РЕШЕНИЕ № 023/07/3-1541/2021

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

21 апреля 2021 г. 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:

Председатель комиссии:

<…>;

Члены Комиссии:

<…>;

<…>;

при участии с использованием системы ВКС представителей ООО «Аппетит» (далее – Заявитель), при участии с использованием системы ВКС представителей ФГАУ Санаторий ФССП России «Зелёная долина» (далее – Организатор торгов/Заказчик), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по организации общественного питания в ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» (извещение № 32110104558 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru.),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Аппетит» на действия ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право

заключения договора на Оказание услуг по организации общественного питания в ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» (извещение № 32110104558 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 21.04.2020 года в 10:00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Старокубанская, 116А.

Заявитель считает, что:

1. критерии оценки заявок, не соответствуют Положению о закупках для нужд ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина»;

2. неправомерно установлены требования к применяемым товарам при оказании услуг питания;

3. об оставлении запроса участника без разъяснения.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь 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 Положением о закупках для нужд ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» (далее – Положение).

20.03.2020 Заказчик на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее- Официальный сайт) извещение № 32110104558 и конкурсную документацию (далее – Конкурсная документация) о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации общественного питания в ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 88 050 665 руб. 90 коп.

Дата начала подачи заявок: 20.03.2021.

Дата окончания подачи заявок: 05.04.2021 10:00.

Дата подведения итогов: 06.04.2021.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Заявитель в первом доводе своей жалобы указывает, что критерии оценки заявок, не соответствуют Положению о закупках для нужд ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина».

Комиссия Краснодарского УФАС России изучив Конкурсную документацию и Положение о закупках установила, что критерий, указанный в Приложении № 1 к Части 1 конкурсной документации критерий оценки заявок, а именно наличие у Участника, действующего(их) сертификата(ов), подтверждающий(их) соответствие системе ХАССП и копиями сертификатов членов группы по контролю исполнения системы ХАССП отсутствует в Положении о закупках для нужд ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая Долина».

В соответствии с частью 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 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

При закупке товаров, работ, услуг в соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках, 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.

Действия Заказчика по установлению критерия оценки, не утверждённого Положением о закупках, противоречат требованиям, установленным, части 1 статьи 2, пункту 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3, части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Помимо изложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что в протоколе о результатах закупки от 05.04.2021 отсутствует результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок.

Пункт 4 части 13 статьи 3.2 Закона о Закупках указывает, что результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок

Таким образом, вышеуказанные действия Организатора торгов противоречат требованиям, установленным в пункте 4 части 13 статьи 3.2, пункте 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Во втором доводе жалобы Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно установлены требования к применяемым товарам при оказании услуг питания.

Пунктом 1.3.2. Конкурсной документации (далее - Инструкция по заполнению заявки) предусмотрено, что участнику закупки в заявке на участие в конкурсе необходимо указать конкретные, не

допускающие двусмысленного толкования и сослагательного наклонения показатели материалов (товаров), предлагаемых к использованию при оказании услуг, требования к которым установлены Заказчиком в Техническом задании.

В случае если согласно Инструкции по заполнению заявки по заполнению заявок Заказчиком установлены требования к характеристикам товара, которые свойственны для какого-либо одного из нескольких установленных документацией вариантов исполнения (типа, подтипа, марки, сорта, вида, подвида) требуемого товара, данные показатели указываются участником в заявке только в случае выбора варианта исполнения товара, которому эти показатели свойственны. В случае, если указанные в Техническом задании (Приложение № 2, Части II конкурсной документацией) показатели характеристик отсутствуют у товара, Участник в первой части заявки не должен указывать показатели таких характеристик товара.

Согласно представленным пояснениям, Заказчик при описании объекта закупки использованы, если это возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании (далее по тексту - стандарты).

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что в описании объекта закупки нет требования об обязательном наличии у Участника закупки продуктов питания, соответствующих указанным требованиям на момент проведение процедуры закупки. В описании объекта закупки указано, что Участниками закупки в процессе оказание услуги предполагается применение продуктов питания с минимально определенными соответствующим ГОСТам характеристиками.

Так же, Комиссией Краснодарского установлено, что Заявителем - ООО «Аппетит» в составе заявки представлены характеристики применяемого товара (продуктов питания) при оказании услуги питания в соответствии с ГОСТами.

Таким образом, требования о соответствии применяемых в процессе оказания услуг продуктов питания ГОСТам, не являются ограничением конкуренции, а позволяют осуществлять проверку

качества оказываемых Исполнителем услуг по организации питания, составляющей частью которых является применение продуктов питания надлежащего качества.

В соответствии с третьим доводом жалобы Заявитель указывает, что Заказчик оставил без ответа запрос участника о разъяснения Конкурсной документации

Пунктом 1.1.16 части 1 конкурсной документации установлено следующее. Любой претендент вправе направить Заказчику запрос разъяснений положений конкурсной документации по средствам электронной площадки в сроки, установленные Положением о закупке товаров, работ, услуг «Санаторий ФССП России «Зеленая долина». Ст. 11.1 Положения о закупке установлено, что заказчик обязан предоставить разъяснение положений извещения о проведении закупки, закупочной документации (далее - разъяснение, разъяснения) в соответствии с поданным запросом в форме, предусмотренной документацией, в течение 3 (трех) работах дней при условии, что запрос на разъяснение поступил не позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке. Если запрос был направлен в нарушение данных сроков, Заказчик имеет право не давать разъяснения по такому запросу.

Статьей 3.2 утверждено право любого участника конкурентной закупки направить запрос разъяснений по 223-ФЗ, сроки - не позднее чем за 3 рабочих дня до окончания приема заявок.

В процессе подачи заявок на участие в конкурсе подано четыре запроса на разъяснение конкурсной документации. На три запроса от участника ООО «Аппетит» заказчик предоставил ответ и разместил в ЕИС. Четвертый запрос поступил 31.04.2021 в 17:27, позднее чем за 3 рабочих дня до окончания приема заявок. Таким образом, Заказчиком даны разъяснения на все запросы, поступившие в установленный законом срок.

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 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) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

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.

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 действия Организатора торгов в части установления критерия оценки, не утверждённого Положением о закупке и составления итогового протокола с нарушением требований Закона о закупках, противоречат требованиям, установленным в ч. 1 ст. 2, ст. 3, ч. 6 ст. 3, ч. 1 с. 3, п. 1 ч. 10 ст. 3, п. 4 ч. 13 с. 3.2 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:

1) Признать жалобу ООО «Аппетит» на действия ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по организации общественного питания в ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» (извещение № 32110104558 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru.) обоснованной

2) Выдать Организатору торгов – действия ФГАУ «Санаторий ФССП России «Зеленая долина» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения аукциона.

3) Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном производстве.

Председатель 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.