



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан**

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

14.12.2020 № 5/17289
На № _____ от _____

Заявитель:
ООО «Торговый дом Беллакт»
Юридический адрес: 214020,
г.Смоленск, ул.Ломоносова, д.13,
этаж 2, пом.33
Фактический адрес: 123103,
г.Москва, пр-т Маршала Жукова,
д.76, корп.2, пом.19
e.zudina@bellakt.ru

Заказчик:
Государственное автономное
учреждение Республики
Башкортостан «Молочная
кухня»
450059, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.9,
корп.3
zakupki@milkrb.ru

РЕШЕНИЕ № ТО002/10/18.1-3162/2020

09.12.2020

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель Комиссии:

– заместитель руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

начальник отдела естественных монополий и
финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Башкортостан,

ведущий специалист-эксперт естественных
монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной
службы по Республике Башкортостан,

специалист 1 разряда отдела естественных монополий
и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Башкортостан,

рассмотрев жалобу от 25.11.2020 № 22328 ООО «Торговый дом
Беллакт» на действия заказчика – Государственного автономного учреждения
Республики Башкортостан «Молочная кухня» при проведении закупки на
поставку пищевой продукции для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня», извещение
№ 32009678685,

0190833

в присутствии представителя от ООО «Торговый дом Беллакт» -
представителя от
Государственного автономного учреждения Республики Башкортостан
«Молочная кухня» -

в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Башкортостанского УФАС России поступила жалоба ООО «Торговый дом Беллакт» на действия заказчика – Государственного автономного учреждения Республики Башкортостан «Молочная кухня» при проведении закупки на поставку пищевой продукции для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня», извещение № 32009678685 (далее - Закупка). Закупка проведена в форме открытого конкурса.

Согласно первому доводу Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в установлении избыточного требования, а именно требование, установленное подп. 10 п. 22 Информационной карты Документации «предоставить документы или копии документов, подтверждающие соответствие участника конкурса установленным конкурсной документацией требованиям: - копии документов, подтверждающих наличие права собственности или иного законного основания владения холодильным оборудованием...».

Согласно второму доводу заявитель считает, что Заказчиком в Документации установлено дополнительное требование к участникам конкурса «наличие опыта по успешной поставке (с учетом правопреемства) товара сопоставимого характера и объема в рамках исполнения контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее- Закон о контрактной системе) или Законом о закупках, не ранее чем за последние три года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе при условии отсутствия по такому контракту (договору) применения к участнику конкурса неустоек, штрафов, пеней.

Также Заявитель считает, что Заказчиком нарушен п. 3 ст. 6 Положения, а именно: Заказчик не включил закупку на поставку пищевой продукции для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня» в план закупок.

Кроме этого, Заявитель отмечает, что Заказчиком нарушены п. 1 ч. 1 ст. 8, п. 4 ч. 1 ст. 12 Положения, так как Документация не содержит обоснования использования показателей и характеристик.

По мнению Заявителя, Заказчиком в Документацию не включены установленные п. 6 ст. 8 Положения сведения, а именно: сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющиеся предметом закупки; условие о том, что отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представлено письменное возражение с приложением всех запрашиваемых документов.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия

Башкортостанского УФАС России установила следующее.

13.11.2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее - официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32009678685 о проведении Закупки, включая Конкурсную документацию по открытому конкурсу на право заключения договора на поставку пищевых продуктов для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня» (далее - Документация).

Закупка проводилась в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня» (далее - Положение) от 01.06.2020.

Дата начала приема заявок – 14.11.2020.

Дата окончания приема заявок- 30.11.2020.

Дата вскрытия конвертов- 30.11.2020.

Дата рассмотрения заявок – 01.12.2020.

Подведение итогов- 04.12.2020.

Начальная (максимальная) цена договора- 66 386 240, 00.

Согласно протоколу № 32009678685/01 вскрытия конвертов с заявками участников открытого конкурса на право заключения договора на поставку пищевой продукции для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня» от 30.11.2020 на дату окончания приема заявок подано 3 заявки.

Исходя из представленной информации, установлено, что Заявитель не являлся участником данной Закупки.

В соответствии с частью 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 силу части 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.

По доводу Заявителя об установлении избыточного требования, а именно требование, установленное подп. 10 п. 22 Информационной карты Документации «предоставить документы или копии документов, подтверждающие соответствие участника конкурса установленным конкурсной документацией требованиям: - копии документов, подтверждающих наличие права собственности или иного законного основания владения холодильным оборудованием...» Комиссия Башкортостанского УФАС РБ установила следующее.

Согласно подп. 10 п. 22 раздела 6 Информационной карты

Документации установлены следующие требования: предоставить документы или копии документов, подтверждающие соответствие участника конкурса установленным конкурсной документацией требованиям: - копии документов, подтверждающих наличие права собственности или иного законного основания владения холодильным оборудованием, количество и характеристики которого указаны в п. 18 Информационной карты.

В соответствии с п.3 Технического задания цена договора включает в себя все расходы поставщика на страхование, в том числе уплату налогов, пошлин, сборов, расходов по оплате стоимости сторонних организаций и третьих лиц и других обязательных платежей, которые необходимо оплатить при исполнении Договора.

Стоимость упаковки, погрузочно-разгрузочных работ, транспортные расходы, расходы по оформлению и страхованию товара и иные расходы, связанные с поставкой товара, включены в Цену Договора. В Цену Договора также включены расходы по хранению товара в холодильниках, представляемых Поставщиком.

Таким образом, участник закупки предлагает свою цену с учетом указанных условий, которые в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке.

Следовательно, заказчик вправе устанавливать участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурса, дополнительных требований, в том числе к наличию на праве собственности ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта (договора).

Данное обстоятельство свидетельствует о технологической взаимосвязи предмета поставки и оказания услуг хранения и необходимости их использования совместно друг с другом.

В соответствии с вышеизложенным, довод заявителя Комиссия находит необоснованным.

По второму доводу Заявителя Комиссия установила следующее.

Пунктом 18 раздела 6 Информационной карты Документации установлено требование к участникам конкурса о наличии опыта по успешной поставке (с учетом правопреемства) товара сопоставимого характера и объема в рамках исполнения контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о контрактной системе) или Законом о закупках, не ранее чем за последние три года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе при условии отсутствия по такому контракту (договору) применения к участнику конкурса неустоек, штрафов, пеней.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ч. 1 ст. 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 силу п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Вместе с тем, представленное Заказчиком право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же время такое право заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки с тем, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

Комиссия отмечает, что в данном случае предметом рассматриваемой закупки является поставка пищевой продукции (детского питания).

Правительством РФ утверждено Постановление от 04.02.2015 №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление №99).

Согласно п. 6 Приложения №2 к Постановлению №99 при закупке на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, закупаемых для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, организаций отдыха детей и их оздоровления в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 500000 рублей Заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупки, в том числе наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, заключенного в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц», за последние три года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс.

Таким образом, при установлении требования о наличии опыта успешной поставки Заказчик руководствовался Постановлением №99.

Установленные заказчиком требования, связанные с положительным опытом оказания аналогичных услуг, в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Дополнительные требования к участникам закупки, свидетельствующие об опыте работы на рынке, направленные на потенциальную предсказуемость надлежащей выполнимости закупки, не нарушают принцип равенства, установленный пунктом 2 части 1 статьи Закона о закупках, поскольку эти критерии в равной степени применимы ко всем участникам закупки. Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом, поскольку требования, установленные заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Закона о закупках отсутствуют.

Сказанное следует из определений Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 № 304-КГ16-17592 (вошло в Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2017), утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 12.07.2017), от 20.07.2017 № 305-КГ17-3423 (вошло в Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 5 (2017), утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 27.12.2017, далее - Обзор № 5 (2017)), от 31.07.2017 N 305-КГ 17-2243, от 02.10.2017 N 309-КГ17- 7502 (вошло в Обзор N 5 (2017)), от 13.10.2017 № 3 05-КГ 17-813 8, а также пункта 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

В связи с чем, указанный довод жалобы является необоснованным.

Согласно доводу Заявителя о не включении Заказчиком закупку на поставку пищевой продукции для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня» в план закупок Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Положения о закупке товаров, работ и услуг для нужд государственного автономного учреждения Республика Башкортостан "Молочная кухня", утвержденного 05.06.2020, в

план закупки должны включаться все планируемые заказчиком к проведению закупки, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках. Заказчик вправе не включать в план закупок закупки, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей.

Проанализировав представленные документы, Комиссия установила, что закупка по открытому конкурсу извещение № 32009678685 была размещена: номер плана № 2190418557, номер позиции плана № 178. Дата размещения 13.11.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru. В связи с чем данный довод заявителя несостоятелен.

По доводу Заявителя о том, что Заказчиком не включены установленные п. 6 ст. 8 Положения сведения, а именно: сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки; условие о том, что отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 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.

В качестве обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика Заказчик указал: «Использование Заказчиком требований к качественным характеристикам товара, не установленных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных показателей, обусловлено потребностью Заказчика в продукции,

качественные характеристики которой, не покрывается документами национальной системы стандартизации и техническими регламентами».

Относительно параметров к упаковке сухих смесей и наличии либо отсутствию мерной ложки Комиссия установила, что согласно ч. 9.3 ст. 9 гл. III Конкурсной документации при подаче предложений, предусмотренных п.п. 9) п. 9.3. настоящей главы необходимо руководствоваться следующими положениями: В случае отсутствия в документации значений по требуемым параметрам каких-либо из закупаемых товаров, то по данным параметрам допускается ставить прочерк «-», либо указывать «не нормируется», либо указать «отсутствует».

Таким образом, если участник предлагает к поставке сухую смесь без мерной ложки, то по показателю «Для приготовления смеси должна использоваться прилагаемая мерная ложка, заполненная без горки», допускается указать прочерк «-», либо указывать «не нормируется», либо указать «отсутствует».

Следовательно, вышеуказанный довод заявителя необоснован.

Согласно довода о том, что Заказчиком в Документацию не включены установленные п. 6 ст. 8 Положения сведения, а именно: сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки; условие о том, что отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров Комиссией установлено следующее.

В «Положении о закупках» установлено требование о приоритете товаров российского происхождения в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 (ред. от 10.07.2019) «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее - Положение № 925).

Конкурсная документация также содержит условие о приоритете товаров российского происхождения в соответствии с Положением № 925-пункт 27 «Информационной карты» конкурсной документации.

Таким образом, Заказчик, при проведении закупки установил приоритет товарам российского происхождения.

На участие в конкурсе было подано три заявки. Лишь одна из трех признана соответствующей требованиям Конкурсной документацией, таким образом открытый конкурс признан несостоявшимся в соответствии с ч. 10.7 ст. 12 «Положения о закупках».

Согласно подпункту а) пункта 6 Положения № 925 приоритет не предоставляется в случаях, если закупка признана несостоявшейся и договор заключается с единственным участником закупки.

Заявителем не представлено доказательств отсутствия приоритета товарам российского происхождения, а также не представлено доказательств невозможности формирования заявки и подачи ее на участие в вышеуказанной

закупке. Заявитель заявку на участие в закупке не подавал, его права или законные интересы не могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

Таким образом, довод заявителя признается Комиссией несостоятельным.

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, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих актов и (или) действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу от 25.11.2020 № 22328 ООО «Торговый дом Беллакт» на действия заказчика – Государственного автономного учреждения Республики Башкортостан «Молочная кухня» при проведении закупки на поставку пищевой продукции для нужд ГАУ РБ «Молочная кухня», извещение № 32009678685, необоснованной.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения