ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

_____№_____

На № _____ от _____

ИП Ермаков Максим Михайлович

456612, Челябинская обл., гор. Копейск, ул. Кемеровская, 15

m.ermak@bk.ru

МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик»

614520, Пермский край, с. Култаево, ул. Октябрьская, 5

kultaevsky.ds@ruopr.ru

Закупочная комиссия МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик»

kultaevsky.ds@ruopr.ru

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

Дело № 059/07/3-8/2022

РЕШЕНИЕ

по жалобе ИП Ермакова Максима Михайловича (вх. № 000085)

«18» января 2022 г. **г. Пермь**

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1

Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя ИП Ермакова М.М. **<...>** (по доверенности), без участия МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу ИП Ермакова Максима Михайловича (вх. № 000085) (далее – Заявитель), на действия МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (ИНН: 5948018946), Закупочной комиссии МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуги по организации питания в МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (извещение № 32110987835, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

10.01.2022 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, в которой Заявитель указывает на несоответствие установленного закупочной документацией подкритерия положениям закона.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы, а также отзыв на жалобу (вх. № 000459) (далее – Отзыв на жалобу), в котором указывает на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи

18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) 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;

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

5) 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 N 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;

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

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с 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 (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

2 . При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (далее – Положение), Извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме (далее – Извещение), Конкурсной документацией на оказание услуги по организации питания в МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 24.12.2021 г. (текущая редакция извещения опубликована на официальном сайте 06.01.2022 г.), дата окончания подачи заявок – 13.01.2022 г., дата подведения итогов – 19.01.2022 г.

Заявитель, ознакомившись с Извещением и Документацией, обратился в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой указывает, что

Заказчиком был установлен не соответствующий закону подкритерий «Наличие опыта работы, связанного с предметом договора и (или) деловой репутации» в образовательных организациях.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках 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.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с пунктом 14.3 Положения при осуществлении закупок путем проведения конкурса, аукциона, запроса предложений, заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупок, в том числе, требование о наличии опыта работы, связанного с предметом договора и (или) деловой репутации.

Пунктом 13 раздела IV Документации установлен критерий «Квалификация участника открытого конкурса», который подразделяется на два подкритерия:

1. «Наличие необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора»,
2. «Наличие опыта работы, связанного с предметом договора и (или) деловой репутации» в образовательных организациях.

В соответствии с Приложением 4 к Документации, закрепляющим порядок оценки и сопоставления заявок, наличие опыта работы, связанного с предметом договора и

(или) деловой репутации в образовательных организациях подтверждается путем предоставления:

- копий заключенных или исполненных государственных (муниципальных) контрактов или договоров, заключенных в рамках 223-ФЗ или 44-ФЗ на оказание за 2019-2021 годы услуги по организации питания учащихся в образовательных организациях, стоимость каждого из которых составляет не менее 5 млн.рублей

- копий актов выполненных оказанных услуг за весь период действия договоров или за период до даты подачи заявки.

К оценке и сопоставлению принимаются только контракты (договоры), информация о которых размещена в единой информационной системе zakupki.gov.ru. Максимальное значение – 3 договора.

Наличие 3-х контрактов (договоров), стоимость каждого из которых составляет не менее 5 млн.рублей с предоставлением полного пакета документов – 25 баллов,

Наличие 2-х контрактов (договоров), стоимость каждого из которых составляет не менее 5 млн.рублей с предоставлением полного пакета документов – 20 баллов,

Наличие 1-го контракта (договора), стоимость которого составляет не менее не менее 5 млн.рублей с предоставлением полного пакета документов – 10 баллов,

Отсутствие контрактов (договоров) с предоставлением полного пакета документов – 0 баллов.

В жалобе Заявитель указывает на несогласие с тремя параметрами указанного подкритерия: ограничением количества контрактов, которые принимаются к оценке, тремя контрактами, минимальной стоимостью каждого из них, составляющей 5 млн.рублей и периодом за который необходимо представить контракты, ограниченным 2019-2021 годами. Заявитель указывает, что установление Заказчиком спорного подкритерия направлено на ограничение конкуренции, поскольку не позволяет установить фактический опыт участника закупки.

Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок (определение Верховного Суда Российской Федерации от 02 октября 2017 года N 309-КГ17-7502).

В соответствии с пунктом 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные критерии к участникам закупки, свидетельствующие об опыте работы на рынке. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности. Несоответствие установленным критериям отдельных хозяйствующих субъектов не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Установление Организатором торгов спорного подкритерия направлено на выявление наиболее опытного участника, соответствующего конкретным потребностям. Так, учитывая начальную (максимальную) цену договора 130 181 238, 00 руб., установление в качестве минимальной стоимость представляемых контрактов не менее 5 млн. руб. является обоснованным. Ограничение периода, за который необходимо представить контракты, 2019-2021 годами также направлено на выявление участника, осуществляющего деятельность непосредственно в настоящее время.

Помимо этого, приложением 4 к Документации установлен Порядок оценки и сопоставления заявок, согласно которому Заявки на участие в конкурсе оцениваются исходя из критериев:

мер терия	Критерии оценки заявок на участие в конкурсе	Значимость критериев в баллах	Значимость критериев в процентах
	Цена договора:	**30**	**30%**
	Квалификация участника	**50**	**50%**
	Наличие в штате специалистов	25	25%
	Наличие опыта работы, связанного с предметом договора	25	25 %
	Предложение по созданию условий для повышения качества оказываемой услуги	**20**	**20%**
лма значимости критериев оценки заявок на стие в конкурсе		**100**	**100%**

Исходя из приведенной таблицы следует, что спорное положение является не обязательным требованием к участнику закупки, а одним из критериев оценки, то есть непредставление документально подтвержденного предложения не влечет отклонение заявки участника закупки.

Согласно Приложению № 6 значимость рассматриваемого подкритерия составляет 25% от общего значения. Таким образом, получение максимального

либо минимального количества баллов по рассматриваемому критерию однозначно не приводит к определенному результату, поскольку участнику предоставлена возможность получения достаточного количества баллов по иным критериям.

Таким образом, установление подкритерия «Наличие опыта работы, связанного с предметом договора и (или) деловой репутации» не противоречит принципам и положениям Закона о закупках, а также Закона о защите конкуренции, следовательно, довод Заявителя о несоответствии закону указанного подкритерия следует признать необоснованным.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1 . Признать жалобу ИП Ермакова Максима Михайловича (вх. № 000085) на действия МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (ИНН: 5948018946), Закупочной комиссии МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуги по организации питания в МАДОУ «Култаевский детский сад «Колокольчик» (извещение № 32110987835, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **необоснованной**.

2. Предписание не выдавать.

Заместитель Председателя Комиссии **<...>**

Члены Комиссии **<...>**

<...>

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

<...>,

(342) 235-10-36