

РЕШЕНИЕ

по делу № 09/05 о нарушении антимонопольного законодательства

«19» июня 2013г.

г. Биробиджан

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2013 года

Решение в полном объеме изготовлено 27 июня 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:- ФИО

- заместитель
руководителя - начальник
отдела антимонопольного
контроля и рекламы
Еврейского УФАС России;

- ФИО

- ведущий специалист-
эксперт отдела контроля
органов власти и
размещения заказов
Еврейского УФАС России;

Члены комиссии:

- ФИО

- специалист-эксперт
отдела контроля органов
власти и
размещения заказов
Еврейского УФАС России,

при участии представителей муниципального заказчика - Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 12»: заведующей муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 12» ФИО, ФИО (доверенность от 18.06.2012 № 44),

при участии представителя заинтересованного лица - уполномоченного органа мэрии города муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области - заместителя начальника правового отдела мэрии города муниципального образования «Город Биробиджан» Еврейской автономной области ФИО (доверенность от 18.06.2013 № 470),

в отсутствие представителя Общества с ограниченной ответственностью «ДТК-Хабаровск» (уведомлен надлежащим образом),

рассмотрев дело № 09/05 по признакам нарушения Муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 12» требований частей 1, 2 статьи 17 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Еврейского УФАС России 14 марта 2013 года поступила жалоба от 13.03.2013 № 92 от Общества с ограниченной ответственностью «ДТК-Хабаровск» (АДРЕС) (далее - ООО «ДТК-Хабаровск») о нарушении требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 94-ФЗ) на действия муниципального заказчика - Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад № 12» (АДРЕС) (далее - МБДОУ «Детский сад № 12», Заказчик) при размещении заказа путем проведения запроса котировок на поставку во II квартале 2013 года молочных продуктов для нужд МБДОУ «Детский сад № 12» (извещение от 05.03.2013 № 0178300000313000022).

18 марта 2013 года Еврейским УФАС России принято решение о возвращении жалобы ООО «ДТК-Хабаровск» на основании п. 3 ч. 1 ст. 59 Закона № 94-ФЗ. Также было принято решение о рассмотрении жалобы ООО «ДТК-Хабаровск» на предмет соблюдения требований Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

На основании приказа Еврейского УФАС России от 10.06.2013 № 45 возбуждено дело по признакам нарушения МБДОУ «Детский сад № 12» частей 1, 2 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» выразившиеся в установлении требований к товарам (молочным продуктам) не предусмотренным действующим законодательством.

В адрес Еврейского УФАС России направлены возражения МБДОУ «Детский сад № 12», в которых указано следующее.

В соответствии со ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции» заявление о нарушении антимонопольного законодательства должно содержать в том числе следующие сведения:

- описание нарушения антимонопольного законодательства;
- существо требований, с которыми заявитель обращается.

К заявлению прилагаются документы, свидетельствующие о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 3 ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции» в случае отсутствия в заявлении или материалах сведений, предусмотренных частями 1, 2 ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган оставляет заявление или материалы без рассмотрения, о чем уведомляет в письменной форме заявителя в течение десяти рабочих дней со дня их поступления.

Таким образом, заявление юридического лица может быть рассмотрено в порядке, предусмотренном ФЗ «О защите конкуренции», только в случае, если оно подано с соблюдением требований ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции».

По мнению Заказчика заявление ООО «ДТК-Хабаровск» не соответствует требованиям ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции», подано в порядке, предусмотренном ст. 58 Закона № 94-ФЗ, и не должно рассматриваться в порядке, предусмотренном главой 9 ФЗ «О защите конкуренции». Следовательно, ООО «ДТК-Хабаровск» не является при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства МБДОУ «Детский сад № 12» лицом, участвующим в деле (заявителем).

Заказчиком указано что, 5 марта 2013 года на сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru размещен запрос котировок на поставку следующей продукции:

- молоко питьевое (цельное) во флягах;
- сметана в герметично запаянных пакетах объемом не более 10кг.;
- творог жирный в герметично запаянных пакетах объемом не менее 5 и не более 10 кг.;
- йогурт в герметично запаянной упаковке емкостью не менее 0,2 л. в каждой.

В соответствии с требованиями пп. 4 ст. 43 Закона № 94-ФЗ в запросе котировок должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В рамках выполнения указанных положений Закона № 94-ФЗ в п. 5 запроса котировок заказчиком установлены требования к фасовке и упаковке товара.

Определение в запросе котировок рассматриваемых требований к упаковке молока, сметаны, творога и йогурта обусловлено следующим:

1. Значительное увеличение трудовых и временных затрат на приготовление блюд меню для питания детей при поставке молока в упаковке 0,5 л. или 1 л., сметаны, творога 0,25л. или 0,5 л.;
2. Необходимость выделения дополнительных специальных площадей для

хранения молока и прочих молочных продуктов при поставке молока в упаковке 0,5 л. или 1 л., сметаны, творога 0,25 л. или 0,5 л.;

3. Увеличение количества проведения санитарных проб:

- при поставке молока в упаковке 0,5 л. или 1 л. в 80 или 40 раз соответственно;

- при поставке творога и сметаны в упаковке 0,25 л. или 0,5 л. не менее чем в 20 или 10 раз соответственно (в сравнении с пакетами не менее 5 кг.);

4. Увеличение затрат на приобретение молока и прочей молочной продукции за счет увеличения стоимости 1 л. молока и 1 кг. сметаны и творога;

5. Увеличение естественной убыли продуктов при поставке молока и прочих молочных продуктов в мелкорозничной упаковке;

6. Необходимость утилизации значительного объема затрат учреждения на утилизацию отходов.

Кроме того, из положений ст. 43 Закона № 94-ФЗ следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Федеральным законом не предусмотрено ограничений по включению в запрос котировок требований к упаковке товара, являющихся значимыми для заказчика. Таким образом, указание в запросе котировок конкретных требований к упаковке и ее размерам предусмотрено законодательством и поэтому не влечет ограничения конкуренции. Закон № 94-ФЗ не обязывает заказчика при определении характеристик товара в запросе котировок устанавливать такие характеристики, которые бы соответствовали всем существующим типам, видам, упаковкам товара.

Предметом запроса котировок являлось право на заключение контракта на поставку молока и молочных продуктов. В связи с этим участником размещения заказа могло выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить заказчику товар, отвечающий требованиям запроса котировок и удовлетворяющий его потребности.

Наличие значительного количества поставщиков молочных продуктов, которое соответствуют требованиям к упаковке, установленным в запросе котировок, также свидетельствуют об отсутствии ограничений количества участников размещения заказа. Требования к упаковке не создают какому-либо участнику запроса котировок или нескольким участникам запроса котировок преимущественных условий участия в запросе котировок.

На заседании Комиссии Еврейского УФАС России представители Заказчика - МБДОУ «Детский сад № 12» *** и *** полностью поддержали доводы, изложенные в возражениях.

Изучив материалы дела, заслушав доводы представителей, Комиссией Еврейского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства установлено следующее.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции», настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции», целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии со ст. 22 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выполняет следующие основные функции, в том числе:

1) обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов;

2) выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения и т.д.

Частью 1 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

В соответствии с ч. 2 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции» основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

1) поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее - материалы);

2) заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее - заявление);

3) обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;

4) сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;

5) результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, государственными внебюджетными фондами.

Пунктом 3.49 [Приказа ФАС РФ от 25.05.2012 № 339 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации"](#) (далее – Административный регламент) установлено, что основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства являются:

- поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;

- заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства;

- обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;

- сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;

- прекращение действий и непринятие мер, послуживших основанием для выдачи антимонопольным органом предупреждения, в установленный срок;

- результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, государственными внебюджетными фондами.

В силу [п. 3 ч. 2 ст. 39](#) ФЗ «О защите конкуренции» и п. 3.49 Административного регламента одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно п. 1.4 Устава МБДОУ «Детский сад № 12», утвержденного постановлением мэрии города от 15.07.2011 № 2369, Учреждение является юридическим лицом, имеет план финансово-хозяйственной деятельности,

обладает обособленным имуществом и отвечает по своим обязательствам всем находящимся у него на праве оперативного управления имуществом, как закрепленным за Учреждением учредителем и т.д.

Пунктом 1.7 Устава установлено, что Учреждение в своей деятельности руководствуется Конституцией Российской Федерации, законом Российской Федерации «Об образовании», указами и распоряжениями Президента Российской Федерации и т.д.

Таким образом, муниципальный заказчик - МБДОУ «Детский сад № 12» при размещении заказов обязано соблюдать требования ФЗ «О защите конкуренции» и Закона № 94-ФЗ.

В соответствии с Распоряжением мэрии муниципального образования «Город Биробиджан» ЕАО от 04.03.2013 № 86 принято решение о размещении муниципального заказа на поставку во II квартале 2013 года на поставку молочных продуктов для нужд МБДОУ «Детский сад № 12».

5 марта 2013 года уполномоченным органом - мэрией города муниципального образования "Город Биробиджан" Еврейской автономной области (далее – мэрия МО «Город Биробиджан» ЕАО) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении запроса котировок на поставку во II квартале 2013 года молочных продуктов для нужд МБДОУ «Детский сад № 12» (извещение № 0178300000313000022). Начальная (максимальная) цена контракта 157 990,80 рублей.

Документация для проведения запроса котировок на поставку во II квартале 2013 года молочных продуктов для нужд МБДОУ «Детский сад № 12» (далее - Документация) утверждена 20 декабря 2012 года заведующей МБДОУ «Детский сад № 12» ***.

Согласно ч. 2. ст. 45 Закона № 94-ФЗ извещение о проведении запроса котировок должно содержать сведения, предусмотренные [статьей 43](#) настоящего Федерального закона, и быть доступным для ознакомления в течение всего срока подачи котировочных заявок без взимания платы. Извещение о проведении запроса котировок не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, а также требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Согласно п. 4 ст. 43 Закона № 94-ФЗ запрос котировок должен содержать наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг. При этом должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели,

связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. Указанные требования устанавливаются в соответствии с [частями 2.1 - 3.4 ст. 34](#) Закона № 94-ФЗ.

Частью 3.1 ст. 34 Закона № 94-ФЗ установлено, что документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Согласно извещению о проведении запроса котировок характеристики и количество поставляемого товара: указаны в документации, прикрепленной к извещению в виде файла на странице «Сопроводительная документация».

В п. 5 Документации, в извещении о проведении запроса котировок цен указано наименование, характеристики и количество поставляемых молочных продуктов (далее - товар), требования к качественным, техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара:

Наименование поставляемого товара	Ед. изм.	Коли- чество постав- ляемого товара	Качественные, технические, функциональные характеристики (потребительские свойства) поставляемого товара	Фасовка и упаковка товара
1	2	3	4	5
Молочные продукты, а именно:				
1. Молоко питьевое (цельное)	л	1440	<p>Молоко питьевое цельное пастеризованное, с массовой долей жира 2.5% , 3.2%, изготовленное из коровьего молока путём нормализации.</p> <p>Внешний вид: непрозрачная жидкость.</p> <p>Консистенция: жидкая, однородная нетягучая, слегка вязкая. Без хлопьев белка и сбившихся комочков жира.</p> <p>Вкус и запах:</p>	<p>Поставщик осуществляет поставку молока питьевого (цельного) в транспортной таре – в герметично закрытых металлических флягах.</p>

			<p>характерные для молока, без посторонних привкусов и запахов, с лёгким привкусом кипячения.</p> <p>Цвет: белый, равномерный по всей массе.</p>	
2. Йогурт	Л	336	<p>Йогурт должен быть изготовлен из пастеризованного нормализованного коровьего молока, заквашенного различными видами молочнокислых бактерий, с добавлением фруктово-ягодного наполнителя. Массовая доля жира не менее 2.5%</p>	<p>Поставщик осуществляет поставку йогурта в герметично запаянной упаковке из комбинированных материалов либо поливинил-хлоридной плёнки, предназначенных для изготовления тары под молочные продукты, ёмкостью не менее 0.2 л в каждой.</p>
3. Сметана	КГ	104	<p>Сметана должна быть изготовлена из нормализованных по жиру натуральных сливок с использованием закваски на чистых культурах. Массовая доля жира не более 15%.</p>	<p>Поставщик осуществляет поставку сметаны в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных плёнок и комбинированных материалов либо поливинилхлоридной плёнки, предназначенных для упаковывания пищевых продуктов. Фасовка товара должна быть не более 10 КГ (исходя из требования Заказчика).</p>
			<p>Творог жирный должен быть изготовлен из коровьего молока путём сквашивания</p>	<p>Поставщик осуществляет поставку творога в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных плёнок и комбинированных</p>

4. Творог жирный	КГ	234	пастеризованного нормализованного коровьего молока с молочнокислыми бактериями, с последующим удалением сыворотки прессованием белковой массы. Массовая доля жира не более 9% .	материалов либо поливинилхлоридной плёнки, предназначенных для упаковывания пищевых продуктов Фасовка товара должна быть не менее 5 КГ и не более 10 КГ (исходя из требования Заказчика).
------------------	----	-----	---	--

Заказчиком в столбце 5 «фасовка и упаковка товара» данной таблицы для участников размещения заказов установлены конкретные виды транспортной тары для определенного вида товара, а именно: поставщик должен осуществить поставку товара: «молоко питьевое (цельное) в транспортной таре - в герметично закрытых металлических флягах»; «йогурт - в герметично запаянной упаковке из комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки»; «сметана - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов, либо поливинилхлоридной пленки»; «творог жирный - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки».

Согласно ст. 1 Федерального закона от 12.06.2008 № 88-ФЗ "Технический регламент на молоко и молочную продукцию" (далее - Закон № 88-ФЗ) настоящий федеральный закон устанавливает:

- 1) объекты технического регулирования, перечень и описание которых содержит настоящий Федеральный закон;
- 2) требования к безопасности объектов технического регулирования;
- 3) правила идентификации объектов технического регулирования для целей применения настоящего Федерального закона;
- 4) правила и формы оценки соответствия и подтверждения соответствия объектов технического регулирования требованиям настоящего Федерального закона;
- 5) требования к терминологии, упаковке, маркировке молока и молочной продукции, включая требования к информации о наименовании, составе и потребительских свойствах, предоставляемой потребителям на упаковке этих продуктов и в сопроводительных документах.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона № 88-ФЗ настоящий Федеральный закон также устанавливает права и обязанности участников регулируемых настоящим Федеральным законом отношений.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона № 88-ФЗ объектами технического регулирования, перечень и описание которых содержит настоящий Федеральный закон, являются:

1) молоко и молочная продукция, в том числе продукты детского питания на молочной основе, выпущенные в обращение на территории Российской Федерации;

2) процессы производства, хранения, перевозки, реализации и утилизации молока и молочной продукции.

Статьей 4 Закона № 88-ФЗ установлено, что для целей настоящего Федерального закона используются основные понятия, установленные [статьей 2](#) Федерального закона от 27 декабря 2002 года № 184-ФЗ "О техническом регулировании", [статьей 1](#) Федерального закона от 2 января 2000 года № 29-ФЗ "О качестве и безопасности пищевых продуктов", а также даны основные понятия.

[Пунктом 6 ст. 35](#) Закона № 88-ФЗ предусмотрено, что каждая упаковка продуктов переработки молока должна иметь маркировку, этикетку и при необходимости листок-вкладыш или ярлык, содержащие информацию для потребителей в соответствии со [статьей 36](#) указанного Закона.

Согласно ч. 30 ст. 36 Закона № 88-ФЗ информация о других молочных продуктах, молочных составных продуктах, молочносодержащих продуктах детского питания, предназначенных для питания детей дошкольного возраста или детей школьного возраста, должна соответствовать требованиям, установленным [частью 25](#) настоящей статьи, и требованиям нормативных и (или) технических документов, в соответствии с которыми производится такая молочная продукция и может быть проведена ее идентификация.

Статьей 35 Закона № 88-ФЗ установлены требования к упаковке молока и продуктов его переработки.

Согласно ч. 1 ст. 35 Закона № 88-ФЗ молоко и продукты его переработки, предназначенные для реализации, должны быть расфасованы, упакованы в тару и (или) упаковки, изготовленные из экологически безопасных материалов, разрешенных федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защиты прав потребителей, для контакта с пищевыми продуктами и обеспечивающих безопасность и качество молока и продуктов его переработки в течение срока их годности.

Согласно ч. 3 ст. 35 Закона № 88-ФЗ продукты детского питания на молочной основе для детей дошкольного возраста и детей школьного возраста должны выпускаться только расфасованными в герметичную упаковку. Жидкие продукты детского питания на молочной основе для детей дошкольного возраста и детей школьного возраста должны выпускаться в упаковке объемом не более чем 2 литра, пастообразные продукты детского питания - не более чем 200 граммов (для непосредственного употребления в пищу порциями).

В разделе 12 "СанПин 2.3.4.551-96. 2.3.4, утвержденных Постановлением Госкомсанэпиднадзора РФ от 04.10.1996 N 23, установлены следующие санитарные требования к технологическим процессам:

- п. 12.24. Все детские молочные продукты должны выпускаться только в расфасованном виде в объемах, соответствующих одноразовому приему;

- п. 12.27. Сметана, творог и сырково-творожные изделия детским учреждениям должны поставляться только собственной выработки. Не допускается поставка этих продуктов, изготовленных в низовой производственной сети.

В нарушение требований вышеуказанных норм и требований Заказчиком установлены следующие требования к упаковке молока и молочных продуктов:

- молоко питьевое (цельное) в транспортной таре - в герметично закрытых металлических флягах;

- йогурт - в герметично запаянной упаковке из комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки;

- сметана - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов, либо поливинилхлоридной пленки;

- творог жирный - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки.

Помимо выше изложенного, молоко в металлических флягах не может считаться герметичной упаковкой по следующим основаниям.

В современных условиях развитие упаковки и потребительской расфасовки молочной продукции приобретает особую актуальность и непосредственно влияет на процесс сохранения качества и потребительских свойств продукта. Основными факторами, определяющими выпуск высококачественной молочной продукции, являются: состав и технология получения самого продукта; условия его расфасовки; используемый упаковочный материал.

Упаковочные средства для молочных продуктов должны обладать высокой механической прочностью, стойкостью к старению, жесткостью или эластичностью, способностью к сварке, необходимой для формирования герметичных соединений.

На сегодняшний день разработан и освоен промышленный выпуск значительного ассортимента упаковочных материалов, укупорочных средств и потребительской тары из сырьевых компонентов российского производства для молочных продуктов различной консистенции, функционального назначения, сроков хранения и реализации, а именно: стеклянная тара (не является герметичной упаковкой); пленочные материалы; потребительская полимерная тара; комбинированные материалы на основе бумаги и картона (источник: <http://www.znaytovar.ru>).

По вопросу поставки молока и молочной продукции для детских учреждений и требований к упаковке молока и молочных продуктов имеются следующие нормативные правовые акты и стандарты:

- Федеральный закон от 12.06.2008 № 88-ФЗ "Технический регламент на молоко и молочную продукцию";

- ГОСТ Р 52783-2007 «Молоко для питания детей дошкольного и школьного возраста. Технические условия». Настоящий стандарт распространяется на упакованное в потребительскую тару питьевое молоко, изготовленное из коровьего молока, подвергнутого нормализации, гомогенизации и ультрапастеризации с дальнейшим асептическим розливом, и предназначенное для непосредственного использования в пищу детьми старше 3 лет, в том числе в детских дошкольных и школьных образовательных учреждениях;
- ГОСТ Р 52090-2003, ГОСТ Р 52096-2003;
- СанПиН 2.4.1.2660-10;
- СанПиН 2.3.4.551-96.

Вышеуказанные нормативные правовые акты и стандарты не предусматривают поставку для детских учреждений молока во флягах, а также в вышеуказанных нормах отсутствуют требования к упаковке и фасовке молочных продуктов, которые установлены Заказчиком в Документации.

Следовательно, исходя из вышеизложенного, Заказчиком установлены требования, которые не предусмотрены нормативными правовыми актами и стандартами.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования ч. 2. ст. 45, п. 4 ст. 43, ч 3.1 ст. 34 Закона № 94-ФЗ в части установления требований к товару (поставщик должен осуществить поставку товара: «молоко питьевое (цельное) в транспортной таре - в герметично закрытых металлических флягах»; «йогурт - в герметично запаянной упаковке из комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки»; «сметана - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов, либо поливинилхлоридной пленки»; «творог жирный - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки»), которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, занимающихся аналогичным видом деятельности.

Частью 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Такой запрет согласуется с антимонопольными требованиями к торгам, предусмотренными [ч. 2 ст. 17](#) ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 2 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не

предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

Таким образом, муниципальный заказчик - МБДОУ «Детский сад № 12» нарушил требования [ч.ч. 1, 2 ст. 17](#) ФЗ «О защите конкуренции». Данные нарушения выразились в совершении действий, которые привели к ограничению доступа к участию в запросе котировок на поставку во II квартале 2013 года молочных продуктов для нужд МБДОУ «Детский сад № 12» (извещение № 0178300000313000022), участников (потенциальных участников) запроса котировок, а именно Заказчиком установлены требования к товару, которые влекут за собой ограничение конкуренции и ограничение доступа к участию в запросе котировок.

Комиссия на основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное бюджетное дошкольное общеобразовательное учреждение «Детский сад № 12» нарушившей требования частей 1, 2 статьи 17 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившиеся в том, что Заказчиком в документации о проведении запроса котировок, в п. 5 извещения о проведении запроса котировок цен на поставку во II квартале 2013 года молочных продуктов для нужд Муниципального бюджетного дошкольного общеобразовательного учреждения «Детский сад № 12» (извещение от 05.03.2013 № 0178300000313000022) установлены требования к товару (поставщик должен осуществить поставку товара: «молоко питьевое (цельное) в транспортной таре - в герметично закрытых металлических флягах»; «йогурт - в герметично запаянной упаковке из комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки»; «сметана - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов, либо поливинилхлоридной пленки»; «творог жирный - в герметично запаянных пакетах, изготовленных из полимерных пленок и комбинированных материалов либо поливинилхлоридной пленки»), которые влекут за собой ограничение конкуренции и ограничение доступа участников размещения заказа, занимающихся аналогичным видом деятельности.
2. В связи с тем, что Муниципальным бюджетным дошкольным общеобразовательным учреждением «Детский сад № 12» контракт № 4 от 25.03.2013 на поставку во II квартале 2013 года молочных продуктов для нужд Муниципального бюджетного дошкольного общеобразовательного учреждения «Детский сад № 12» на момент рассмотрения дела № 09/05 был заключен и исполнен, предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 09/05 уполномоченному должностному лицу Еврейского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии:

ФИО

Члены Комиссии

ФИО

ФИО

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Еврейской автономной области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения, предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.