

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-291/2022

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

10 февраля 2022 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, представителя АО «Головной центр по воспроизводству сельскохозяйственных животных» (далее – Заявитель), представителя Организатора торгов НПХ «Кореновское» - филиал ФГБНУ «Национальный центр зерна им. П.П. Лукьяненко» (далее – Организатор торгов) и представителя ФГБНУ «Национальный центр зерна им. П.П. Лукьяненко» (далее – Заказчик), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки семени быка, жидкого азота, чехла, перчаток, санитарной рубашки для нужд НПХ «Кореновское» (извещение № 32211039925 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении

аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки семени быка, жидкого азота, чехла, перчаток, санитарной рубашки для нужд НПХ «Кореновское» (извещение № 32211039925 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 10.02.2022г. в 10:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения торгов, 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 их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 023/07/3-291/2022, 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 ФГБНУ «Национальный центр зерна им. П.П. Лукьяненко» (далее – Положение), утвержденным заместителем Министра науки и высшего образования Российской Федерации Кузьминым С.В. 20.12.2018г.

17.01.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32211039925 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки семени быка, жидкого азота, чехла, перчаток, санитарной рубашки для нужд НПХ «Кореновское».

Начальная (максимальная) цена договора – 3 622 360,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 18.01.2022г.

Дата и время окончания подачи заявок – 26.01.2022 в 08:00 (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).

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов неправомерно ограничено право Заявителя на участие в закупочной процедуре, путем установления требования к участникам аукциона о наличии

статуса субъекта малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 4 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее – Положение об особенностях участия субъектов МСП в закупках), утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пунктам 8, 9 Положения об особенностях участия субъектов МСП в закупках, для осуществления закупок в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения заказчики утверждают перечень товаров, работ, услуг. При этом допускается осуществление закупки товаров, работ, услуг, включенных в такой перечень, у любых лиц, в том числе не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства. Перечень составляется на основании Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) и включает в себя наименования товаров, работ, услуг и соответствующий код (с обязательным указанием разделов, классов и рекомендуемым указанием подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ).

В соответствии с пунктом 3 перечня товаров, работ, услуг, закупки

которых осуществляется у субъектов малого и среднего предпринимательства ФГБНУ «Национальный центр зерна им. П.П. Лукьяненко», к числу таких товаров относится скот крупный рогатый прочий, буйволы живые и их сперма с кодом ОКПД 2 01.42.

Вместе с тем, Заявителем не представлено нормативного правового обоснования заявленного довода.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов неправомерно установлено требование об импортной селекции быков-производителей, кроме того, в Документации не раскрывается сущность понятия «импортная селекция».

В соответствии с Техническим заданием, предлагаемая к поставке продукция должна быть получена от быка-производителя импортной селекции. На каждого быка предоставляется племенное свидетельство.

Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 14.11.2017 № 577 утверждена форма племенного свидетельства быка-производителя, которая предусматривает указание места рождения животного.

Кроме того, согласно рекомендации Коллегии Евразийской экономической комиссии от 22.12.2020 № 32 «Об Унифицированных подходах к отнесению сельскохозяйственных животных и полученной от них продукции (материала) к племенной продукции» индивидуальное племенное свидетельство, выданное в соответствии с законодательством страны-экспортера, должно содержать сведения о стране происхождения и родословной крупного рогатого скота.

Согласно пояснениям Организатора торгов, использование генетического материала быков-производителей импортной селекции позволило НПХ «Кореновское» увеличить продуктивность стада, что подтверждается отчетом по надою на фуражную корову за последние 7 лет.

Таким образом, указанное требование обусловлено необходимостью улучшения продуктивных качеств стада, с целью увеличения продуктивности, валового надоя и прибыли хозяйства.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

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.

Вместе с тем, ни Гражданский кодекс Российской Федерации, ни Закон о закупках не содержат закрытого перечня требований, которые могут предъявляться к участникам и предмету закупки, либо прямого запрета на применение какого-либо требования.

Таким образом, Организатор торгов самостоятельно определяет их, исходя из потребностей и особенностей деятельности каждого отдельного заказчика, с учетом требований частей 1, 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

В соответствии с Техническим заданием, быки, спермопродукция которых является предметом закупки, подбираются с учетом генеалогии стада НПХ «Кореновское», у быков не допускается наличие гаплотипов.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов не приведена генеалогическая линия и ветвь таких быков.

В соответствии с приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 17.11.2011г. № 431 «Об утверждении правил в области племенного животноводства «Виды организаций, осуществляющих деятельность в области племенного животноводства», и о признании утратившими силу приказов Минсельхоза России», в штате организации, осуществляющей деятельность в области племенного животноводства должен быть главный зоотехник селекционер.

Согласно пояснениям Организатора торгов, победитель закупки самостоятельно определяет необходимые генеалогические линии быков-производителей, с учетом генеалогии стада Организатора торгов на стадии исполнения договора.

Вместе с тем, от участника закупки не требуется предоставление дополнительных документов, подтверждающих соответствие предлагаемой к поставке продукции указанному положению Технического задания.

На основании изложенного, оспариваемое положение Технического задания не ограничивает круг участников аукциона и не нарушает права и законные интересы Заявителя.

Кроме того, согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Согласно пояснениям Организатора торгов, Заявитель запросов о разъяснении положений документации не направлял.

В соответствии с доводом жалобы, Организатором торгов не указаны

показатели улучшения по экстерьеру, что не позволяет потенциальному участнику сформировать свое предложение.

Согласно Техническому заданию, быки должны являться улучшателями по экстерьеру, по продуктивности молока, по содержанию жира и белка в молоке.

В соответствии с пояснениями Организатора торгов, экстерьер оценивается по комплексу признаков. Для каждого признака выставляется оценка и по совокупности этих признаков присваивается общий балл по которому можно судить является бык улучшателем, ухудшателем или нейтрален по экстерьеру.

В техническом задании указаны минимальные требования для двух индексов экстерьера (общий индекс типа экстерьера РТАТ и общий индекс вымени UDS).

При этом, согласно пояснениям Организатора торгов, по остальным индексам, Заказчик не предъявляет конкретных требований, чтобы не создавать дополнительных ограничений возможным участникам закупки.

Вместе с тем, в соответствии с Техническим заданием, быки должны быть оценены по качеству потомства. Продуктивность дочерей быка должна быть не менее 12000 кг за лактацию, содержание жира в молоке не менее 3,8%, содержание белка в молоке не менее 3,1%, продуктивность матерей быков не менее 12000 кг за лактацию, содержание жира в молоке не менее 3,6%, содержание белка в молоке не менее 3,1%.

Таким образом, установленное требование носит объективный характер, соответствие данному положению Технического задания определяется конкретными значениями показателей, отраженными в документации.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов, в описании предмета закупки неправомерно используется американская индексную систему оценки быков производителей.

Согласно пункту 25 Правил в области племенного животноводства, утвержденных приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 17.11.2011 № 431, в организации по

искусственному осеменению содержатся производители различных пород с высоким генетическим потенциалом продуктивности. Используемые производители должны превосходить по племенной ценности поголовье маток в зоне обслуживания и обеспечивать генетический прогресс в разводимых породах, поддерживать их генеалогическую структуру в соответствии с селекционными программами (планами).

В соответствии с пояснениями Организатора торгов, данная система применяется предприятием для оценки племенной ценности животных стада. Указанные в Техническом задании показатели американской индексной системы оценки необходимы для установления соответствия предлагаемой продукции нуждам НПХ «Кореновское» в части обеспечения генетического прогресса стада.

Кроме того, нормативными правовыми актами, а также техническими регламентами Российской Федерации не урегулированы условия применения различных систем оценки быков-производителей.

Исходя из положений части 6.1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчикам предоставлено право самостоятельно формировать требования к предмету закупки, в части не урегулированной национальными стандартами и техническими регламентами.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) 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 таких требований.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-

ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), 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 п. 3 ч. 1 ст. 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 26.07.2006г. № 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 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

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 настоящим Федеральным законом

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 настоящего Федерального закона, 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, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений порядка проведения торгов, предусмотренных частью 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:

Признать жалобу АО «Головной центр по воспроизводству сельскохозяйственных животных» на действия НПХ «Кореновское» - филиал ФГБНУ «Национальный центр зерна им. П.П. Лукьяненко» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки семени быка, жидкого азота, чехла, перчаток, санитарной рубашки для нужд НПХ «Кореновское» (извещение № 32211039925 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

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