

РЕШЕНИЕ №086/07/3-940/2023

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 03.07.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 05.07.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель комиссии:

- <.....> - <.....>;

Члены комиссии:

- <.....> - <.....>;

- <.....> - <.....>.

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заявителя ИП Колесова Александра Сергеевича <.....>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителей заказчика МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рыковского», <.....>, <.....>.

рассмотрев жалобу ИП Колесова Александра Сергеевича (вх. №6064-ЭП/23 от 19.06.2023) (далее – Жалоба) на действия заказчика МАОУ «СОШ №3 им. И.И. Рыковского» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации питания обучающихся (реестровый номер извещения 32312489746),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба ИП Колесова Александра Сергеевича (вх. № 6064-ЭП/23 от 19.06.2023) (далее - Заявитель) на действия заказчика МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рыковского» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации питания обучающихся (реестровый номер извещения 32312489746).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган 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 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной 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 случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу 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 материалам дела срок окончания подачи заявок 27.06.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 19.06.2023.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 21.06.2023 исх. № ВТ/4193/23 рассмотрение Жалобы назначено на 27.06.2023.

В назначенную дату, в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что для рассмотрения жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений.

В силу части 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 настоящей статьи.

В соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции если при

рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 данной статьи.

На основании изложенного, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России продлила срок принятия решения по жалобе и назначила рассмотрение на 03.07.2023.

В назначенную дату рассмотрение Жалобы состоялось.

Так, Заявитель в своей Жалобе указывает на следующее.

1. Согласно пункту 9 Приложения № 1 к Приказу Департамента образования и молодежной политики ХМАО-Югры и Департамента здравоохранения ХМАО-Югры от 13.07.2020 №983/961, образовательные организации осуществляют модернизацию оборудования и текущий ремонт помещений и оборудования, используемых для обеспечения питания.

Согласно пункту 4 Приложение 1 к постановлению Правительства Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 3 июля 2020 года № 280-п, Образовательные организации обязаны осуществлять модернизацию оборудования и текущий ремонт помещений и оборудования, используемых для обеспечения питания.

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 29.03.2023 № 498 «Об утверждении типовых условий контрактов на оказание услуг питания детей, обучающихся по образовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования» Заказчик обязан предоставить исполнителю право пользования недвижимым имуществом, соответствующим санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения, иным имуществом, необходимым для оказания услуг, соответствующим санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения, в случае, если объектом закупки является оказание услуг, предусматривающих приготовление и при необходимости раздачу пищевой продукции с использованием такого имущества.

Таким образом действующее российское законодательство предполагает, что образовательная организация предоставляет организатору питания все необходимое оборудование.

Закупка извещение №32312489746, которую организует муниципальное автономное общеобразовательное учреждение «СРЕДНЯЯ ОБЩЕОБРАЗОВАТЕЛЬНАЯ ШКОЛА №3 ИМЕНИ ИВАНА ИВАНОВИЧА РЫНКОВОГО» предполагает раздачу пищевой продукции, а значит образовательная организация предоставляет организатору питания все необходимое оборудование.

Заявитель указывает, что этот факт подтверждает и сам Заказчик установив в проекте договора следующий пункт:

- пункт 9.6 приложенного проекта договора «Предоставить Исполнителю право использования недвижимым имуществом, соответствующим санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения, иным имуществом, необходимым для оказания услуг, соответствующим санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения.»

Вместе с тем Заявитель сообщает, что в противоречие Заказчик в другой части конкурсной документации указывает в приложении № 1 «Техническое задание» указал следующее:

«Приготовление питания для учащихся осуществляется на территории Заказчика ежедневно в течение рабочей недели (за исключением дней каникул и дистанционного обучения), (без предоставления холодильного, торгово-технологического оборудования, посуды): в течение

рабочей недели (без предоставления оборудования):

Критерий оценки заявки 2.1.4	<p>Наличие собственного торгового, холодильного и прочего оборудования, необходимого для оказания услуги питания</p> <p>Подтверждается:</p> <p>Сведения о холодильном, морозильном и ином оборудовании, должны подтверждаться входящими в состав заявки участника закупки, копиями следующих документов:</p> <ul style="list-style-type: none">- действующего договора(-ов) аренды (лизинга) оборудования (если такое оборудование взято в аренду (лизинг)), с приложением акта передачи арендованного оборудования от арендодателя участнику закупки (арендатору), указанием данных, позволяющих определенно установить оборудование, переданные арендатору в качестве объекта аренды;- действующего договора(-ов) купли-продажи оборудования, с приложением акта передачи оборудования, являющегося объектом такого договора, позволяющего определенно установить оборудование, переданное продавцом покупателю или инвентарных карточек учета объектов основных средств унифицированной формы ОС-6 (если холодильное и морозильное оборудование в собственности).
------------------------------	---

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что Заказчик в одной части конкурсной документации говорит о том, что оборудование и все необходимое имущество предоставит, а в другой части конкурсной документации Заказчик в нарушение закона указывает, что оборудование не будет предоставлено организатору питания, помимо этого Заказчик пишет, что будет оценивать заявку Участника по количеству имеющегося оборудования, без указания конкретного перечня оборудования.

2. Согласно информации размещенной на ЕИС начальная максимальная цена контракта составляет 11 838 562 рубля.

Согласно документация о проведении открытого конкурса в электронной форме начальная максимальная цена контракта составляет 15 245 996 рубля.

Данная ошибка по мнению Заявителя, является нарушением действующего законодательства и должна быть устранена, так как вводит в заблуждение потенциальных участников закупки.

3. Согласно положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 3 имени Ивана Ивановича Рыковского» от 26.09.2022.

В пункте 17.1.1 сказано «Извещение о проведении конкурса размещается Заказчиком в ЕИС не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.».

Заявитель указывает, что согласно информации, размещенной в ЕИС, извещение было размещено 15.06.2023, а срок окончания приема заявок до 22.06.2023 т.е. через 7 дней.

Данная ошибка по мнению Заявителя, является нарушением действующего законодательства и должна быть устранена, так как значительно уменьшает срок на подачу заявки участником.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, направил в Управление письменные возражения (вх. № 6172-ЭП/23 от 22.06.2023).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 3 имени Ивана Ивановича Рыквого», утвержденного директором МАОУ «СОШ 3 3 им. И.И. Рыквого» (Приказ от 26.09.2022 № 1132-О) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 15.05.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 11 838 562,00 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 27.06.2023.
4. На участие в конкурсе в электронной форме подана 1 заявка.

Касаясь довода №1 Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 9.6 проекта договора на оказание услуг по организации питания обучающихся закупочной документации Заказчик обязуется предоставить Исполнителю право использования недвижимым имуществом, соответствующим санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения, иным имуществом, необходимым для оказания услуг, соответствующим санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения.

Как было установлено Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, Заказчиком в закупочной документации не определен перечень предоставляемого в соответствии с пунктом 9.6 проекта договора на оказание услуг по организации питания обучающихся недвижимого имущества и иного имущества, необходимого для оказания услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В ходе рассмотрения Жалобы представитель Заказчика пояснила, что по результатам

закупки с исполнителем по договору будет заключен договор аренды в отношении имущества, в котором исполнитель будет оказывать услуги по питанию. Кроме того, также исполнителю будет передано иное (движимое) имущество гардероб, душ, склад, лестничная клетка, умывальники, кабинет, коридор.

Однако, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что конкурсная документация и в составе ее проект договора, не содержат сведения о том, какое именно имущество и на каких условиях будет передаваться исполнителю (победителю закупки) движимое и недвижимое имущество.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России соглашается с доводами Заявителя, что отсутствие указанной выше информации в составе конкурсной документации, не позволяет потенциальному участнику сформировать должным образом заявку и подать для участия в конкурсе, поскольку он не обладает информацией о том, в отношении какого имущества должен быть заключен договор аренды и на каких условиях, в том числе какую сумму арендных платежей должен вносить исполнитель в рамках договора аренды.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о нарушении Заказчиком пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, не определившего перечень предоставляемого недвижимого имущества и иного имущества, необходимого для оказания услуг, а также условий их заключения, в том числе суммы арендных платежей.

Между тем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает о том, что приведенные Заявителем вместе с доводом №1 Приложение №1 к Приказу Департамента образования и молодежной политики ХМАО-Югры и Департамента здравоохранения ХМАО-Югры от 13.07.2020 № 983/961 и Приложение № 1 к постановлению Правительства Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 3 июля 2020 года № 280-п, не могут быть приняты во внимание, так как имеют отношение к модернизации оборудования и текущему ремонту помещений и оборудования, используемых для обеспечения питания, но не к обязательству Заказчика предоставлять исполнителю все необходимое оборудование для оказания услуг питания.

Кроме того, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что в соответствии с представленным ответом вх. № 6536-ЭП/23 от 30.06.2023 на уведомление о продлении срока принятия решения по жалобе (исх. № ВТ/4423/23 от 27.06.2023), предоставление Заказчиком холодильного, торгово-технологического оборудования и посуды для оказания услуг по организации питания обучающихся возможно при условии его наличия в образовательной организации, на возмездной или безвозмездной основе. Однако МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рынкowego» не обеспечено данным оборудованием. Вышеуказанное оборудование передано в казну города Мегиона на основании Постановления об изъятии и передаче имущества от 11.10.2021 №2207.

Также Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России не может быть принята во внимание ссылка Заявителя на Постановление Правительства Российской Федерации от 29.03.2023 № 498 «Об утверждении типовых условий контрактов на оказание услуг питания детей, обучающихся по образовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования», так как оно относится к закупкам, проводимым в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Между тем, проведение конкурса в электронной форме (реестровый номер извещения 32312489746) осуществляется Заказчиком МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рынкowego» в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Относительно довода №2 Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно письменным возражениям (вх. № 6172-ЭП/23 от 22.06.2023) и устным пояснениям Заказчика разночтения возникшие в определении начальной максимальной цены договора,

обозначенной в ЕИС и размещённой документации о закупке, явились следствием технической ошибки.

Противоречия в размещённой информации были исправлены Заказчиком путём внесения исправлений в закупочную документацию (редакция № 2 от 19.06.2023 г.).

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает, что согласно информации, размещенной Заказчиком на официальном сайте ЕИС <https://zakupki.gov.ru> о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации питания обучающихся (реестровый номер извещения 32312489746), начальная максимальная цена договора совпадает с документацией о закупке (в редакции № 2 от 19.06.2023) и составляет 11 838 562,00 рублей.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России признает довод № 2 Жалобы необоснованным.

Относительно довода №3 Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

По мнению Заявителя, Заказчиком в нарушение пункта 17.1.1 Извещения, извещение о проведении конкурса в электронной форме (реестровый номер извещения 32312489746) было размещено 15.06.2023, а срок окончания приема заявок до 22.06.2023, т.е. через 7 дней.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает, что в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении конкурса в электронной форме не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей.

Извещение о проведении конкурса в электронной форме (реестровый номер извещения 32312489746) было размещено 15.06.2023 и установлен срок окончания приема заявок до 27.06.2023, что соответствует подпункту «а» пункта 1 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России признает довод № 3 Жалобы необоснованным.

ФАС России в письме от 23.04.2014 № АЦ/16109/14 разъяснила, что в части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции признание жалобы обоснованной в какой-либо части (или частично обоснованной) не предусмотрено.

Таким образом, в случае, если при рассмотрении жалобы антимонопольным органом часть доводов, изложенных в жалобе, подтвердилась, а часть не подтвердилась, то такую жалобу необходимо признавать обоснованной.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи предписания Заказчику.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Колесова Александра Сергеевича (вх. № 6064-ЭП/23 от 19.06.2023) на действия заказчика МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рынского» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации питания обучающихся (реестровый номер извещения 32312489746), обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рынского» нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в части не указания информации в документации о закупке перечня предоставляемого недвижимого имущества, соответствующего санитарно-эпидемиологическим требованиям к организации общественного питания населения, иного имущества, необходимого для оказания услуг по организации питания обучающихся, а также условий заключения договоров аренды в отношении указанного имущества, в том числе суммы арендных платежей.

3. Выдать МАОУ «СОШ № 3 им. И.И. Рынского» обязательное для исполнения предписание.