

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/67-4/2021**

18 января 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 18.01.2021 года

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

.....

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «Удача» на действия комиссии при проведении электронного аукциона на безалкогольные напитки (№ закупки 0228100001920000079) в открытом заседании в присутствии представителя заказчика –, представителя заявителя ООО «Удача»

15.01.2021 в соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией объявлен перерыв до 18.01.2021.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/67-4/2021 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Удача» (далее – общество, заявитель) на действия комиссии при проведении электронного аукциона на безалкогольные напитки (№ закупки 0228100001920000079).

По мнению заявителя, аукционная комиссия необоснованно отказала в доступе к участию в указанном электронном аукционе заявке ООО «Просторы здоровья» (заявка №12) по следующему основанию: «п.1 ч.4 ст.67 Закона 44-ФЗ; (Участник закупки, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен идентификационный номер 12, не допущен до участия в электронном аукционе в соответствии с п.1) ч.4 ст.67 Федерального закона №44-ФЗ в связи с тем, что участником в заявке не представлена информация, предусмотренная пп.б) п.3.2.3.2 Части I «Общие условия проведения электронного аукциона» документации об электронном аукционе (пп.б) п.2 ч.3 ст.66 Федерального закона №44-ФЗ), а именно: не указана конкретная разновидность упаковки товара по п.2 и п.3 заявки, не указан остаточный срок годности товара».

В подтверждение своей позиции, заявитель приводит следующие доводы.

В документации установлено требование к остаточному сроку годности товара не менее 70%.

Однако в соответствии со ст. 473 Гражданского кодекса РФ срок годности товара определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию, следовательно, требование заказчика «70% срока годности» незаконно.

При этом точное значение этого показателя невозможно предвидеть в связи с тем, что товар находится на складе поставщика или поставляется непосредственно после того, как заказчик делает заявку.

Кроме того, общество полагает, что в соответствии с частью 4 статьи 54.4 Закона о контрактной системе в сфере закупок иных требований к составу первой части заявки, в том числе указание остаточного срока годности товара, не установлено. Следовательно, установленные заказчиком требования к остаточному сроку годности не соответствуют требованиям законодательства.

Заявитель полагает, что сведения о таре, упаковке, фасовке, сроке хранения, остаточном сроке годности поставляемого товара не относятся к функциональным, техническим и качественным характеристикам объекта закупки, следовательно, информация о товаре, предоставленная ООО «Удача» в составе заявки на участие, соответствует информации, предусмотренной п. 2 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе и требованиям документации о таком аукционе.

На основании изложенного заявитель просит признать незаконными действия аукционной комиссии по отклонению заявки и обязать допустить заявителя к участию в электронном аукционе.

По существу жалобы представитель заказчика пояснил следующее.

Заказчик полагает, что включить в документацию детализированные требования к товару, в частности к упаковке товара можно при соблюдении требований, установленных положениями статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок и статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Кроме того, ГОСТы и иные документы, применяемые в национальной системе стандартизации, также устанавливают требования к упаковке, таре, фасовке. Следовательно, условия документации о требовании к упаковке товара установлены правомерно.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

Приказом Минсельхоза России от 19.03.2020 № 140 утвержден типовой контракт на поставку продуктов питания. В столбце 5 Спецификации контракта (приложение №1 к контракту) заказчик указывает остаточный срок годности, определяемый календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Таким образом, информация в части остаточного срока годности товара включается в контракт на основании сведений, содержащихся в заявке участника закупки, который по результатам закупки признан победителем.

В связи с этим, заказчиком в части IV «Описании объекта закупки» аукционной документации в соответствии с требованиями типового контракта установлено, что в заявке на участие в аукционе участник указывает остаточный срок годности товара на дату поставки в годах, месяцах, днях при условии, что этот срок годности товара на дату поставки будет составлять не менее 70% основного срока годности товара (в пересчете на годы, месяцы, дни).

Указание заказчиком минимального срока годности товара на дату поставки обусловлено необходимостью недопущения поставки товара с истекающим сроком годности, поскольку организация питания является неотъемлемой частью лечебного процесса.

На основании изложенного заказчик просит признать действия заказчика и аукционной комиссии соответствующими требованиям Закона о контрактной системе, а жалобу ООО «Удача» - необоснованной.

Заслушав мнения сторон, изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

23.12.2020 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0228100001920000079 и документация об электронном аукционе на безалкогольные напитки.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 461 000,00 рублей.

В силу части 1 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В силу части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

- 1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

- 2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

- a) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

- b) **конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе**, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Аналогичные требования установлены заказчиком в пункте 3.2.3. документации об электронном аукционе.

Заказчиком в части IV «Описании объекта закупки» аукционной документации установлены требования к поставляемым товарам, в том числе:

- по позиции 2 «Сок фруктовый» и по позиции 3 «Сок томатный» установлено следующее требование: **«Упаковка: асептическая*, не менее 0,2 л»**. При этом знаком «*» заказчик указывает следующую инструкцию к заполнению заявки на участие в закупке: *«под асептической упаковкой понимается упаковка различной конфигурации из комбинированных материалов на основе бумаги и картона, предназначенная для влагосодержащих продуктов (например: Tetra Brik Aseptic, Tetra Wedge Aseptic, - и т.п.). В заявке на участие в аукционе участник должен указать конкретную разновидность упаковки»;*

- по всем трем позициям заказчиком требование к остаточному сроку годности на дату поставки (минимальный срок годности товара на дату поставки должен составлять не менее 70% от

основного срока годности). При этом документацией указано, что участник указывает остаточный срок годности товара на дату поставки в годах, месяцах или днях.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 11.01.2021 № 0228100001920000079-1 отказано в допуске участнику с идентификационным номером заявки №12 в соответствии с п.1 ч.4 ст.67 Закона 44-ФЗ; (Участник закупки, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен идентификационный номер 12, не допущен до участия в электронном аукционе в соответствии с п.1) ч.4 ст.67 Федерального закона №44-ФЗ в связи с тем, что участником в заявке не представлена информация, предусмотренная пп.б) п.3.2.3.2 Части I «Общие условия проведения электронного аукциона» документации об электронном аукционе (пп.б) п.2 ч.3 ст.66 Федерального закона №44-ФЗ), а именно: **не указана конкретная разновидность упаковки товара по п.2 и п.3 заявки, не указан остаточный срок годности товара.**

Проанализировав первую часть заявки заявителя, инструкцию и требования, установленные заказчиком в аукционной документации, Комиссия пришла к следующему выводу.

В заявке ООО «Удача» по данным позициям указано следующее:

- по позиции 2 «Сок фруктовый» и по позиции 3 «Сок томатный» установлено следующее требование: **«Упаковка: асептическая*, 0,2 л.»**. При этом знаком «*» участник уточняет: *«под асептической упаковкой понимается упаковка различной конфигурации из комбинированных материалов на основе бумаги и картона, предназначенная для влагосодержащих продуктов (например: Tetra Brik Aseptic, Tetra Wedge Aseptic, - и т.н.). В заявке на участие в аукционе участник указывает конкретную разновидность упаковки»*.

Таким образом, заявитель в своей заявке не указал информацию о конкретной разновидности упаковки, следовательно, товар, предложенный к поставке заявителем, не соответствует требованиям, указанным в документации данного электронного аукциона.

Кроме того, Комиссия констатирует, что заявка данного участника не содержит информации об остаточном сроке годности товара, требуемой аукционной документацией, что также является основанием для отклонения данной заявки на участие в закупке.

Следовательно, аукционная комиссия, действуя в пределах своих полномочий в рамках статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а именно проверяя первые части заявок на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе, правомерно отказала заявителю в допуске к участию в электронном аукционе, по основаниям указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе.

Вместе с тем, по результатам проведения внеплановой проверки Комиссия Владимирского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок предусмотрено, что заказчик при составлении описания объекта закупки использует, если это возможно, показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических характеристик,

функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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 при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Таким образом, при формировании технического задания заказчику в рамках законодательства о контрактной системе в сфере закупок предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе в сфере закупок, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В требованиях к поставляемому товару заказчиком указан остаточный срок годности на дату поставки (минимальный срок годности товара на дату поставки должен составлять не менее 70% от основного срока годности). Участник указывает остаточный срок годности товара на дату поставки в годах, месяцах или днях.

Комиссия отмечает, что законом о контрактной системе в сфере закупок не запрещено устанавливать требование к сроку годности товара, в частности к продуктам питания. Таким образом, рассмотрев данное требование, Комиссия не усматривает нарушений положений о контрактной системе в сфере закупок.

Кроме того, документация данной закупки содержит требования к упаковке товара, а именно по позициям 2 и 3 в части IV «Описании объекта закупки» аукционной документации.

Пунктом 5 «Требования к упаковке и маркировке товара» документации установлено, что товар поставляется в упаковке, соответствующей требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности упаковки» (ТР ТС 005/2011) и обеспечивающей сохранность Товара при транспортировке, погрузочно-разгрузочных работах и хранении от физического и атмосферно-климатического воздействия, а также от несанкционированного вскрытия без видимого нарушения ее целостности. Упаковка поставляемого Товара должна быть неповрежденной, чистой, сухой.

Проанализировав данные требования документации, Комиссия Владимирского УФАС приходит к выводу о том, что при формировании технического задания заказчиком в рамках

законодательства о контрактной системе в сфере закупок учитывались параметра и характеристики товара, в наибольшей степени удовлетворяющие его потребности.

При описании объекта закупки в рассматриваемой документации заказчиком не использованы указания на товарные знаки или наименование производителя. Им указаны необходимые качественные характеристики товара.

Косвенным подтверждением отсутствия ограничения количества участников закупки свидетельствует факт подачи на участие в электронном аукционе 3 заявок от участников закупки.

Частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Между тем, заявителем в материалы дела не представлены доказательства, подтверждающие наличие объективных препятствий для участия в данной закупке.

С учетом изложенного, а также исследовав доводы заявителя, пояснения заказчика Комиссия не усматривает в положениях документации об электронном аукционе ограничения конкуренции и нарушений норм действующего законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Удача» на действия комиссии при проведении электронного аукциона на безалкогольные напитки (№ закупки 0228100001920000079) необоснованной.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии