

РЕШЕНИЕ

по жалобе ИП Галицыной Н.А. (вх. № 017893)

« 22 » февраля 2019 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Хаснуллин Н.А., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Костюк А.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Раев М.А., специалист-эксперт отдела контроля в сфере строительства, в присутствии представителей ИП Галицыной Н.А.: <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (лично), <...> (по доверенности); представителей МАДОУ "Центр развития ребенка - детский сад № 394" г. Перми: <...> (по доверенности), <...> (член закупочной комиссии), <...> (заведующий МАДОУ "Центр развития ребенка - детский сад № 394" г. Перми); заинтересованного лица: <...>.

рассмотрев жалобу ИП Галицыной Н.А. (далее – заявитель) (вх. № 001250) на действия МАДОУ "Центр развития ребенка - детский сад № 394" г. Перми (ИНН: 5907018030) (далее – организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса на оказание услуги по организации питания в МАДОУ "Центр развития ребенка - детский сад № 394" г. Перми (извещение № 31807365124, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет») (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

По итогам анализа письменных и устных доводов заявителя – ИП Галицыной Н.А., поступивших в адрес Пермского УФАС России, и озвученных на заседаниях Комиссии антимонопольного органа (от 13.02.2019 г., 20.02.2019 г., 22.02.2019 г.),

Комиссия Пермского УФАС России установила, что заявителем обжалуются действия Закупочной комиссии, в части неверной оценки по критерию «Предложение по созданию условий для повышения качества услуги по организации питания», приведшей к неправильному определению победителя закупки.

Также представителем заявителя был заявлен довод о неправильном подсчете баллов в Итоговом протоколе, в части превышения максимально допустимого количества баллов у каждого из участников конкурса по критерию «Цена договора».

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения, указывает отсутствие каких-либо нарушений Закона о закупках и Положения о закупках при проведении рассматриваемого конкурса, просит признать жалобу необоснованной.

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 «Центр развития ребенка - детский сад № 394» г. Перми (далее – Положение); Конкурсной документацией на право заключить договор на оказание услуги по организации питания воспитанников в МАДОУ «ЦРР - Детский сад № 394» г. Перми (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 26.12.2019 г., дата окончания приема заявок - 25.01.2019 г., дата рассмотрения заявок и подведения итогов закупки – 28.01.2019 г.

При осуществлении закупки Заказчик обязан руководствоваться требованиями Закона о закупках, Положения о закупках заказчика, а также иными нормативно-правовыми актами, регулирующими закупочную деятельность.

Согласно 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 том числе, в случаях осуществления 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 (подп. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках); неразмещения 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 (подп. 3 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках).

Из анализа положений документации о закупке, письменных доводов сторон, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы заявителя обоснованной.

В части довода о неверной оценки по критерию «Предложение по созданию

условий для повышения качества услуги по организации питания», приведшей к неправильному определению победителя закупки, Комиссия антимонопольного органа сообщает следующее.

В силу пункта 1, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципами информационной открытости закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссия Пермского УФАС России анализируя действия Закупочной комиссии по оценке заявок по критерию «Предложение по созданию условий для повышения качества услуги по организации питания», пришла к выводу о невозможности объективной оценки заявок участников закупки по указанному критерию, ввиду следующего.

Согласно п. 22.3 Положения критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть, в том числе, предложение по созданию условий для улучшения качества оказываемой услуги (выполняемой работы), продлению и/или удешевлению эксплуатации (эксплуатационного цикла) товара, результата услуги (работы), повышению эффективности эксплуатации (эксплуатационного цикла) товара, результата услуги (работы).

В соответствии с п. 22.2 оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Конкурсная документация в приложении № 7 содержит порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (далее – Порядок оценки).

Согласно раздела XI Документации, одним из критериев оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе является критерий «Предложение по созданию условий для повышения качества услуги по организации питания». В рамках него оценивается наличие предложения по созданию условий для повышения качества услуги по организации питания в МАДОУ.

Согласно Порядка оценки заявок по вышеназванному критерию, баллы присуждаются только на основании документально подтвержденной информации (на основании представленных документов). Не подтвержденные документально предложения к рассмотрению не принимаются. При оценке учитывается: актуальность предложения, реализуемость, прогнозируемый эффект.

Согласно п. 4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено

объективно.

В соответствии с п. 17 вышеназванного Обзора, при рассмотрении жалоб, поданных 31.12.2017 и позднее, антимонопольный орган вправе выносить решения и предписания, необходимые для восстановления прав участников закупки, в частности, если права участников нарушены несоблюдением заказчиком требований к информационной открытости закупки, установлением неизмеряемых требований к участникам закупки, необоснованным ограничением конкуренции и несоблюдением принципа равенства по отношению к участникам закупки ([пункты 1, 2 и 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках](#)).

Из анализа конкурсной документации и порядка оценки заявок, Комиссией Пермского УФАС России не установлено наличие в конкурсной документации критериев и методик объективной оценки и сопоставления заявок по данному критерию. Порядок оценки не содержит правил выставления баллов за те или иные предложения участников конкурса.

В силу ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении закупок товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Таким образом, недопустимы любые действия (бездействия) заказчиков, результатом которых, стало либо могло стать ограничение, устранение, недопущение соперничества хозяйствующих субъектов, в т.ч. создание ситуации, при которой участникам закупки обеспечиваются преимущественные условия участия в закупках.

В рассматриваемом случае, из анализа содержания критерия «предложение по созданию условий для улучшения качества оказываемой услуги» не представляется возможным четко определить какой конкретно перечень документов необходимо представить заказчику для подтверждения его соответствию, каким критериям и формам должны отвечать такие документы. В конечном итоге, нельзя определить и то, какой объем документов участнику необходимо предоставить, чтобы соответствовать совокупности описаний данного критерия, в нарушении п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках

Таким образом, рассматриваемые действия Заказчика по установлению в конкурсной документации неизмеряемого критерия оценки и сопоставления заявок свидетельствуют о наличии в действиях Заказчика признаков нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

На основании установленных выше обстоятельств, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Также, установление заказчиком в конкурсной документации неизмеряемого требования к участникам закупки в нарушение п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Ввиду этого, доводы жалобы заявителя в указанной части являются обоснованными.

Принимая во внимание, выявленное в ходе рассмотрения жалобы нарушение, а также отсутствия сведений о заключении договора по результатам закупки на момент рассмотрения жалобы, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания, направленного на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений и приведение закупочной документации в соответствие с требованиями законодательства.

В части довода о неправильном подсчете баллов в Итоговом протоколе – превышение максимально допустимого количества баллов у каждого из участников конкурса по критерию «Цена договора», Комиссия Пермского УФАС России сообщает следующее.

В соответствии с Приложением № 7 к конкурсной документации МАДОУ «Центр развития ребенка - детский сад № 394» г. Перми значимость критерия «цена договора» составляет 30%.

Комиссия антимонопольного органа установила, что согласно Протоколу № 3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 28.01.2019 г., размещенному в ЕИС 08.02.2019 г., по критерию «цена договора» участнику ИП Пиклову С.В. присвоено 30,04 баллов, ИП Галицына Н.А. присвоено 30,41 баллов, что превышает максимально допустимое количество баллов – 30 баллов.

Согласно пояснениям представителя заказчика причиной превышения максимально допустимого количества баллов стала ошибка закупочной комиссии при расчетах. Указанная ошибка была исправлена Протоколом № 3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 28.01.2019 г., размещенным в ЕИС 20.02.2019 г.

Комиссия Пермского УФАС России, принимая во внимание, вынесенное по настоящей жалобе предписание, в том числе, об отмене Протоколов, составленных в ходе проведения закупки, напоминает Закупочной комиссии о важности правильного арифметического подсчета баллов при составлении Протоколов по закупочным процедурам, и требует это учесть в ходе составления Протоколов в дальнейшем.

На основании изложенного, 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 Галицыной Н.А. (вх. № 001250) на действия МАДОУ «Центр развития ребенка - детский сад № 394» г. Перми (ИНН: 5907018030) при организации и проведении открытого конкурса на оказание услуги по организации питания в МАДОУ «Центр развития ребенка - детский сад № 394» г. Перми (извещение № 31807365124, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru

в сети «Интернет»), **обоснованной**;

2. Признать в действиях МАДОУ "Центр развития ребенка - детский сад № 394" Перми факт нарушения п. 1 ч. 1 ст. 3, п. 4 ч. 1 ст. 3, п. 2 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

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