

**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 «Детский сад № 165» г. Перми

614105, г. Пермь, п. Новые Ляды, ул. Мира,
19

centrbuio.sverdlovsk.r@yandex.ru

**Закупочная комиссия МАДОУ «Детский
сад № 165» г. Перми**

centrbuio.sverdlovsk.r@yandex.ru

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

Дело № 059/07/3-59/2022

РЕШЕНИЕ

по жалобе ИП Ермакова Максима Михайловича (вх. № 001427)

**«10» февраля 2022 г.
Пермь**

г.

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:

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

Члены комиссии:

<...>, специалист-эксперт 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), представителя МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ИП Ермакова Максима Михайловича (вх. № 001427) (далее – Заявитель), на действия МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми (ИНН: 5904081933) (далее – Заказчик), Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми (далее – Закупочная комиссия) при организации и проведении конкурса в электронной форме на оказание услуги по организации питания воспитанников (извещение № 32211053209, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка).

УСТАНОВИЛА:

02.02.2022 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 критерия положениям закона.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной

почты.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 001053-22 от 04.02.2022) (далее – Уведомление), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

До рассмотрения жалобы Комиссией Пермского УФАС от сторон были получены ходатайства об участии в рассмотрении дела. Явка на заседание Комиссии Пермского УФАС по рассмотрению настоящей жалобы была обеспечена обеими сторонами.

1. В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона 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 № 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В силу части 1 статьи 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.

Частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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 (положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке.

2 .При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми (далее – Положение), Извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме (далее – Извещение), Конкурсной документацией на оказание услуги по организации питания МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 20.01.2022 г. (текущая редакция извещения опубликована на официальном сайте 27.01.2022 г.).

Дата начала срока подачи заявок – 20.01.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 07.02.2022 г.

Дата подведения итогов закупки – 07.02.2022 г.

Заявитель, ознакомившись с Извещением и Документацией, обратился в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой указывает, что Заказчиком был установлен не соответствующий закону критерий «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг».

Заказчик с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя. Просит признать жалобу ИП Ермакова М.М. необоснованной.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, изучив материалы дела, Комиссия Пермского УФАС сообщает следующее:

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 22.3 Положения для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене договора (цене единицы товара, работы, услуги) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть, в том числе, качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг.

Разделом XII Документации установлены следующие критерии оценки заявок на участие в конкурсе:

- 1) Цена договора;
- 2) Квалификация участника закупки;
- 3) Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг;
- 4) Предложение по созданию условий для повышения качества оказываемой услуги.

В соответствии с Приложением № 3 к Документации, закрепляющим порядок оценки и сопоставления заявок, оценка заявок по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» осуществляется согласно внесенной участником в форму заявки (Приложение №5 к конкурсной документации) информации о цене одного дня питания воспитанника для каждой возрастной категории (ясли, сад), указанной в форме Заявки. Цены

участника, не должны превышать цен для соответствующих возрастных категорий, указанных в п.1., п.2., расчета стоимости начальной (максимальной) цены договора (Приложение №2 к конкурсной документации). Цена договора, указанная участником в форме заявки, должна исходить из формулы, указанной в п.3 расчета стоимости начальной (максимальной) цены договора (Приложение №2 к конкурсной документации) с использованием в ней цен питания соответствующих возрастных категорий, указанных в заявке Участника. В случае нарушения вышеуказанных требований, баллы по данному критерию не начисляются.

В ходе оценки критерия баллы начисляются в следующем порядке:

Если предложенная участником цена одного дня питания воспитанника сада (от 3-х до 7-ми лет), находится в диапазоне от 180,00 до 193,33 (включительно), а воспитанника яслей (от 1,5 до 3 х лет), находится в диапазоне от 160,00 до 164,78 (включительно) – 100 баллов,

Если одна или обе из предложенных участником цен, для соответствующих возрастных категорий воспитанников, ниже вышеуказанных диапазонов – 50 баллов.

Значимость критерия составляет 40%.

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).

Один из способов реализации такой свободы – предоставленная законодателем возможность заказчика устанавливать в закупочной документации требования к участникам и критерии их оценивания, позволяющие определить победителя закупки в большей степени соответствующего потребностям заказчика. Таким образом, установление в закупочной документации критериев, соответствие которым позволяет участнику закупки получить большее количество баллов должно способствовать предоставлению заказчику дополнительных гарантий выполнения победителем закупки своих обязательств.

Однако, Комиссия отмечает, что установленный Заказчиком критерий «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг», оценка которого производится на основании цены одного дня питания воспитанника сада не позволяет сделать однозначный вывод о качестве оказываемой услуги. Стоимость питания в детском саду складывается из ряда факторов: цен накупаемые продукты, затрат на их транспортировку, оплаты труда поваров и других. Увеличение расходов по одному из образующих конечную стоимость одного дня питания фактору, например, более высокие затраты на транспортировку продуктов, не приведут к улучшению качества оказываемой услуги.

Исходя из указанного, соответствие цены одного дня питания воспитанника показателю, находящемуся в пределах указанного Заказчиком диапазона само по

себе не гарантирует более высокое качество питания. Дополнительные гарантии надлежащего, соответствующего потребностям Заказчика исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться путем установления в рамках критерия, характеризующего качество оказываемой услуги, иных показателей, нежели цена одного дня питания воспитанника сада, например, технология оказания услуг, в том числе приготовления блюд, санитарного обслуживания помещения и используемого инвентаря, контроль качества оказания услуг, используемое оборудование и машины и других.

Учитывая значимость критерия 40%, а также получение по результатам его оценки только 50 либо 100 баллов, несоответствие цены одного дня питания воспитанника показателю, находящемуся в пределах указанного Заказчиком диапазона, оказывает существенное влияние на итоговое количество баллов. Следовательно, участник закупки, имеющий возможность сократить расходы, формирующие окончательную цену одного дня питания будет поставлен в неравное положение с участником, предлагающим более высокую цену, несмотря на то, что качество оказываемой услуги, по сути, будет одинаковым.

Таким образом, действия Заказчика не согласуются с принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленными п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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. № 001427), на действия МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми (ИНН: 5904081933), Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми при организации и проведении конкурса в электронной форме на оказание услуги по организации питания воспитанников (извещение № 32211053209, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **обоснованной.**

2. Установить в действиях МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми, Закупочной комиссии «Детский сад № 165» г. Перми нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального

закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми, Закупочной комиссии МАДОУ «Детский сад № 165» г. Перми обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...>.

(342) 235-10-36