

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-3465/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры
торгов

и порядка заключения договоров

02 августа 2021 года
Краснодар

г.

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, посредством видеоконференцсвязи, представителей ООО «Аппетит Юг» (далее – Заявитель) и ФГБУ «Санаторий работников органов прокуратуры РФ «Электроника» (далее – Организатор торгов, Заказчик), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания по методу «Шведский стол» и заказному меню в ФГБУ «Санаторий работников органов прокуратуры РФ «Электроника» в 2021-2023 годах (извещение № 32110425072 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на

действия Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания по методу «Шведский стол» и заказному меню в ФГБУ «Санаторий работников органов прокуратуры РФ «Электроника» в 2021-2023 годах (извещение № 32110425072 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 02.07.2021 года в 10:30 часов.

Заявитель считает, что Организатор торгов неправомерно установил в документации требования, противоречащие требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

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

Комиссия по делу № 023/07/3-3465/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного бюджетного учреждения «Санаторий работников органов прокуратуры Российской Федерации «Электроника» (ФГБУ «Санаторий РОП РФ «Электроника»), утвержденное приказом № 861 от 28 декабря 2018 Генеральным прокурором Российской Федерации (далее – Положение).

28.06.2021 Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32110425072 о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания по

методу «Шведский стол» и заказному меню в ФГБУ «Санаторий работников органов прокуратуры РФ «Электроника» в 2021-2023.

Начальная (максимальная) цена договора – 284 270 500,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок – 28.06.2021.

Дата и время окончания подачи заявок – 14.07.2021 в 08:00 (МСК).

Дата подведения итогов – 20.07.2021.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «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 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 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.

Исходя из положений статей 309, 721, 783 ГК РФ, качество и объем услуг должны соответствовать условиям договора, а также иным обязательным требованиям к качеству и безопасности, предусмотренным для услуг данного рода законодательством Российской Федерации, иными правовыми актами органов государственной власти Российской Федерации, отвечать требованиям действующих государственных стандартов, санитарных норм, ведомственных приказов и других нормативных актов.

Закон о закупках не содержит запрета устанавливать условия о соответствии услуг определенным нормативно-техническим документам, в которых содержатся необходимые требования к ним, а также качественные и технические характеристики этих услуг.

В случае если исполнение договора требует соблюдения определенных норм и правил, указание в документации о закупке требований к услугам путем ссылки на государственные стандарты, санитарные правила и иные документы при условии, что данные документы общедоступны и позволяют определить конкретные параметры и характеристики оказываемых услуг, является правомерным и достаточным.

Заказчик установил требование о музыкальном сопровождении в конкурсной документации путем ссылки на ГОСТ Р 30389-2013 в пункте 1.4 проекта договора. В ГОСТ Р 30389-2013 установлено, что к дополнительным услугам при оказании услуг общественного питания относятся:

- услуги по организации и проведению кейтеринга, в т.ч. по доставке продукции по заказам потребителей и выездное обслуживание;
- организация музыкального и развлекательного (анимационного) обслуживания;
- банкетное обслуживание, в т.ч. специальных мероприятий;
- информационно-консультационные (консалтинговые) услуги;
- вызов такси по заказу (просьбе) потребителей;
- парковка или охраняемая стоянка автомобиля на территории предприятия (объекта).

Качество оказания услуг по питанию должно строго соответствовать ГОСТ Р 30389-2013 и Приказу Министерства Здравоохранения от 05.08.2003 № 330.

ФГБУ «Санаторий РОП РФ «Электроника» является медицинской организацией. Согласно Приказа Министерства здравоохранения № 529н от 06.08.2013 «Об утверждении номенклатуры медицинских организаций» утверждена номенклатура медицинских организаций. Приказ выделяет в отдельную группу санаторно-курортные организации. В группу санаторно-курортных организаций входят: бальнеологическая лечебница, грязелечебница, курортная поликлиника, санаторий, санатории для детей, в том числе для детей с родителями, санаторий-профилакторий, санаторный оздоровительный лагерь круглогодичного действия. Особенностью данной группы санаторных учреждений является то, что в соответствии со ст. 15 «Статус санаторно-курортных организаций» Федерального закона «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах» от 23.02.1995 № 26-ФЗ они имеют статус лечебно-профилактических организаций. Питание и его организация в лечебно-профилактических организациях имеет свои особенности, в связи с чем и оценивается опыт, полученный участниками при организации питания в санаторных учреждениях.

Согласно Приказа Министерства здравоохранения № 529н от 06.08.2013г. «Об утверждении номенклатуры медицинских организаций» ФГБУ «Санаторий РОП РФ «Электроника» относится к медицинским организациям. Медицинские организации обязаны при организации питания руководствоваться Приказом Министерства Здравоохранения от 05.08.2003г. № 330 «О мерах по

совершенствованию лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях РФ», в связи с чем оценивается опыт, полученный участниками при организации лечебного питания в соответствии с Приказом Министерства Здравоохранения от 05.08.2003г. № 330 «О мерах по совершенствованию лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях РФ».

Заказчик установил в документации порядок расчета баллов и значимости критериев оценки. Критерии начисления баллов, а также вес в баллах каждой разновидности документов - стимулирующий фактор при подаче заявок, который направлен на поддержание конкуренции, нивелирование споров, а также разногласий участников и организатора закупки при подведении итогов. Такую позицию выразили суды: постановление Президиума ВАС от 18.02.2014 № 3323/13, определение Верховного суда от 12.05.2015 № 305-КГ15-1682.

Заказчик в качестве критерия оценки применил опыт и установил параметры аналогичности, (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.09.2016 № 09АП-37342/2016, решение ФАС от 15.07.2016 № 22303-337/16, постановление ФАС от 24.02.2016 № 17/11044/16).

Заказчик вправе требовать наличия у участников закупки оборудования, квалифицированного персонала, а также опыта выполнения аналогичных работ. При этом в документации необходимо раскрыть понятие аналогичности, а также критерии, по которым работы относят к аналогичному предмету заказа (письмо Минэконом от 25.07.2016г. № Д28и-1863).

Использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если критерии носят измеряемый характер и соответствие участника критериям может быть установлено объективно (вывод из обзора Верховного суда от 16.05.2018г.).

Исходя из содержания пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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.

Установленные заказчиком требования в равной мере применяются

ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке, к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора не допускается предъявлять требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. При этом 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.

Письмом Минэкономразвития России от 03.10.2016 № ОГ-Д28-11371 установлено: «При этом Закон № 223-ФЗ не содержит запретов на установление заказчиком требований к участникам закупки о необходимости подтверждать квалификационные требования путем представления сведений о договорах, которые размещены в реестре договоров в единой информационной системе, а также подтверждать опыт необходимых работ договорами с аналогичным предметом работ за определенный период времени и с определенной совокупной стоимостью».

Учитывая, что открытый конкурс в электронной форме не является закупкой с ограниченным участием, то установленные квалификационные требования не могут быть критериями допуска заявок и учитываются только при оценке, что и установлено в приложении № 1 к информационной карте.

В соответствии с п. 14.8 Положения, не допускается предъявлять к закупаемым товарам, работам, услугам, условиям исполнения договора требования, которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, применяются в равной степени ко всем участникам, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Более того, пунктом 5.2 конкурсной документации предусмотрена возможность участия в закупке коллективных участников, при этом, в соответствии с пунктом 5.2 Квалификационные требования к участникам закупки предъявляются к членам коллективного участника. При рассмотрении заявки коллективного участника на предмет соответствия данным квалификационным требованиям показатели, заявленные всеми членами коллективного участника, суммируются. Таким образом, заявитель, в случае несоответствия его какому-либо квалификационному требованию вправе привлечь для участия в закупке иного участника с наличием соответствия установленному требованию.

В Приложении № 2 к информационной карте «Порядок подачи и сопоставление заявок» указан перечень документов, подтверждающих опыт:

- справка о наличии опыта по форме подраздела 7.3, должна включать в себя следующие обязательные приложения:

1. скриншот реестровой записи из Реестра договоров/контрактов исполненного или находящегося на исполнении контракта и/или договора, заключенного в рамках Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» или Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Скриншот должен быть распечатан с официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС, zakupki.gov.ru);

2. акты сверки по сумме выполненных работ, оказанных услуг либо документы о приемке услуг и платежные поручения, подтверждающие оплату принятых услуг. В случае, если в платежных поручениях в качестве основания платежа указан не документ о приемке услуг, а иной документ: счет, счет- фактура, участник предоставляет также счета на оплату (счета-фактуры). В случае, если к документам о приемке не предоставлены платежные поручения, такие документы учитываются при условии, что просрочка оплаты с момента подписания данного документа составляет не более месяца либо задолженность взыскивается в судебном

порядке, что подтверждается ссылкой на наименование суда и номер судебного дела. В случае, если в представленных платежных поручениях или прилагаемых к ним счетах (счетах-фактурах) указаны документы о приемке, которые отсутствуют в составе заявки, сумма оплаты по таким платежным документам не учитываются.

Согласно ГОСТ Р 66.0.01-2017 индекс деловой репутации, полученный заявителем в результате проведения работ по оценке соответствия требованиям системы стандартов, подлежит актуализации. В течение срока действия сертификата индекс деловой репутации должен быть актуализирован не менее двух раз, не реже одного раза в год. При этом результатом инспекционного контроля в соответствии с пп. «в» п. 6.15 является: подтверждение или изменение индекса деловой репутации организации в рамках выполнения работ по актуализации индекса деловой репутации. Заказчику для оценки требуется индекс деловой репутации, актуальный на дату подачи заявки, вследствие чего информация о количестве плановых инспекционных контролях не является существенной и не влияет на результаты оценки.

Согласно Приказа Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 23 июля 2019 года № 416-ст ГОСТ Р ИСО 22000-2019 (ISO 22000:2018) введен в действие с 01.01.2020. В течение срока действия сертификата должен быть актуализирован не менее двух раз, не реже одного раза в год. Из указанного следует, что на дату подачи заявки плановый контроль дважды не будет пройден ни одним из участников, а один раз плановый контроль будет пройден только теми участниками, которые получили данный сертификат в период с 01.01.2020 по дату окончания срока подачи заявки - 14.07.2021. На основании изложенного, Организатором торгов не установлена шкала оценки в отношении факта прохождения планового инспекционного контроля.

Цель ГОСТ Р ИСО 14001-2016 (ISO 14001:2015) - «предложить организациям подход для защиты окружающей среды и реагирования на изменяющиеся экологические условия в балансе с социально-экономическими потребностями». Согласно абзаца 3 раздела 0.3 «Факторы успеха» ГОСТ Р ИСО 14001-2016 (ISO 14001:2015) «Степень детализации и сложности системы экологического менеджмента будет меняться в зависимости от среды организации, области применения системы экологического менеджмента, принятых ею обязательств и характера видов деятельности, продукции и услуг, включая их экологические аспекты

и связанные с ними экологические воздействия». Заказчику для оценки требуется наличие данного сертификата, актуального на дату подачи заявки, для того, чтобы оценить возможности участника применять экологические аспекты в части минимизации потребления материальных и энергетических ресурсов Заказчика и снижения образования отходов и их переработки. Вследствие чего информация о количестве плановых инспекционных контролях для Заказчика не является существенной. Для Заказчика в данном случае важен сам факт наличия сертификата.

Одними из преимуществ от применения системы менеджмента качества, основанной на ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015), являются, согласно раздела 0.1 настоящего стандарта,

а) способность стабильно предоставлять продукцию и услуги, которые удовлетворяют требования потребителей и применимые законодательные и нормативные правовые требования;

б) создание возможностей для повышения удовлетворенности потребителей;».

Для Заказчика существенное значение играет подтверждение в течение длительного времени системного и процессного подходов управления организацией общественного питания, обеспечивающих длительное время стабильное качество оказываемых услуг. Исходя из этого Заказчик установил шкалу оценки в отношении факта прохождения планового инспекционного контроля для подтверждения соответствия только в отношении сертификата системы менеджмента качества по ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015) как существенного фактора стабильного предоставления качественных услуг.

Наличие у участника закупки сертификата системы менеджмента безопасности труда и охраны здоровья по ГОСТ Р ИСО 45001-2020 направлены на безопасность труда и гигиены. Наличие указанного сертификата у организации, свидетельствует об обеспечении исчерпывающего контроля над профессиональными и производственными рисками, а также заботы о безопасности и гигиене персонала и рабочих мест.

Приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих

переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества») устанавливает порядок организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее - Правила) в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Исходя из предмета закупки, технического задания и условий проекта договора аренда помещений не предусмотрена, т.к. предметом закупки является «услуги по организации питания», то услуга оказывается в помещениях, предоставляемых Заказчиком.

Соответственно проводить закупку на аренду имущества заказчик не обязан.

Так как договор аренды или договор безвозмездного пользования не заключается, то на правоотношения, возникающие при заключении возмездного договора услуг, в котором предусмотрена передача имущества исполнителю, не распространяются нормы абз. 1 п. 1 ст. 17.1 «Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества» Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Более того, в п. 10 ч. 1 ст. 17.1 законодатель закрепил исключительный порядок предоставления указанных прав на имущество без проведения торгов лицам, поименованным в п. 10 ч. 1 ст. 17.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- лицу, с которым государственным учреждением заключен договор по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Законом о закупках, если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией о закупке для целей исполнения этого договора.

Таким образом, при заключении договора возмездного оказания услуг по организации питания по методу «Шведский стол» и заказного меню в ФГБУ «Санаторий РОП РФ «Электроника» в 2021-2023 году не требуется заключения договора аренды или договора безвозмездного пользования, так как в конкурсной документации предусмотрено использование имущества исполнителем для выполнения работ в интересах заказчика на период действия договора оказания услуг.

Кроме того, заявкой на участие в конкурсе в электронной форме участник подтвердил, что он полностью изучил всю документацию о закупке и в случае признания его победителем (в случае принятия решения о заключении договора с участником), обязан подписать договор на условиях настоящей заявки и на условия, объявленных в документацию о закупке.

До окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме (14.07.2021, 08:00) подано три заявки на участие в конкурсе в электронной форме. Две заявки признаны соответствующими. Заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям, а также Заявителю отказано в допуске к участию, а именно участниками закупки в составе заявки предоставлены копии решений об одобрении крупной сделки без нотариального удостоверения, следовательно, оформление указанного решения не соответствует требованиям пп. 3 ч. 3 ст. 67.1 ГК РФ, в силу чего участниками закупки не предоставлены решения об одобрении крупной сделки, но при этом указанная сделка является для организаций крупной.

Согласно пункту 4.5.9 Документации о закупке по конкурсу в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания по методу «Шведский стол» и заказному меню в ФГБУ «Санаторий РОП РФ «Электроника» в 2021 – 2023 году, нарушение участником процедуры закупки требований к составу, содержанию заявки, установленных настоящим подразделом,

является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Пунктом 4.8.1 Документации закреплено, что подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил Положение о закупке, настоящую документацию о закупке (включая все приложения), а также изменения и разъяснения к ней, и безоговорочно согласен с условиями участия в закупке, содержащимися в извещении и в документации о закупке.

В силу пункта 18 Информационной карты Документации о закупке, требования к составу заявки на участие в закупке определяются в соответствии с приложением № 3 к информационной карте.

Приложением № 3 к информационной карте Документации о закупке предусмотрено, что заявка на участие в закупке должна включать в себя в числе оригинал или копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки (сделки, в совершении которой имеется заинтересованность) в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации или учредительными документами юридического лица и если для участника конкурса поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или предоставление обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой (сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность). В случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации для участника конкурса поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора или предоставление обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой (сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность) и (или) для совершения сделки не требуется решение об одобрении или о совершении сделки, заявка на участие в конкурсе должна содержать заявление, подписанное лицом, полномочия которого подтверждены согласно п. 6 настоящего раздела, о том, что данные сделки не являются для участника конкурса крупными сделками (сделками, в совершении которых имеется заинтересованность) и (или) не требует принятия решения об их одобрении (совершении). В случае если на стороне участника закупки участвуют одновременно несколько лиц, каждое из данных лиц предоставляет указанные документы.

Коллективным участником конкурса (включая лидера - ООО «Аппетит

Юг» и всеми остальными членами коллективного участника) в составе своей заявки представлены решения единственного участника юридического лица об одобрении крупной сделки на сумму до 500 000,00 руб. При этом заявлений о том, что данные сделки не являются для участника конкурса крупными сделками (сделками, в совершении которых имеется заинтересованность) и (или) не требует принятия решения об их одобрении (совершении), никем из юридических лиц, входящих в состав коллективного участника конкурса, в поданной заявке на участие в конкурсе не представлено.

Документацией о закупке предусмотрено обязательное предоставление участником конкурса в этой части одного из двух документов: либо решения об одобрении крупной сделки (сделки в которой имеется заинтересованность), либо заявления о том, что данные сделки не являются для участника конкурса крупными сделками (сделками, в совершении которых имеется заинтересованность) и (или) не требует принятия решения об их одобрении (совершении). Поскольку ООО «Аппетит-Юг» и остальными юридическими лицами, входящими в состав коллективного участника, были предоставлены решения единственного участника об одобрении крупной сделки, конкурсной комиссией подвергнуты проверке и оценке именно данные документы, и сделан вывод о том, что данным юридическим лицам необходимо принятие решения об одобрении крупной сделки (сделки, в совершении которой имеется заинтересованность).

Согласно ст. 39 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», в обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, принимаются единственным участником общества единолично, оформляются письменно и в случаях, предусмотренных федеральным законом, должны быть подтверждены путем нотариального удостоверения.

Подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения посредством очного голосования и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении общества с ограниченной ответственностью путем нотариального удостоверения, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических

средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом такого общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

Верховным судом Российской Федерации в пунктах 2, 3 Обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах, утвержденного 25.12.2019г. Президиумом Верховного суда Российской Федерации, дано официальное толкование данных норм законодательства. Согласно приведенным в пунктах 2, 3 Обзора судебной практики разъяснениям, решение общего собрания участников ООО, в соответствии с которым в отношении решений общества будет применяться альтернативный способ подтверждения, требует нотариального удостоверения, при этом требование о нотариальном удостоверении, установленное пп. 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ, распространяется и на решение единственного участника общества.

Все представленные указанными юридическими лицами в составе заявки коллективного участника решения об одобрении крупной сделки не имели нотариального удостоверения. В пункте 3 всех указанных решений содержалась запись о том, что для подтверждения принятых решений и состава участников общества, присутствовавших при их принятии, применен альтернативный способ подтверждения, а именно: путем единоличного подписания решения единственным участником общества.

Однако, исходя из нормы пп. 3 ч. 3 ст. 67.1 ГК РФ, данный способ подтверждения должен быть специально указан в уставе общества, а решение о внесении таких изменений — нотариально удостоверено.

Между тем, уставы всех юридических лиц не содержат положений о возможности применения альтернативных способов подтверждения принятия решений общества, что противоречит требованиям пп. 3 ч. 3 ст. 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации и разъяснившим данные нормы закона пунктам 2, 3 Обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах, утвержденного 25.12.2019 Президиумом Верховного суда Российской Федерации.

Согласно Постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых

положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», решения очных собраний участников хозяйственных обществ, не удостоверенные нотариусом или лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров и выполняющим функции счетной комиссии, в порядке, установленном подпунктами 1 - 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, если иной способ удостоверения не предусмотрен уставом общества с ограниченной ответственностью либо решением общего собрания участников такого общества, принятым участниками общества единогласно, являются ничтожными применительно к пункту 3 статьи 163 ГК РФ.

Таким образом, участниками закупки (коллективным участником) в составе заявки не представлены решения об одобрении крупной сделки.

При этом в случае, если участнику конкурса не требовалось принятия решения об одобрении (совершении) крупной сделки (сделки, в совершении которой имеется заинтересованность), и/или если такая сделка не являлась для него крупной, то в силу прямого указания в Документации о закупке такой участник обязан представить соответствующее заявление об этом. Непредставление такого заявления также в соответствии с пунктом 4.5.9 Документации о закупке является основанием для отказа в допуске к участию в закупке участника закупки.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 № 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.

Таким образом, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений порядка проведения торгов, предусмотренных частью 10 статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 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 «Аппетит Юг» на действия ФГБУ «Санаторий работников органов прокуратуры РФ «Электроника» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания по методу «Шведский стол» и заказному меню в ФГБУ «Санаторий работников органов прокуратуры РФ «Электроника» в 2021-2023 годах (извещение № 32110425072 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.