



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863)263-31-04, факс (863)240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

На № 14.03.17 от № 3739 /05

Заявитель:
ООО «Феникс -КС»
344019, г. Ростов-на-Дону
Ул. Мясникова, 108
fenix.ks161@yandex.ru
8 (863) 2708313

Заказчик (организатор торгов):
МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315»
344111, Ростов-на-Дону,
40-летия Победы, 87/2
soln315@yandex.ru
8 (863) 2574231

Резолютивная часть решения оглашена «09» марта 2017 г.
В полном объеме решение изготовлено «13» марта 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика (организатора торгов) при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) и ст.18.1, ст.41 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон №135-ФЗ) в составе:

Председатель Комиссии:	Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела.
Члены Комиссии:	Корнева Е.Д. – специалист-эксперт отдела изучения и контроля товарных рынков; Исмаилов М.И. – заместитель начальника отдела изучения и контроля товарных рынков;

рассмотрев в присутствии представителей МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» (далее – Заказчик) и представителя заявителя дело №394/05, возбужденное по жалобе ООО «Феникс-КС», о нарушении Заказчиком при проведении закупки №31704826837 «закупка молочной продукции», положений Закона №223-ФЗ, в части утверждения закупочной документации ограничивающей круг участников закупки,

УСТАНОВИЛА

Жалоба ООО «Феникс-КС» поступила в Ростовское УФАС России 01.03.2017г. Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком при проведении вышеуказанной закупки положений Закона №223-ФЗ в части утверждения закупочной документации ограничивающей круг участников закупки.

Из содержания жалобы следует, что Заказчиком утверждена документация предусматривающая предоставление в составе заявки оригинала документа содержащего положительный отзыв о поставщике-участнике (потенциальном участнике) закупки.

Представители МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315», присутствовавшие при рассмотрении настоящего дела, в возражении на жалобу заявителя пояснили, что в соответствии с Законом №223-ФЗ в установленный срок заказчиком было утверждено и опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» (далее – положение о закупках МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315»). Документация закупки №31704826837 «закупка молочной продукции» не противоречит требованиям положения о закупках МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» и Закону №223-ФЗ.

Требования о предоставлении оригинала отзыва (отзывов) направлено на недопущение подделки упомянутого документа, что обеспечивало бы достоверность представленных сведений о наличии положительной практики поставки аналогичных товаров заказчиком.

Данное требование не противоречит Закону и отвечает потребностям заказчика, исходя из предмета закупки, в связи с чем просили признать жалобу ООО «Феникс-КС» необоснованной.

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, установила:

1) Закон №223-ФЗ, в соответствии со статьей 8 вступил в силу с 1 января 2012 года, за исключением отдельных положений, вступающих в силу в иные сроки.

Пунктами 1-3 статьи 2 Закона №223-ФЗ указано, что 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 (положение о закупке).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

В соответствии с Законом №223-ФЗ, МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» в установленный срок было утверждено и опубликовано положения о закупках МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315».

Проводя закупку №31704826837 «закупка молочной продукции» Заказчик руководствовался (должен был руководствоваться) положением о закупках.

Данные документы размещены на официальном сайте, и были доступны всем участникам заказа.

2) Согласно части 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

- предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

- осуществления 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»;

- неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Жалоба ООО «Феникс-КС» не содержала ссылок на нарушение МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» вышеуказанных требований. Таким образом, жалоба ООО «Феникс-КС» по вышеуказанным основаниям признается комиссией необоснованной.

3) Согласно ч.1 и п.3 ч.2 ст.39 Закона 135-ФЗ антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе, обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из ч. 1 ст.2 и ч.1 ст.3 Закона 135-ФЗ антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с защитой конкуренции.

Из смысла ч.20 ст.18.1 Закона 135-ФЗ следует, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа может устанавливать и иные не являющиеся предметом обжалования нарушений норм антимонопольного законодательства и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п.3.1 ч.1 ст.23 Закона №135-ФЗ.

Проверяя обстоятельства, изложенные в жалобе ООО «Феникс-КС», установлено, что утвержденная Заказчиком закупочная документация содержит среди прочего требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Так согласно положениям документации, заявка на участие в запросе предложений должна содержать:

1) Для юридического лица, индивидуального предпринимателя, физического лица:

а) заполненную форму заявки о проведении запроса предложений (оригинал);

б) анкету Участника закупки;

в) сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара;

г) согласие Участника закупки исполнить условия договора, указанные в извещении о проведении запроса предложений;

д) цена договора, в том числе цена товара с указанием сведений о включенных или не включенных в нее расходах (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи).

е) сведения о количестве положительных отзывов о поставке товара, который является предметом запроса предложений, от дошкольных образовательных учреждений города Ростова-на-Дону с приложением оригиналов положительных отзывов.

Подпункты «а», «б», «в», «г», «д», «е», объединены в общую форму заявки, согласно раздела 2 настоящей документации.

Сведения и документы, указанные в подпункте «е», должны соответствовать следующим требованиям:

- положительный отзыв должен быть в отношении исполнения договора (контракта), заключенного по результатам проведенной конкурентной закупочной процедуры в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и (или) Федеральным законом «О контрактной

системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

- цена указанного договора (контракта) должна составлять не менее двадцати процентов от начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении настоящего запроса предложений.

- положительный отзыв должен содержать информацию, указанную в таблице пункта 4 Формы заявки на участие в запросе предложений и печать.

При отсутствии указанных требований, положительный отзыв считается не предоставленным и не учитывается при расчете итогового рейтинга заявки.

Таким образом, Заказчиком, помимо установления самого критерия оценки, еще сформулированы требования к содержанию документов отражающих сведения, учитываемые при оценке заявок, а в частности:

- сведения о количестве положительных отзывов о поставке товара, который является предметом запроса предложений, от дошкольных образовательных учреждений города Ростова-на-Дону с приложением оригиналов положительных отзывов.

- положительный отзыв должен содержать информацию, указанную в таблице пункта 4 Формы заявки на участие в запросе предложений и печать.

Согласно упомянутой таблице, указанию подлежат следующие сведения:

№ п/п	Номер дошкольного образовательного учреждения	Адрес и телефон дошкольного образовательного учреждения	Ответственное лицо, выдавшее положительный отзыв о поставке товара (Ф.И.О., должность)	Реестровый номер контракта из ЕИС	Цена контракта
Всего положительных отзывов: штук.					

Таким образом, Заказчиком установлен критерий оценки, который ставит перед участником (потенциальным участником) закупки задачу (требование) получить от третьих лиц документ определенного содержания, при условии, что данный документ не имеет императивно утвержденной типовой (обязательной) формы и содержания.

Данные требования, по мнению комиссии Ростовского УФАС России, являются излишними требованиями, не отвечающими принципам Закона №223-ФЗ, поскольку необоснованно ограничивают круг участников закупки (конкуренцию), а также ущемляют (могут ущемить) законные права и интересы участников закупки.

Антимонопольные требования к торгам закреплены в ст.17 Закона №135-ФЗ, согласно которой, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данные требования антимонопольного законодательства корреспондируются с основными принципами Закона №223-ФЗ (ч.1 ст.3), согласно которым Заказчик при закупке товаров, работ, услуг должен руководствоваться принципами:

- информационной открытости закупки;

- равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

- целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

- отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Под конкуренцией в силу п.9 ст.4 Закона №135-ФЗ понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, действия Заказчика по утверждению закупочной документации с требованиями предоставления в приложении к заявке оригиналов положительных отзывов с содержанием информации, указанной в таблице пункта 4 Формы заявки на участие в запросе предложений и печать нарушают требования ч.1 ст.3 Закона №223-ФЗ и ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь положениями Закона №223-ФЗ, частью 20 статьи 18.1, статьей 23, Закона 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Феникс-КС» необоснованной.
2. Признать Заказчика - МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» нарушившим ч.1 ст.3 Закона № 223-ФЗ.
3. Признать Заказчика - МАДОУ «ДЕТСКИЙ САД №315» нарушившим ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения ч.1 ст.3 Закона № 223-ФЗ и ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии



Н.А. Кожемяко

Члены комиссии



Е.Д. Корнева



М.И. Исмаилов