

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «02» июля 2018 года г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено «04» июля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа № 78 от 19.12.2017 в составе:

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

в присутствии представителей Заказчика - СГ МУП «Комбинат школьного питания», по доверенности <...>; по доверенности <...>

представитель Заявителя на заседание не явился, уведомлен надлежащим образом, о чем свидетельствуют материалы жалобы;

рассмотрев жалобу ООО «РОСПРОДУКТ» (вх. от 21.06.2018 № 938-ж),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба ООО «РОСПРОДУКТ» на действия заказчика — СГ МУП «Комбинат школьного питания», при проведении открытого запроса предложений на поставку продуктов питания (далее — запрос предложений), извещение №31806599880.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. от 22.06.2018 № 02/ОВ-3545). Рассмотрение жалобы назначено на 02.07.2018 г.

Заявитель сообщает:

1) В соответствии с пунктом 2.7 Документации о закупке установлены критерии оценки: «цена договора», «производитель/не производитель». При этом, в Положении о закупке не предусмотрен критерий «производитель/не производитель» с единицей измерения «руб.». Так, любой участник, не являющийся производителем товара, не являющийся производителем товара, не получает баллы по критерию «производитель/не производитель», тогда как участник, являющийся производителем получает 35 баллов. При этом, в Документации о

закупках не приведены обоснования применения подобного критерия, а именно: каким образом данный критерий влияет на качество поставляемого товара или надлежащее исполнение обязательств по договору.

Заказчик в Положении о закупке предусматривает определение победителя исходя из установления критериев оценки, определяющих условия исполнения договора, а не оценку претендентов на заключение договоров в зависимости от сферы деятельности (производство или торговля (поставка) продуктами питания). Установление критерия «производитель/не производитель» не обеспечивает «лучшие условия исполнения, является дискриминационным по отношению к участникам, не являющимся производителями товаров;

2) Пункт 2.1.2 Документации о закупке содержит требования к участникам запроса предложений:

-должен обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством РФ и являющихся предметом заключаемого Договора;

-должен обладать необходимыми сертификатами на товары (сертификат соответствия, декларация о соответствии, свидетельство о государственной регистрации специализированной продукции) в соответствии с действующим законодательством РФ, являющиеся предметом заключаемого договора, с целью получения информации о соответствии данного товара, работ, услуг документам.

Пунктом 2.2.2 Документации о закупке установлено, Заявка на участие в закупке должна содержать документы, подтверждающие происхождение и соответствие продукции, предъявляемым к ней требованиям безопасности (декларация о соответствии Таможенного союза, декларация о соответствии, сертификат соответствия, свидетельство о государственной регистрации специализированной продукции).

Заявитель считает данные требования избыточными и ограничивающими конкуренцию, так как предмет закупки не предусматривает наличие лицензий или свидетельства о допуске товаров, а так же Законом о закупках не установлено обязательное наличие товаров у участников закупки до момента заключения договора, следовательно Заказчик не вправе требовать от участников документы на товар, а так же копии сертификатов в составе заявки.

Требование о наличии у участников закупки сертификатов на товары, являющиеся предметом договора, и передаваемые заказчику, согласно пункту 3.8 Проекта договора, в момент поставки товара, является дискриминационным по отношению к участникам, не являющимся производителями товаров и/или оптовыми торговыми базами, осуществляющими производство и /или хранение товара (имеющим товар в наличии) на момент подачи заявки.

3) Пунктом 1.1.2 Документации о закупке установлено, что 1.1.2. открытый запрос предложений не является конкурсом, либо аукционом на право заключить договор, не регулируется статьями 447 - 449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Эта процедура также не является публичным конкурсом и не регулируются статьями 1057 - 1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, проведение запроса предложений не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем или иным участником.

Открытый запрос предложений является закупочной процедурой, по своей правовой природе отвечающей признакам и целям торгов (конкурентных закупок), вне зависимости от того, как процедура названа заказчиком.

В соответствии с пунктом 1.5.8 Документации о закупках, Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая победителю или иному участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре запроса предложений.

Вместе с тем, участники закупки обязаны перечислить денежные средства в размере 416 750,00.

Обеспечение заявки по своей природе является обеспечительной мерой для заключения договора по итогам проведения запроса котировок. Однако, порядком возврата обеспечения заявки на участие в открытом запросе котировок пунктом 1.3 Документации о закупках установлено, денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в открытом запросе предложений, возвращаются на счет участника закупки в течение пяти рабочих дней со дня

подписания протокола рассмотрения, оценки и сопоставления, подведения итогов открытого запроса предложений.

4) Законом о закупках установлен запрет на ограничение допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки. В нарушение данного требования в пункте 2.4.6 Документации о закупках установлено, что заявка участника закупки может быть отклонена по решению Комиссии в случае наличия фактов подтверждающих: ненадлежащее выполнение обязательств по договорам, ранее заключаемым между Заказчиком и участником закупки (подтверждаемое претензиями, письмами Заказчика, актами и иными документами). Вместе с тем, установление не измеряемых требований об отсутствии претензий Заказчика, вследствие ненадлежащего исполнения ранее заключенных договоров участником закупки (при этом, без подтверждения экспертизы и /или согласия контрагента на предъявленную претензию) в качестве обязательных к участникам запроса предложений, а так же отказ в допуске к участию в запросе предложений в связи с несоответствием указанным требованиям, необоснованно ограничивает количество участников. Кроме того, несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам запроса предложений. Данное требование установлено в нарушение принципов Закона о закупках, а так же пункта 4.5.2 Положения о закупках, в котором установлен перечень обязательных требований к участникам закупки.

В силу 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) 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;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) 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 № 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;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной

нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав представителей Заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках СГ МУП «Комбинат школьного питания» (далее – Положение о закупках), утвержденного Приказом директора СГМУП «КШП» №138 от 25.12.2013, разработанного в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

13.06.2018 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение №31806599880, о проведении открытого запроса предложений на поставку продуктов питания.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, следует, что не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота): 41 675 000 (сорок один миллион шестьсот семьдесят пять тысяч) рублей 00 копеек.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок: с 14.06.2018 г. с 8.00 до 12.00, с 13.00 до 16.30, в пятницу с 8.00 до 12.00, с 13.00 до 15.00, кроме субботы, воскресенья и праздничных дней по 21.06.2018 г. (до 09.00 ч. (время местное)).

Дата и время вскрытия заявок: в 09:30 21.06.2018 г.

В соответствии с протоколом вскрытия заявок запроса предложений от 21.06.2018, на участие в запросе предложений поступило 3 (три) заявки:

-ООО «ПРОДОПтица» с ценовым предложением — 33 000 000, 00 рублей;

-ООО «Обь-регион» с ценовым предложением — 40 540 000, 00 рублей;

-ООО «РОСПРОДУКТ» с ценовым предложением — 37 630 000, 000 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления заявок запроса предложений от 21.06.2018, Комиссией Заказчика принято решение признать запрос предложений состоявшимся, допустить ООО «ПРОДОПтица», ООО «Обь-регион», ООО «РОСПРОДУКТ» к участию в запросе предложений.

По доводам изложенным в жалобе Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, сообщает следующее.

Согласно 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 процедуры закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2.7.3 Документации о закупке, Комиссия по закупкам проводит оценку и сопоставление поданных Участниками закупки Заявок на основе следующих критериев: «**цена договора**», «**производитель/ не производитель**».

В соответствии с пунктом 2.7.4 Документации о закупках, критерии, весовое (максимальное) значение критериев оценки заявки Участников, а так же методика подсчета оценочных баллов, представлены в таблице ниже.

№	Наименование критерия	Ед. изм.	Весовое значение	Правила подсчёта баллов по критерию
1	Цена договора	руб.	65	Заявка, имеющая наименьшую цену, признается лучшей. Ей присваивается наивысший балл. Остальным заявкам баллы присваиваются пропорционально отношению их цены к наилучшей цене в соответствии с формулой: $P_x = (Z_H / Z_x) * B_z$
2	Производитель/ не производитель	руб.	35	Если Участник является производителем товара, указанного в настоящей документации, заявке присваивается 35 баллов. Если Участник не является производителем товара, указанного в настоящей документации, заявке присваивается 0 баллов.

где P_x – балл, присваиваемый x заявке

Z_x – значение показателя в x заявке

Z_H – значение показателя, признанного наилучшим

V_3 – весовое значение балла по критерию.

Итоговый балл рассчитывается как сумма баллов по каждой заявке по всей совокупности критериев.

В соответствии с пунктом 2.8.1 Документации о закупках, наилучшей признается заявка, набравшая наибольшее количество баллов, ей присваивается первое место (первый номер <...> далее по убыванию баллов (второе, третье места (номер)).

Пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено требование об указании в документации о закупке наряду с критериями оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, также порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Данная норма трактуется буквально и не содержит каких-либо двояких толкований и возможных правовых коллизий при их применении, направлена на обеспечение прозрачности процедуры оценки заявок на участие в закупке и защиты прав участников закупочной процедуры.

Оценка и сопоставление заявок на участие в закупочной процедуре представляет собой процесс выявления по критериям оценки и в порядке, установленном в документации, лучших условий исполнения договора, заключаемого по итогам закупки, указанных в заявках участников закупки.

Аналогичные выводы содержатся также в Определении Верховного суда РФ от 12.05.2015 №305-КГ15-1682 по делу №АДП-105887/13, Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 25.05.15 по делу №АДП-61427/15, от 01.04.2015 по делу №АДП-88917/14, от 20.01.2015 по делу №АДП-105887/13, от 18.03.2015 по делу №АДП-70706/14, Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 07.11.2013 по делу №А57-17988/2012.

Таким образом, комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, Заказчиком верно установлены критерии оценки и сопоставления заявок.

Кроме того, установление критерия «производитель/не производитель» в документации о закупки обусловлено несколькими объективными факторами:

-коротким сроком реализации охлажденного мяса цыплят бройлеров, филе грудки куриной охлажденной (остаточный срок годности 108 часов от общего срока годности, установленного предприятием-изготовителем, необходимостью его дальнейшего развоза по 50 предприятием города Сургута, приготовления и реализации в короткие сроки);

-присутствием на рынке птицы и яйца в ХМАО — Югре, Тюменской области, Челябинской области большого количества производителей данной продукции;

-наличием договорных обязательств по качественному и своевременному обеспечению горячего питания обучающихся общеобразовательных учреждений г. Сургута.

Помимо того, что в Положении о закупках «запрос предложений — конкурентный способ закупки без проведения торгов, победителем которого признается лицо, предложившее лучшие условия исполнения договора и заявке которого присвоен первый номер», это процедура закупки, в ходе которой выбор лучшего поставщика осуществляется на основе сравнения предложений нескольких независимых участников процедуры закупки.

В соответствии с пунктом 5.3.7.9 Положения о закупках, Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений разрабатывается Заказчиком с учетом предложений Инициатора закупки, анализа рынка закупаемых товаров, работ и услуг, требований Положения.

В документации о запросе предложений могут быть указаны один или несколько критериев оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений и могут касаться:

-цены предлагаемой продукции, рассматриваемой либо непосредственно, либо с учетом издержек Заказчика при принятии данного предложения (например, цена плюс

расходы на эксплуатацию, обслуживание и ремонт, требуемые дополнительные затраты и т.д.);

-экономической, технической, организационной, финансовой, юридической привлекательности заявки с точки зрения удовлетворения потребностей Организатора запроса предложений (включая предлагаемые договорные условия);

-надежности участника и заявленных соисполнителей (субподрядчиков) исходя из опыта работы участника, его деловой репутации, наличию у него материально технических, производственных, кадровых, финансовых, информационных ресурсов, в том числе деловая репутация, наличие опыта выполнения работ, оказания услуг, производственных мощностей, технологического оборудования, и иных показателей, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора;

-расходов на эксплуатацию и (или) техническое обслуживание товара;

-сроков (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

-сроков предоставления гарантии качества товара, работ, услуг;

-объемов предоставления гарантий качества товара, работ, услуг;

-иные критерии, в соответствии с требованиями, установленными в документации о запросе предложений.

На основании вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что Заказчик правомерно установил критерий «производитель/не производитель», не нарушая прав хозяйствующих субъектов, кроме того заявка Заявителя допущена к дальнейшему участию в запросе предложений.

Пунктом 2.4.7 Документации о закупках, установлено, что Заявка участника закупки будет отклонена по решению Комиссии в случаях:

-непредставления оригиналов и копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено документацией;

-несоответствия участника закупки требованиям к участникам закупки,

установленной документацией о проведении запроса предложений;

- несоответствия заявки на участие в запросе предложений требованиям к заявкам, установленным документацией о проведении запроса предложений;

- несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации;

- предоставления в составе заявки заведомо ложных сведений, намеренного искажения информации или документов, входящих в состав заявки.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что в составе заявки Заявителя имеются декларация о соответствии, сертификаты соответствия, удостоверения качества на поставляемую продукцию.

Представление Участниками копий и оригиналов документов являются подтверждением опыта Участников, деловой репутации и финансовой устойчивости, что является гарантом исполнения обязательств по договору поставки и дают Комиссии заказчика объективно оценить возможности Участников поставить товар.

Таким образом, Заказчиком были рассмотрены документы и сведения представленные в составе заявки Заявителя, права Заявителя не нарушены, заявка допущена до дальнейшего участия в запросе предложений.

Довод Заявителя является необоснованным.

В соответствии с главой 1 Положения о закупках конкурентный способ закупки без проведения торгов в электронной форме победителем которых признается лицо, предложившее лучшие условия исполнения договора и заявке которого присвоен первый номер.

Порядок подготовки и проведения процедуры закупок (включая способы) и условия их применения устанавливаются заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, документом который регламентирует закупочную деятельность заказчика, который содержит требования к закупке, в том числе порядок заключения и исполнения договоров, а так же иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 1.5.8 Документации установлено право Заказчика, без объяснения причин отказать от заключения договора, не возмещая победителю или иному участнику понесенные расходы в связи с участием в запросе предложений.

Возврат обеспечения заявок, предусмотренный пунктом 1.3 Документации о закупках, происходит в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения, оценки и сопоставления, подведения итогов открытого запроса предложений участникам закупки. Возврат обеспечения заявки победителю происходит в течение пяти рабочих дней после заключения договора.

Требования пункта 2.4.6 Документации о закупке, обусловлено отрицательным опытом работы с недобросовестными поставщиками и применимы к случаям ненадлежащего выполнения обязательств только по аналогичным договорам поставки продуктов питания, в связи с значимостью предмета закупки, что предоставляет гарантию поставки товара.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что права Заявителя не нарушены, ограничений участия в данной закупке, не допущено.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е : Ш И Л А

1. Признать жалобу ООО «РОСПРОДУКТ» на действия заказчика — СГ МУП «Комбинат школьного питания», при проведении открытого запроса предложений на поставку продуктов питания, извещение 31806599880, необоснованной.
2. Разместить настоящее решение на официальном сайте антимонопольного органа.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.