

РЕШЕНИЕ

№ 086/07/3-720/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) 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»

Резолютивная часть решения оглашена 09.06.2022

г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 14.06.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

« _____ » – « _____ »;

Члены комиссии:

« _____ » – « _____ »;

« _____ » – « _____ »;

в присутствии представителя Заявителя посредством видео-конференц-связи;

в присутствии представителя Заказчика посредством видео-конференц-связи;

рассмотрев жалобу « _____ » (вх. от 03.06.2022 № 5722-эп/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика НГМУП «Школьное питание» при проведении открытого конкурса на поставку замороженных продуктов, консервов из рыбы натуральных (мясо, печень говяжья, п/ф, рыба, сайра натуральная) для организации питания, извещение № 32211412682, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России, Управление), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила Жалоба (вх. от 03.06.2022 № 5722-эп/22) « _____ » (далее - Заявитель) на действия НГМУП «Школьное питание» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на поставку замороженных продуктов, консервов из рыбы натуральных (мясо, печень говяжья, п/ф, рыба, сайра натуральная) для организации питания, извещение № 32211412682.

Заявитель обжалует положения документации о закупке в части порядка оценки и

сопоставления заявок участников.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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, 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 Законом о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в 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) 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;

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

4) 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 5 апреля 2013 года № 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;

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

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 07.06.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

Рассмотрев материалы Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно ч.1 ст.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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Нефтеюганска городского муниципального унитарного предприятия «Школьное питание» (далее – Положение о закупках).

Рассмотрев материалы Жалобы и заслушав представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия Управления установила следующее.

25.05.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211412682.

В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 25.05.2022 до 09.06.2022 09:00 (мск+2). Дата подведения итогов – 09.06.2022.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Жалоба поступила в Ханты-Мансийское УФАС России до окончания срока подачи заявок.

Заявитель считает неправомерными действия Заказчика, выразившиеся в установлении в документации критерия «Наличие у участников закупки технологического оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании необходимого для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции» (Таблица критериев оценки конкурсных заявок, п. 4).

В соответствии с п. 13.1 Положения о закупке критериями оценки заявок на участие в закупочных процедурах являются:

а) цена договора;

б) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;

в) качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг;

г) квалификация участников закупки;

д) размер аванса (если Заказчиком предусмотрена выплата аванса), срок осуществления выплат по договору, за исключением закупок, осуществляемых у субъектов малого и среднего предпринимательства;

с) гарантийный срок по договору;

ж) срок (сроки) исполнения обязательств по договору.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 15.3, п. 7 Информационной карты, Таблице оценки конкурсных заявок Документации о закупке Комиссия по закупкам проводит оценку и сопоставление поданных Участниками закупки Заявок на основе следующих критериев:

1. Цена договора, весовое значение критерия – 0,4.
2. Опыт исполненных договоров/контрактов, весовое значение критерия – 0,3.
3. Наличие у участников закупки технологического оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании необходимого для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции, из рыбной продукции, из продукции птицы - весовое значение критерия – 0,3.

Согласно Таблице критериев оценки наличие у участников закупки технологического оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании необходимого для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции оценивается по следующим показателям:

По показателю «Обеспеченность участника конкурса материально-техническими ресурсами в части наличия у участника конкурса собственных или арендованных производственных мощностей, технологического оборудования, необходимых для выполнения работ, оказания услуг, выраженного в наличии автотранспортных средств» Комиссия оценивает наличие собственного или арендованного технологического оборудования, необходимого для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции, наличие свидетельств о государственной регистрации, подтверждающих соответствие мясной продукции Техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции» Техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 034/2013 «О безопасности мяса и мясной продукции», а также о разрешении ее производства, реализации и использования; наличие свидетельства о государственной регистрации, подтверждающие соответствие мясной продукции Техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции», а также о разрешении ее производства, реализации и использования; необходимых для надлежащего исполнения контракта.

Для подтверждения наличия у участника конкурса соответствующих материально-технических ресурсов, участник конкурса предоставляет перечень технологического оборудования, имеющихся у участника конкурса, а также следующие сведения:

1) наименование технологического оборудования;

2) информацию о технологическом оборудовании, необходимом для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции (марка, модель технологического оборудования (при наличии));

3) правовое основание пользования технологическим оборудованием (договор аренды, договор купли-продажи, либо иное), с указанием реквизитов документа.

Сведения, указанные в перечне, должны подтверждаться входящими в состав заявки участника конкурса копиями следующих документов:

а) инвентарные карточки учета объектов основных средств унифицированной формы ОС-6 (при наличии оборудования и других материальных ресурсов в собственности участника

закупки);

б) договоры аренды (лизинга), безвозмездного пользования, субаренды на срок исполнения контракта с приложением актов, подтверждающих наличие у участника закупки оборудования и других материальных ресурсов (при отсутствии оборудования и других материальных ресурсов в собственности участника закупки).

В случае несоответствия указанных в перечне материально-технических ресурсов предъявляемым настоящей конкурсной документацией требованиям, либо не представления подтверждающего документов, заявка участника по соответствующему критерию оцениваться не будет.

Для подтверждения наличия у участника конкурса соответствующих свидетельств о государственной регистрации, участник конкурса предоставляет копии следующих свидетельств о государственной регистрации:

4) копии свидетельства о государственной регистрации, подтверждающие соответствие мясной продукции Техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции», Техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 034/2013 «О безопасности мяса и мясной продукции», а также о разрешении ее производства, реализации и использования на следующую продукцию:

а) полуфабрикаты для детского питания с 3-х лет: полуфабрикат мясной формованный замороженный «Шницель из говядины»;

б) полуфабрикаты для детского питания с 3-х лет: полуфабрикат мясной формованный замороженный «Биточки «по - беларусски» из говядины».

Если Участник предоставляет, указанные копии документов, то заявке присваивается 100 баллов. В случае непредставления указанных выше свидетельств, заявка оценивается в 0 баллов.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком не установлена шкала оценки по данному критерию.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 4 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), указано, что использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Установление в документации критерия «Наличие у участников закупки технологического оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании необходимого для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции» без установленного порядка и шкалы оценки заявок участников влечет за собой ограничение количества участников закупки, поскольку данный критерий не связан с предметом закупки и не направлен на оценку квалификации участников закупки.

Согласно пункту 27 Правил, утвержденных постановлением Правительства от 28.11.2013 № 1085, показателями нестоимостного критерия оценки «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании,

опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» могут быть:

- а) квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов), предлагаемых для выполнения работ, оказания услуг;
- б) опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема;
- в) обеспеченность участника закупки материально-техническими ресурсами в части наличия у участника закупки собственных или арендованных производственных мощностей, технологического оборудования, необходимых для выполнения работ, оказания услуг;
- г) обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами;
- д) деловая репутация участника закупки.

Объектом закупки является поставка товара, а не выполнение работ или оказание услуг. Указанное в спорном критерии оборудование необходимо именно для приготовления мясных полуфабрикатов, но никак не для его поставки, таким образом, установление спорного критерия нарушает положения вышеуказанных правил. Наличие такого оборудования объективно может подтвердить только производитель товара.

При этом, объем полуфабрикатов, подлежащий поставке, составляет менее 2% из всего объема подлежащего поставке товара (2000 кг из 118500кг).

Учитывая, что поставка товара (продуктов питания) - это конкурентный рынок, где могут участвовать как производители, так и поставщики, указанные участники закупки должны быть наделены равными правами по отношению друг к другу.

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по следующим основаниям.

В пункте 15 Документации о закупке Заказчиком установлены критерии оценки и сопоставления заявок, в том числе критерий: «Наличие у участников закупки технологического оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании необходимого для приготовления полуфабрикатов из мясной продукции, из рыбной продукции, из продукции»

Заказчик пояснил, что данный критерий относится к критерию «Квалификация участников закупок». Заказчик вправе установить в документации о закупке требование к квалификации участника, которая должна быть подтверждена документально, если это не ограничивает количество участников.

Вместе с тем, Заказчик в письменных объяснениях указал, что данный критерий связан с необходимостью присвоения большего количества баллов производителям продукции, а также участникам, занимающимся оптовой торговлей данных товаров. Данный критерий применяется в равной степени ко всем участникам закупки и ограничивает конкуренцию.

В соответствии с ч.6 ст.3 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.

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.

Установленные заказчиком требования не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем мясных полуфабрикатов, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого товара надлежащим образом, следовательно создают преимущественные условия участия в закупке участникам, являющимся производителями, что противоречит п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что доводы Заявителя являются обоснованными

Согласно ч.20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «_____» (вх. от 03.06.2022 № 5722-эп/22) на действия Заказчика НГМУП «Школьное питание» при проведении открытого конкурса на поставку замороженных продуктов, консервов из рыбы натуральных (мясо, печень говядины, п/ф, рыба, сайра натуральная) для организации питания, извещение № 32211412682, обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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

Члены Комиссии:

А.Ш. Барышникова

А.С. Зырянова