

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-366/2023

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

31 января 2023г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии, путем системы ВКС, представителя ООО «ФЭШН ГУРМЭ» (далее – Заявитель) М.С.В., Н.А.Н. по доверенности от 30.01.2023г. № б/н и представителя ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» (далее – Организатор торгов) Б.О.С. по доверенности от 30.01.2023г. № 104, рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг общественного трехразового питания по методу «Шведский стол», а также по меню диетического питания для отдыхающих ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» (извещение № 32212002980 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг общественного трехразового питания по методу «Шведский стол», а также по меню диетического питания для отдыхающих ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» (извещение № 32212002980 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 31.01.2023г. в 11:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения закупочной процедуры, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 023/07/3-366/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» (далее – Положение), утвержденным приказом ФНС России от 01.07.2021г. № СД-7-5/616@.

28.12.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32212002980 о проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг общественного трехразового питания по методу «Шведский стол», а также по меню диетического питания для отдыхающих ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России».

Начальная (максимальная) цена договора – 134 699 500,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 28.12.2022г.

Дата и время окончания подачи заявок - 13.01.2023г. в 08:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011г. № 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 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 пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу Заявителя, Организатором торгов неправомерно начислено его заявке 0 баллов по показателю № 3 критерия «Квалификация участников закупки».

В соответствии с главой 2 Документации, оценка заявок участников закупки производится по критериям «Цена договора», значимостью 20% и «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (опыт, образование квалификация персонала, деловая репутация)», значимостью 70%.

Также главой 2 Документации установлены следующие показатели оценки в рамках критерия № 2:

Показатель № 1 – «Опыт участника по оказанию услуг, сопоставимого характера и объема». «Наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров»;

Показатель № 2 - «Деловая репутация участника», в части наличия дипломов и (или) сертификатов и (или) свидетельств, полученных по результатам участия в региональных и (или) всероссийских конкурсах (программах) в сфере питания по результатам которых участник закупки признан победителем и (или) призером и (или) лауреатом;

Показатель № 3 - «Деловая репутация участника закупки», в части отсутствие судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), вступивших в законную силу не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, а также отсутствие нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, по результатам проверок Роспотребнадзором, зафиксированных не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе.

В соответствии с протоколом подведения итогов конкурса в электронной форме от 19.01.2023г., заявке Заявителя по показателю 3 критерия «Квалификация участника закупки» присвоено 0 баллов.

Согласно пункту 4.1.3 главы 2 Документации, в целях оценки по данному показателю, участник закупки предоставляет декларацию в свободной форме, подтверждающую отсутствие судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), вступивших в законную силу не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, а также отсутствие нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, по результатам проверок Роспотребнадзором, зафиксированных не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

№ п/п	Предмет оценки	Количество баллов (значение для расчета рейтинга Ki)
1	Отсутствие судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), вступивших в законную силу не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи	100

	заявок на участие в конкурсе, а также отсутствие нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, по результатам проверок Роспотребнадзором, зафиксированных не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе	
2	Наличие судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), вступивших в законную силу не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе и (или) наличие нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, зафиксированных Роспотребнадзором, зафиксированных не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.	0

Коллективный участник должен предоставить указанную декларацию на каждого члена коллективного участника, который в соответствии с ролью, определенной в соглашении о коллективном участии, подпадает в область действия условий данного критерия, т.е. осуществляет поставку (выполняет работу, оказывает услугу), которые могут быть предметом соответствующих судебных споров и/или проверок. В противном случае заявке присваивается 0 баллов по данному критерию.

Количество баллов, присуждаемых по данному показателю (НЦБЗ), определяется по формуле:

$$\text{НЦБЗ} = \text{КЗ} \times \text{К}_i,$$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

К_i – значение показателя в баллах по шкале оценки.

Проверка достоверности представленных в декларации сведений, осуществляется единой комиссией заказчика в том числе, на основании информации, содержащейся в базе данных информационных ресурсов: my.arbitr.ru, proverki.gov.ru,

В случае предоставления недостоверной информации, участник закупки несет риск наступления последствий, предусмотренных Федеральным законом № 223-ФЗ, Положением о закупке товаров, работ, услуг Федерального бюджетного лечебно-профилактического учреждения

«Санаторий «Эллада» Федеральной налоговой службы».

Согласно документам, представленным на рассмотрение Комиссии Краснодарского УФАС России, Заявителем подана коллективная заявка, в состав коллективного участника входят ООО «Фэшн Гурмэ» и ООО «Класс+».

При этом, в составе коллективной заявки представлена декларация ООО «ФЭШН ГУРМЭ» об отсутствии судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам выполнения работ, оказания услуг, вступивших в законную силу не ранее, чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, а также об отсутствии нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, по результатам проверок Роспотребнадзора, зафиксированных не ранее, чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, а также декларация ООО «Класс+» об отсутствии судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам поставки, вступивших в законную силу не ранее, чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, а также об отсутствии нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, по результатам проверок Роспотребнадзора, зафиксированных не ранее, чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Согласно итоговому протоколу от 19.01.2023г., выделение при декларировании предмета договора, в отношении которого отсутствуют соответствующие взыскания, не предусмотрено.

По мнению Заявителя, данное утверждение Организатора торгов, изложенное в протоколе противоречит положениям абзаца 3 пункта 4.1.3 главы 2 Документации.

Указанный довод Заявителя отклоняется Комиссией Краснодарского УФАС России как основанный на неверном толковании положений документации, по следующим основаниям.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках, участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц в совокупности (далее - группа лиц).

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятые лица, входящие в ее состав.

Указанная правовая позиция нашла отражение в пункте 14 «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).

В соответствии с пунктом 1 главы 3 Документации, предметом оспариваемого конкурса является оказание услуг общественного питания по методу «Шведский стол», а также по меню диетического питания для отдыхающих ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России».

Исходя из вышеизложенного, для получения баллов на показателю № 3 «Деловая репутация участника закупки» коллективный участник должен задекларировать отсутствие судебных актов (приказов, решений, постановлений, определений) о взыскании с участника закупки задолженности по договорам оказания услуг, вступивших в законную силу не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, а также отсутствие нарушений в деятельности участников закупки, связанной с предметом договора, по результатам проверок Роспотребнадзором, зафиксированных не ранее, чем за три года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что решением Арбитражного суда Краснодарского края от 02.12.2022г. по делу № А32-33244/2022 с ООО «Фэшн Гурмэ» взыскана в пользу АО «Крайжилкомресурс» задолженность по договору оказания услуг от 10.03.2020г. № ЮЛ-3087.

Согласно части 1 статьи 180 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, решение арбитражного суда первой инстанции, за исключением решений, указанных в частях 2 и 3 настоящей

статьи, вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Согласно данным картотеки арбитражных дел решение не обжаловано в установленном порядке.

Отчет об отслеживании почтового отправления № 35344076076702, представленный Заявителем в подтверждение направления апелляционной жалобы, не принимается Комиссией Краснодарского УФАС России, так как из представленного документа не представляется возможным определить содержание такого отправления.

Кроме того, вышеуказанное отправление принято в отделении связи 09.01.2023г. и получено адресатом 11.01.2023г.,

В соответствии с разделом 4 Инструкции по делопроизводству в арбитражных судах Российской Федерации (первой, апелляционной и кассационной инстанций, утвержденной постановлением Пленума ВАС РФ от 25.12.2013г. № 100, апелляционная жалоба, поступившая в суд первой инстанции регистрируется в день поступления такой жалобы, в случае поступления такой жалобы во второй половине рабочего дня, она оформляется и передается в судебный состав не позднее первой половины следующего рабочего дня.

На основании изложенного, решение Арбитражного суда Краснодарского края от 02.12.2022г. по делу № А32-33244/2022 вступило в законную силу 02.01.2023г.

Таким образом, с учетом наличия вступившего в законную силу решения о взыскании задолженности по договору оказания услуг, Заявителю обосновано начислено 0 баллов по показателю № 3 «Деловая репутация участника».

Кроме того, согласно доводу жалобы, Организатором торгов участнику ООО «Компания Аппетит» неправомерно начислено 100 баллов (без учета коэффициента значимости).

В обоснование довода, Заявитель ссылается на наличие вступившего в законную силу судебного акта по делу № А325781/2021 о взыскании с ООО «Компания Аппетит» в пользу ПАО СК «Росгосстрах» 764 126,40 руб. основного долга.

Вместе с тем, как следует из текста решения Арбитражного суда Краснодарского края от 28.04.2021г. по делу № А32-5781/2021, данный

судебный акт вынесен по результатам рассмотрения спора о взыскании неосновательного обогащения.

В силу статьи 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации неосновательным обогащением признается приобретение или сбережение имущества за счет другого лица в отсутствие на то установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований.

Таким образом, неосновательное обогащение исключает наличие какого-либо договора между сторонами, в рамках которого могла бы возникнуть взыскиваемая задолженность.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействия) 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 05.04.2013г. № 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.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях Организатора торгов не установлено нарушений части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ФЭШН ГУРМЭ» на действия ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» при организации и проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг общественного трехразового питания по методу «Шведский стол», а также по меню диетического питания для отдыхающих ФБЛПУ «Санаторий «Эллада» ФНС России» (извещение № 32212002980 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.