



**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

24.12.2021 № 37176/05

На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «Универсал-Ростов»
344019, г. Ростов-на-Дону,
ул.6-я линия, 21
universalrostov1@yandex.ru

Организатор торгов:

Муниципальное автономное
дошкольное образовательное учреждение
г. Ростова-на-Дону «Детский сад №267»
344092, г. Ростов-на-Дону,
пр. Космонавтов 17/2
detsad267@mail.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена: «21 декабря 2021 г.»

В полном объеме решение изготовлено: «24 декабря 2021 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках**), в составе:

Председатель Комиссии: Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела по борьбе с картелями,

Члены Комиссии: Иваненко И.С. – заместитель начальника отдела по борьбе с картелями,
Такидзе Э.Г. – старший специалист 3 разряда отдела по борьбе с картелями,

рассмотрев посредством использования системы видеоконференц – связи, с участием представителей Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения г. Ростова-на-Дону «Детский сад №267» (далее – МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад

№267») (Организатора) и ООО «Универсал - Ростов» (Заявителя), дело №061/07/3-2973/2021, возбужденное по жалобе ООО «Универсал - Ростов», на действия МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад №267» (Организатора) при проведении конкурса в электронной форме (совместная закупка) № 32110829014 «Поставка продуктов питания (овощи соленые, масло растительное)», выразившиеся в нарушении Организатором торгов положений Закона о закупках,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ООО «Универсал - Ростов» поступила в Ростовское УФАС России 14.12.2021 г.

Заявитель ссылается на неправомерное, по его мнению, отклонение поданной им заявки на участие в закупке. Заявитель указывает на то, что в установленной закупочной документацией форме заявки отсутствует требование к указанию остаточного срока годности товара, о соответствии товара техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза, о гарантии качества продукции, о требованиях к условиям хранения и транспортировки товара, требованиям к безопасности товара. По мнению Заявителя, с данными условиями общество выразило согласие, подписав заявку на участие в закупке. Кроме того, Заявитель полагает, что требование закупочной документации об остаточном сроке годности товара «не менее 5 месяцев» является излишним. Также, Заявитель указывает в жалобе на то, при проведении закупки созданы преимущественные условия для участника – ИП Кунижева Б.М.

Организатор торгов представил письменные пояснения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый совместный конкурс был проведен в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад №267». Заявка ООО «Универсал - Ростов» не соответствовала требованиям закупочной документации, в связи с чем правомерно отклонена.

Представитель Заявителя на рассмотрении дела поддержал позицию, изложенную в жалобе.

Представитель Заказчика, присутствовавший на рассмотрении данного дела, возражал против доводов Заявителя, просил признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав представителей сторон, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, 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 (далее - 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.

Согласно 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) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

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 (п. 3 в ред. Федерального закона от 31.12.2017 N 505-ФЗ);

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 5 апреля 2013 года N 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.

В соответствии с ч.13 ст.3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом ограничивается доводами, составляющими предмет обжалования.

Комиссия по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

17.11.2021 г. МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад №267» в ЕИС размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме №32110829014 (совместная закупка) «Поставка продуктов питания (овощи соленые, масло растительное)».

В срок, установленный извещением о закупке, на участие в конкурсе были поданы 4 заявки, в том числе от ООО «Универсал - Ростов».

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 09.12.2021 г., заявка ООО «Универсал - Ростов» была отклонена в связи с отсутствием указания в заявке участника на остаточный срок годности товара, о соответствии товара техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза, о гарантии качества продукции, о требованиях к условиям хранения и транспортировки товара, о требованиях к безопасности товара, указанные в Разделе III. «Техническая часть». Качественные, количественные характеристики предмета закупки и Показатели, позволяющие определить соответствие товара требованиям заказчика».

Проведенный Комиссией Ростовского УФАС России анализ и сопоставление заявки ООО «Универсал - Ростов» и требований закупочной документации позволил прийти к следующим выводам.

Так, требования к содержанию и составу заявки Организатором установлены в ч.1.12 закупочной документации, а именно:

- заявка на участие в конкурсе должна содержать:

1) информацию и документы об участнике закупки, подавшем заявку на участие в конкурсе:

а) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции

единоличного исполнительного органа участника закупки, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, банковские реквизиты участника закупки, коды статистики (для юридических лиц);

б) выписку из единого государственного реестра юридических лиц, или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для юридического лица), выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для индивидуального предпринимателя), которые получены не ранее чем за один месяц до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении конкурса, копии документов, удостоверяющих личность (для физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица). В случае проведения конкурса в электронной форме выписка из единого государственного реестра юридических лиц, выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей может быть предоставлена в форме электронного документа, подписанного электронной подписью налогового органа;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которыми такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее в настоящем Разделе - руководитель). В случае, если от имени участника закупки действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки, заверенную печатью участника закупки и подписанную руководителем (для юридического лица) или уполномоченным руководителем лицом, либо засвидетельствованную в нотариальном порядке копию указанной доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем, заявка на участие в конкурсе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

д) декларацию о соответствии участника закупки требованиям, установленным в соответствии с ч.1.10 Документации и ч. 9.1 Раздела 9 Положения;

е) документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, если в конкурсной документации установлены квалификационные требования к участникам закупки;

з) копии учредительных документов участника закупки (для юридического лица), включая все изменения;

и) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и для участника закупки поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, являющихся предметом договора, либо внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения договора является крупной сделкой;

В случае если получение указанных в настоящем подпункте решений до истечения срока подачи заявок на участие в конкурсе для участника закупки, невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством и (или) учредительными документами участника закупки порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении или о совершении сделок, участник закупки обязан представить составленное в свободной форме и подписанное уполномоченным участником закупки лицом письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем закупки представить вышеуказанные решения до момента заключения договора.

й) согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных (для участника закупки – физического лица).

2) Предложение участника закупки о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора.

3) Предложение о цене договора. При этом участник закупки обязан указать данное предложение в двух формах: с учетом и без учета НДС. Если участник закупки применяет упрощенную систему налогообложения, в его заявке должно быть указано, что ценовое предложение не подразумевает наличие НДС (например, «НДС не облагается»).

4) Предложение о цене договора сформированное путем пропорционального снижения начальных (максимальных) цен единиц товаров (работ, услуг), указанных в документации, на значение, равное снижению начальной (максимальной) цены договора в процентном выражении;

5) Предложение о неценовых (отличных от цены договора) условиях исполнения договора, если предоставление такого предложения предусмотрено извещением и (или) конкурсной документацией.

6) Копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (при наличии в соответствии с законодательством Российской Федерации данных требований к указанному товару, работе или услуге) или копии таких документов. При этом не допускается требовать представление таких документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром.

7) Согласие участника закупки исполнить условия договора, указанные в извещении, в конкурсной документации, в проекте договора.

8) Соглашение между юридическими (физическими) лицами, определяющее права и обязанности сторон при исполнении договора и основного исполнителя по договору (в случае если на стороне участника закупки выступает несколько юридических лиц).

9) заявка участника конкурса может содержать также документы, подтверждающие опыт работы и деловую репутацию участника согласно установленному в настоящей документации критерию оценки заявок на участие в конкурсе; (форма - Раздел V. Форма № 3 и Форма 3.2).

10) опись документов (рекомендуемая форма описи - Раздел V. Форма № 1).

Также, в соответствии с ч.1.12 закупочной документации, заявка на участие в конкурсе оформляется с использованием рекомендуемых форм для заполнения, представленных в Разделе V настоящей документации, и в соответствии с инструкциями по заполнению, представленными в документации.

Вместе с тем, форма Предложения об объекте (предмете) закупки, являющаяся приложением к рекомендуемой форме заявки на участие в конкурсе, не содержит строк (столбцов), в которых участник закупки должен указать сведения об остаточном сроке годности товара, о соответствии товара техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза, о гарантии качества продукции, о требованиях к условиям хранения и транспортировки товара. Не содержит таких требований (к остаточному сроку годности товара, о соответствии товара техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза, о гарантии качества продукции, о требованиях к условиям хранения и транспортировки товара) и непосредственно рекомендуемая к заполнению форма заявки, установленная закупочной документацией.

При этом, указывая в разделе III закупочной документации «Техническая часть. Качественные, количественные характеристики предмета закупки и Показатели, позволяющие определить соответствие товара требованиям заказчика», такие параметры, как:

- Остаточный срок годности товара – не менее 5 месяцев с момента поставки.

При поставке продуктов питания в детские учреждения социальной сферы не допускается поставка и использование пищевых продуктов, содержащих ГМО, консервантов, красителей и прочих ненатуральных пищевых добавок.

- Товар должен соответствовать техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза:

ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции»;

ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки»;

ТР ТС 005/2011 «О безопасности упаковки»,

Организатор торгов не предусмотрел, где именно (в каком разделе заявки) и в какой форме участник должен отразить данные условия в поданной заявке.

Таким образом, разработанная Организатором закупки форма заявки и приложения к ней, не соответствует инструкции по заполнению заявки, содержащейся в конкурсной документации, поскольку включает в себя исключительно информацию о поставляемом участником закупки товаре в части указания только сведений о товаре, в том числе «Наименование товара, функциональные (потребительские свойства) и качественные характеристики товара, количество, единицы измерения, цену за единицу товара, а также общую цену договора, а не требования к указанию сведений об остаточном сроке годности товара, о соответствии товара техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза, о гарантии качества продукции, о требованиях к условиям хранения и транспортировки товара.

При этом в форме 2 заявки на участие в закупке, установленной в закупочной документации, содержится формулировка:

«

наименование должности руководителя (или уполномоченного лица) и его Ф.И.О или Ф.И.О. физического лица или Ф.И.О. индивидуального предпринимателя)

сообщает о согласии участвовать в конкурсе на условиях, установленных в документации».

Данная формулировка при отсутствии в закупочной документации четких требований к тому, где именно (в каком разделе заявки) и в какой форме участник должен отразить в поданной заявке сведения об остаточном сроке годности товара, о соответствии товара техническим регламентам Таможенного союза, утвержденным решениями Комиссии Таможенного союза, о гарантии качества продукции, о требованиях к условиям хранения и транспортировки товара, дает участнику закупки основания предполагать, что, подписав заявку, им выражается согласие со всеми условиями закупочной документации.

Данные разночтения условий закупочной документации фактически вводят участников закупки в заблуждение.

В соответствии с п.п.2,3 ч.10 ст.4 Закона о закупках, в закупочной документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В силу п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Предоставленное заказчику право самостоятельно определять порядок оценки и сопоставления заявок, требования к участникам, не освобождают его от обязанности при формировании документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Указание Заказчиком в документации всей необходимой информации, касающейся закупаемых работ и услуг, в том числе им сопутствующей, является необходимым для участников закупочных процедур, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности закупок, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и заказчика при подведении итогов.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что документация по закупке № 32110829014 содержит противоречащие положения и неполный перечень требований к содержанию заявки, что фактически ввело в заблуждение участников закупки (в частности, ООО «ООО «Универсал - Ростов») и свидетельствует о том, что Организатором торгов не соблюдены нормы п.п.2,3 ч.10 ст.4 и ч.1 ст.3 Закона о закупках.

Исходя из вышеизложенного, в действиях МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад №267» содержится нарушение ч.1 ст.3 и п.п.2,3 ч.10 ст.4 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия отклоняет как необоснованный довод подателя жалобы о том, что «требование закупочной документации об остаточном сроке годности товара «не менее 5 месяцев является излишним». Данное требование не противоречит действующим ГОСТам. Кроме того, учитывая, что осуществляется закупка продовольственных товаров в детские учреждения, является целесообразным и логичным намерение Организатора торгов исключить получение от контрагента некачественной продукции.

При этом в силу п.1 ч. 10 ст. 4, ч.1 ст.1 Закона о Закупках, право определять необходимость в закупке той или иной услуги, формирования технического задания, определения параметров и характеристик товара и услуг, в наибольшей степени удовлетворяющих свои потребности, предоставлено именно Заказчику, а не участнику закупки.

Также, довод Заявителя о том, что «при проведении закупки созданы преимущественные условия для участника – ИП Кунижева Б.М.» не подлежит оценке в рамках рассмотрения настоящего дела (в порядке ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г.№ 135-ФЗ «О защите конкуренции»), поскольку относится к иному составу- ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г.№ 135-ФЗ «О защите конкуренции». Указанные обстоятельства (при наличии соответствующего заявления) могут быть рассмотрены антимонопольным органом в порядке, предусмотренном главой 9 Федерального закона от 26.07.2006 г.№ 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из ч. 20 ст. 18.1 Закона о конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Поскольку довод жалобы нашел свое подтверждение в ходе рассмотрения дела, Комиссия признает жалобу Заявителя обоснованной.

В связи с вышеизложенным и руководствуясь положениями Закона о закупках, ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Универсал - Ростов» обоснованной.
2. Признать Организатора торгов – МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад №267» нарушившим ч.1 ст.3 и ч.10 ст.4 Закона о закупках.

3. Выдать Организатору торгов (закупочной Комиссии) - МАДОУ г.Ростова-на-Дону «Детский сад №267» обязательное для исполнения предписание:

- об отмене протоколов, сформированных в рамках конкурса в электронной форме (совместная закупка) № 32110829014 «Поставка продуктов питания (овощи соленые, масло растительное)»;

- о внесении изменений в документацию о проведении конкурса в электронной форме (совместная закупка) № 32110829014 «Поставка продуктов питания (овощи соленые, масло растительное)» с учетом настоящего решения и требований Закона о закупках;

- о продлении срока на подачу заявок.

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

Председатель Комиссии

Н.А. Кожемяко

Члены Комиссии

И.С. Иваненко

Э.Г. Такидзе