РЕШЕНИЕ

по делу № 02-10/58-19

16 мая 2019 года

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

председателя	- Бутенко Игоря Васильевича, заместителя руководителя управления;
членов комиссии:	- Касперовича Александра Владимировича, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности;
	- Успеховой Анастасии Александровны, специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности;
	- Вульф Татьяны Николаевны, ведущего специалиста отдела контроля монополистической деятельности;

рассмотрев дело № 02-10/58-19, возбужденное по жалобе МБУ ЗАТО Северск «Комбинат школьного питания» (вх. № 3255 от 30.04.2019 г.) на действия заказчика – муниципальное автономное образовательное учреждение дополнительного образования Детский оздоровительно-образовательный (профильный) центр «Юниор» при проведении закупки «Оказание услуг по организации питания детей и взрослых в детском центре отдыха «Энергия» для нужд МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» г. Томск» (извещение № 31907766721), в присутствии представителей Заявителя Луцик К.А. по доверенности № 01 от 07.05.2019 г., Епанчинцевой Ю.А. по доверенности № 02 от 07.05.2019 г., представителя Заказчика Мандраковой М.А. по доверенности № 5 от 14.05.2019 г.,

УСТАНОВИЛА:

Муниципальное бюджетное учреждение ЗАТО Северск «Комбинат школьного питания» (далее – Заявитель, МБУ ЗАТО Северск «КШП») подало жалобу на действия муниципального автономного образовательного учреждения дополнительного образования Детский оздоровительно-образовательный (профильный) центр «Юниор» г. Томска (далее – Заказчик, МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор») при проведении запроса предложений в электронной форме «Оказание услуг по организации питания детей и взрослых в детском центре отдыха «Энергия» для нужд МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» г. Томск» (извещение № 31907766721).

По сообщению Заявителя, Заказчиком допущено ряд нарушений в документации по проведению запроса предложений в электронной форме, а также нарушена процедура оценки заявок участников, а именно:

1. Пункт 1.2.1. Документации гласит: «Процедура запроса предложений не является конкурсом, аукционом и её проведение не регулируется статьями

447-449 части первой Гражданского кодекса РФ». Данный пункт противоречит законодательству, а именно п. 3.1 ст. 3 Закона о закупках.

2. Пункт 2.2.3. Документации гласит: «Организатор (Заказчик) вправе без каких-либо последствий для себя и возмещений участнику отказаться от заключения договора с победителем/участником, с которым такой договор может быть заключен в соответствии с документацией о закупке». Данный пункт противоречит законодательству, а именно п. 1 ст. 447 ГК РФ.
3. Пункт 17 Информационной карты устанавливает обязанность участника закупки предоставить копию экспертного заключения на соответствие санитарно-гигиеническим нормам и правилам предприятия общественного питания – столовая с кондитерским цехом и сотрудниками, предназначенными для обслуживания предприятий общественного питания вне предприятия. Установленное требование Заявитель считает неправомерным. Кроме того, в составе заявки на участие в закупке Заявитель предоставил копию санитарно-эпидемиологического заключения, согласно которому помещения МБУ «КШП» соответствуют санитарно-эпидемиологическим правилам и нормам, однако закупочная комиссия не приняла этот документ во внимание при оценке заявок.

По мнению заявителя, Заказчиком нарушено действующее законодательство, а также интересы Заявителя как участника закупки.

На заседание Комиссии представители Заявителя доводы жалобы поддержали, дополнительно пояснив следующее: требование копии санитарно-эпидемиологического заключения на стадии подачи заявок незаконно, так как срок изготовления этого заключения составляет около двух месяцев, согласно п. 6 приказа Роспотребнадзора от 19.07.2007 г. № 224 «О санитарно-эпидемиологических экспертизах, обследованиях, исследованиях, испытаниях и токсикологических, гигиенических и иных видах оценок». Законодательством не предусмотрено получение санитарно-эпидемиологического заключения в обязательном порядке. Кроме того, Заказчик требует экспертное заключение, однако такое понятие в законодательстве отсутствует, как и порядок, основания и сроки его получения, есть только понятие санитарно-эпидемиологического заключения и порядок его получения. Следовательно, Заказчик просит предоставить документ, не предусмотренный законом. Заявитель предоставил копию санитарно-эпидемиологического заключения, однако Заказчик без объяснения причин не принял этот документ во внимание при оценке заявок, хотя никаких требований к этому документу Заказчиком в документации не установлено, требуется лишь его наличие. На основании этого Заявитель просит отменить протокол оценки заявок, внести изменения в документацию.

Представитель Заказчика с доводами Заявителя не согласились, предоставил письменные возражения, в заседании комиссии пояснив, что пункты 1.2.1. и 2.2.3. Документации законодательству действительно противоречат, потому что документация старой редакции, изменения в неё давно не вносились. Эти пункты будут приведены в соответствие с действующим законодательством. Заказчик не требует предоставление экспертного заключения на соответствие санитарно-гигиеническим нормам и правилам предприятия общественного питания – столовая с кондитерским цехом и сотрудниками, предназначенными для обслуживания предприятий общественного питания вне предприятия в обязательном порядке, однако этот документ сильно влиять на итоговые баллы

участников, его наличие даёт участнику преимущество. Это заключение изготавливается в срок не более 7 дней, получить его могут любые заинтересованные лица. Для Заказчика наличие этого документа – дополнительная характеристика участника закупки. Закупка приостановлена на основании уведомления Томского УФАС России, договор с победителем закупки на момент рассмотрения дела не заключен, однако Заказчику требуется заключить договор в короткие сроки в связи с началом деятельности детского лагеря. На основании этого Заказчик считает жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заказчика, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила следующее.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон № 223-ФЗ) 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, 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.

На момент размещения извещения Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» г. Томска, утверждённым 11.12.2018 г.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно ч. 8 ст. 4 Закона № 223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

Согласно п. 1.2.1. Документации по проведению запроса предложений в

электронной форме на оказание услуг по организации питания детей и взрослых в ДЦО «Энергия» для нужд МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» от 15.04.2019 г. (далее – Документация) процедура запроса предложений не является конкурсом, аукционом и её проведение не регулируется статьями 447-449 ч. 1 ГК РФ. Данная процедура запроса предложений также не является публичным конкурсом и не регулируется ст. 1057-1061 ч. 2 ГК РФ и не накладывает на Заказчика соответствующего объёма гражданско-правовых обязательств.

Согласно ч. 3.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Согласно ч. 4 ст. 447 части 1 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Согласно ч. 22 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Таким образом, запрос предложений в электронной форме является формой торгов и на него распространяется действие ст. 447-449 ч. 1 ГК РФ. Следовательно, п. 1.2.1. Документации противоречит законодательству.

Согласно п. 2.2.3. Документации организатор (заказчик) вправе без каких-либо последствий для себя и возмещений участнику отказаться от заключения договора с победителем/участником, с которым такой договор может быть заключён в соответствии с документацией о закупке.

Согласно ч. 1 ст. 447 ч. 1 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Согласно ч. 15 ст. 3.2 Закона 223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по

результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Следовательно, Закон 223-ФЗ не содержит возможности Заказчика отказаться от заключения договора с победителем/участником закупки, следовательно п. 2.2.3. Документации противоречит законодательству.

Согласно п. 17 Информационной карты Документации участники закупки, выступающие на стороне одного участника закупки должны предоставить, в том числе, копии дипломов, благотворительных писем, приказов и др. документов за 2017-2019 гг. (далее – документы), подтверждающие занятие призовых мест участников закупки и получение наибольшего количества баллов и награждение ценным призом образовательного учреждения в котором являлся организатором питания по итогам смотров-конкурсов муниципальных образовательных учреждений на лучшую организацию питания обучающихся, воспитанников и т.д.; копию экспертного заключения на соответствие санитарно-гигиеническим нормам и правилам предприятия общественного питания – столовая с кондитерским цехом и сотрудниками, предназначенными для обслуживания предприятий общественного питания вне предприятия.

При этом в указанном пункте в разделе «документы, подтверждающие качество услуг, квалификацию участника размещения заказа по критерию оценки заявок» указано «для подтверждения объёма исполненных договоров (контрактов) приложить копии муниципальных контрактов, договор и иные документы, подтверждающие объём исполненных договоров (контрактов) участника размещения заказа по данному виду услуг».

Таким образом, копии дипломов, благотворительных писем, приказов, копию экспертного заключения на соответствие санитарно-гигиеническим нормам в составе заявки должны предоставить участники закупки, выступающие на стороне одного участника закупки, а документами, подтверждающими качество услуг, квалификацию участника размещения заказа по критерию оценки заявок, являются копии муниципальных контрактов, договор и иные документы, подтверждающие объём исполненных договоров (контрактов) участника размещения заказа по данному виду услуг.

Согласно п. 18 Информационной карты Документации оценка заявок будет производиться по следующим критериям:

1. Ценовой – наименьшая цена договора.
2. Квалификация участника – включает в себя четыре показателя: наличие опыта по оказанию услуг организации питания детей, объём (в денежном выражении) исполненных государственных и муниципальных договоров (контрактов), заключённых на оказание услуг по организации питания в оздоровительных лагерях, образовательных учреждениях, наличие дипломов, благодарственных писем, приказов и др. документов, подтверждающих занятие призовых мест участником закупки и получение наибольшего количества баллов и (или) награждение ценным призом образовательного учреждения, в котором являлся организатором участник закупки по итогам смотров-конкурсов муниципальных образовательных учреждений на лучшую организацию питания обучающихся, воспитанников и т.д., наличие экспертного заключения на соответствие санитарно-гигиеническим нормам и

правилам предприятия общественного питания – столовая с кондитерским цехом и сотрудниками, предназначенными для обслуживания предприятий общественного питания вне предприятия.

Таким образом, в Документации усматривается явное разночтение между документами, которые участнику закупки необходимо предоставить для подтверждения качества услуг и квалификации по критерию оценки заявок и документами, на основании которых будет производиться оценка заявок.

Кроме того, Заказчик требует наличие экспертного заключения на соответствие санитарно-гигиеническим нормам и правилам предприятия общественного питания – столовая с кондитерским цехом и сотрудниками, предназначенными для обслуживания предприятий общественного питания вне предприятия в составе заявки, понятие которого, а также порядок, сроки его получения, срок действия и прочее в действующем законодательстве отсутствует.

Как установлено комиссией, Заявитель в составе заявки предоставил копию санитарно-эпидемиологического заключения, которое Заказчиком не принято во внимание при оценке заявок. Из пояснений представителя Заказчика следует, что указанное заключение не принято закупочной комиссией, так как в нём отсутствует СанПин 2.4.4.-3155-13, однако в Документации к заключению такого требования не предъявляется, закупочной комиссией оценивается лишь наличие либо отсутствие заключения, а не его содержание.

Согласно ч. 6 ст. 2 Закона № 223-ФЗ Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

На основании изложенного, жалоба заявителя подлежит удовлетворению.

Согласно ч. 1 ст.17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Комиссия Томского УФАС России не выявила в действиях МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» г. Томска при проведении закупки «Оказание услуг по организации питания детей и взрослых в детском центре отдыха «Энергия» для нужд МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» г. Томск» (извещение № 31907766721) признаков нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Изучив материалы дела, заслушав представителей заказчика, руководствуясь ч. 1 ст. 17, ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу муниципального бюджетного учреждения ЗАТО Северск «Комбинат школьного питания» (вх. № 3255 от 30.04.2019 г.) на действия заказчика – муниципальное автономное образовательное учреждение дополнительного образования Детский оздоровительно-образовательный (профильный) центр «Юниор» при проведении закупки «Оказание услуг по организации питания детей и взрослых в детском центре отдыха «Энергия» для нужд МАОУ ДО ДОО(П)Ц «Юниор» г. Томск» (извещение № 31907766721) обоснованной.
2. Выдать муниципальному автономному образовательному учреждению дополнительного образования Детский оздоровительно-образовательный (профильный) центр «Юниор» предписание об устранении допущенных нарушений.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.