РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-2224/2019

12 ноября 2019 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Филатьева И.Е. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Строгина Е.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя Квасова А.В. на действия заказчика торгов Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Новосибирской области «Новосибирский областной клинический наркологический диспансер» (далее – ГБУЗ НСО «НОКНД») при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации лечебного питания пациентов (извещение № 31908441786 на сайте <http://zakupki.gov.ru/>),

в отсутствие представителей заявителя – ИП Квасова А.В., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ИП Квасова А.В. на действия заказчика торгов ГБУЗ НСО «НОКНД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации лечебного питания пациентов (извещение № 31908441786 на сайте <http://zakupki.gov.ru/>).

Заявитель сообщает следующее.

В подпункте 7 пункта 15 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке» Документации об аукционе указано, что в подтверждение опыта работы и деловой репутации связанной с предметом договора, участник в составе заявки представляет следующие документы:

а) копии не менее 5 (пяти) договоров, заключенных за последние 3 (три) года до даты подачи заявки на участие в данном аукционе на аналогичную данному аукциону продукцию (аналогичные работы, услуги) с бюджетными организациями на сумму каждого не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора указанной в извещении о проведении данного аукциона и акты, подтверждающие их исполнение.

Заявитель считает, что требование Заказчика о предоставлении участником

закупки копий не менее 5 (пяти) договоров, заключенных за последние 3 (три) года до даты подачи заявки на участие в данном аукционе на аналогичные услуги, необоснованно и нарушает требования подпункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с которым при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, следующим принципом: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Ни Положением о закупке, ни Федеральным законом № 223-ФЗ количество договоров, требуемых для подтверждения опыта работы, не оговорено. Так, в пункте 5.2.2. Положения о закупке товаров, работ, услуг ГБУЗ НСО «НОКНД», утверждённого Министром здравоохранения Новосибирской области 28.12.2018 года, сказано, что при проведении закупок заказчик вправе установить дополнительные квалификационные требования к участникам закупки, в том числе о наличии опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации. Но о количестве договоров не сказано ничего.

Так, например, у участника закупки № 1 может быть менее пяти заключенных и исполненных договоров за последние 3 (три) года, но сумма таких контрактов значительно превышает сумму, которую указывает Заказчик в Документации об аукционе, и возникает вопрос, на каком основании его можно считать имеющим меньший опыт работы по сравнению с участником закупки № 2, у которого пять заключенных и исполненных договоров за последние 3 (три) года, но сумма таких договоров значительно меньше чем у участника № 1. Однако, участника закупки № 1, который, фактически имеет больший опыт работы (большую сумму исполненных контрактов), Заказчик отстранит, так как у него меньшее количество исполненных договоров за последние три года.

По мнению заявителя, с данным требованием Заказчика можно было бы согласиться, даже в той формулировке, которая существует, но при условии, что это был бы конкурс или запрос предложений, и это было бы не обязательным требованием (при несоответствии которому отстраняют от участия в закупке), а квалификационным требованием, за соответствие которому участнику закупки присваивается определённое количество баллов. Однако, в данном случае, при проведении аукциона, данное требование жёстко и необоснованно ограничивает круг участников.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

25.10.2019 года ГБУЗ НСО «НОКНД» опубликовало извещение № 31908441786 на сайте <http://zakupki.gov.ru/> о проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации лечебного питания пациентов.

Подпунктом а) пункта 7 раздела 15 Документации об аукционе предусмотрено, что вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать в подтверждение опыта работы и деловой репутации, связанной с предметом договора, копии не менее 5 (пяти) договоров, заключенных за последние 3 (три) года до даты подачи заявки на участие в данном аукционе на аналогичную данному аукциону продукцию (аналогичные работы, услуги) с бюджетными организациями на сумму

каждого не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора указанной в извещении о проведении данного аукциона и акты, подтверждающие их исполнение.

Под аналогичной продукцией (аналогичными работами) для целей настоящей документации, понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с «ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности», утвержденный Приказом Росстандарта от 31.01.2014 года № 14-ст (код, состоящий из 4 цифровых знаков).

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом Федеральный закон от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит перечня требований, которые могут предъявляться к участникам и предмету закупок, либо прямого запрета на применение к ним какого-либо требования. Заказчик должен определять их в соответствии со своими потребностями, а также с основными целями указанного Закона. Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

ГБУЗ НСО «НОКНД» в своей закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг ГБУЗ НСО «НОКНД», утвержденным Министерством здравоохранения Новосибирской области от 01.03.2019 года, пунктом 5.2.2 которого предусмотрено, что при проведении закупок заказчик вправе установить следующие дополнительные квалификационные требования к участникам закупки о наличии:

- финансовых ресурсов для исполнения договора;
- на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора;
- опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации;
- необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

Требования предъявляются в равной мере ко всем участникам закупочных процедур.

Указание в разделе 15 Документации на необходимость подтверждения участником аукциона опыта работы и деловой репутации, связанной с предметом договора, не противоречит положениям законодательства в сфере закупок и защиты конкуренции и является критерием, при установлении которого заказчик вправе предъявлять необходимые требования к участнику закупки, исходя из характеристики выполняемых работ, показателей, имеющих значение при осуществлении закупки.

Из содержания пункта 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» следует, что признаками ограничения конкуренции являются обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, вызывая сокращение числа хозяйствующих субъектов на данном рынке.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 года, Федеральный закон от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Исходя из вышеизложенного, наличие опыта у участника закупки позволяет судить о его способности выполнить объем работ, предусмотренный закупочной документацией, в связи с чем использование названного критерия допуска к участию в закупке является допустимым.

При этом требование о предоставлении участником аукциона в составе заявки копий не менее пяти договоров, заключенных за последние три года до даты подачи заявки на участие в данном аукционе на аналогичную данному аукциону продукцию (аналогичные работы, услуги) с бюджетными организациями на сумму каждого не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении данного аукциона, и актов, подтверждающие их исполнение, не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда от 04.04.2019 № 07АП-1586/2019.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц», предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В данном случае установленные ГБУЗ НСО «НОКНД» требования были в равной мере применены ко всем участникам закупки и, следовательно, не привели к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Заказчика.

Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено нарушений организации и проведения торгов в действиях заказчика торгов ГБУЗ НСО «НОКНД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации лечебного питания пациентов (извещение № 31908441786 на сайте <http://zakupki.gov.ru/>).

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Квасова А.В. на действия заказчика торгов ГБУЗ НСО «НОКНД» при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по организации лечебного питания пациентов (извещение № 31908441786 на сайте <http://zakupki.gov.ru/>) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.