗ № 44-ФЗ и не относятся к компетенции УФАС России по Новосибирской области. Кроме того, на рассмотрении жалобы по существу представитель подателя жалобы не смог объяснить, какие именно нормы законодательства нарушены заказчиком в представленном проекте контракта.

На рассмотрении жалобы по существу представитель подателя жалобы сообщил, что ООО «Торговый Дом - ВостокПром» подало заявку на участие в электронном аукционе на поставку полнорационного сухого корма для взрослых собак с высокими физическими нагрузками.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 04.08.2017 № 0834100000217000129-1 на участие в электронном аукционе было подано четыре заявки, все заявки были допущены до участия в электронном аукционе. Таким образом, комиссия Новосибирского УФАС России делает вывод, что права ООО «Торговый Дом - ВостокПром» при подаче заявки на участие в электронном аукционе ограничены не были.

Таким образом, жалоба признана не обоснованной.

При проведении внеплановой проверки на основании ч. 15 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ данного электронного аукциона, Комиссией Новосибирского УФАС России нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявлены.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п.1 ч. 15, ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Торговый Дом - ВостокПром» на действия заказчика - ФКУ «ЦХ и СО ГУ МВД России по Иркутской области» при проведении электронного аукциона на поставку полнорационного сухого корма для взрослых собак с высокими физическими нагрузками, извещение № 0834100000217000129 не обоснованной;

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