

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – (.....), членов Комиссии:

(.....);

(.....);

при участии представителя ГАУ (.....) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

при участии представителя ООО (.....) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

рассмотрев жалобу (вх. № 2212 от 27.02.2023) ООО (.....) на действия заказчика ГАУ (.....) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации пятиразового питания (извещение № 32312138407),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 2212 от 27.02.2023) ООО (.....) на действия заказчика ГАУ (.....) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации пятиразового питания (извещение № 32312138407).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 02.03.2023 исх. № 1841,

заказчику закупки от 02.03.2023 исх. № 1842.

Рассмотрение жалобы было назначено на 09.03.2023 в 12 ч. 00 мин.

Согласно доводам жалобы заявителя, 1) заказчиком установлен критерий «Опыт работы на рынке общественного питания», описание и порядок оценки которого необоснованно ограничивает круг участников закупки, создает преимущественные условия участия отдельным организациям. 2) Заказчиком проводится конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. В рамках указанного критерия участники обязаны подтвердить списочную численность работников Formой П-4 (НЗ), сданной в территориальный орган статистики. Форма П-4(НЗ) не сдается субъектами малого предпринимательства, а также индивидуальными предпринимателями. Кроме того, по критерию списочная численность сотрудников, максимальное количество баллов может получить участник, списочная численность работников которого составляет более 400 сотрудников. При этом согласно подпункту «б» пункта 2 части 11.ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 года № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предельные значения среднесписочной численности работников для субъектов малого предпринимательства – 100 человек, а для субъектов среднего предпринимательства 250 человек. При превышении указанных предельных значений организации и индивидуальные предприниматели утрачивают статус субъекта малого и среднего предпринимательства. 3) Заказчик вводит участников в заблуждение относительно порядка оценки заявок, создает возможность произвольной оценки заявок участников по критерию «Квалификация участника». 4) Конкурсная документация, разработанная и утвержденная заказчиком, не содержит положений о порядке оценки и сопоставления заявок коллективных участников. В частности, из порядка оценки заявок не ясно, каким образом комиссия заказчика планирует оценивать заявку коллективного участника по подкритерию «Опыт работы на рынке общественного питания», если отдельные лица, выступающие на стороне коллективного участника закупки, будут иметь разный срок «существования».

В Комиссию от заказчика представлены пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России. ГАУ (.....) в своих пояснениях, которые представлены в том числе письмом от 07.03.2023 г. (вх. № 2697) в материалы дела, не согласилось с

достоинствами жалобы.

По мнению ответчика, в целях эффективного расходования денежных средств заказчик вправе устанавливать критерии отбора, при которых исполнение заключаемого договора будет удовлетворять потребности заказчика. Включение в документацию рассматриваемых критериев не ограничивает круг участников и не создаёт отдельного преимущества участникам. По вопросу разницы значимости критерия «Списочная численность сотрудников», ответчик указал, что была допущена опечатка, вместе с тем, участники могли воспользоваться правом подачи запроса за разъяснениями.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

21.02.2023 г. ГАУ (.....) на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> разместило извещение № 32312138407 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации пятиразового питания.

Дата начала срока подачи заявок 21.02.2023 г.

Дата окончания срока подачи заявок 03.02.2023 г. в 11:00 (мск+2).

Дата подведения итогов 03.03.2023 г.

Жалоба ООО (.....) поступила в Оренбургское УФАС России до окончания срока подачи заявок.

Согласно ч.1 ст.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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг ГАУ (.....) (далее - Положение), утверждено и размещено в ЕИС.

Документация и извещение конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации пятиразового питания (далее – Документация) размещены в ЕИС 22.02.2023 г.

Приложением № 2 установлены критерии оценки, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе в электронной форме, критерии оценки заявок на участие в конкурсе и порядок расчета рейтинга заявок:

№ п/п	Наименование критерия оценки заявок	Наименование показателя	Значимость критерия в процентах	Коэффициент значимости критерия
1	Цена договора	Рейтинг участника закупки по данному критерию определяется исходя из сравнения цены договора, предложенной участниками закупки. При оценке заявок по данному критерию лучшим условием исполнения договора признается предложение участника закупки с наименьшей ценой договора.  Количество баллов, присуждаемых по	30	0,30

		<p>критерию оценки «Цена договора» (ЦБi), определяется по формуле:</p> $*KЗ$ <p>где:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;</li> <li>- минимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки;</li> </ul> <p>KЗ – коэффициент значимости</p>		
2	Квалификация участника		70	0,7
2.1	Списочная численность работников	<p>Списочная численность работников подтверждается подаваемой в территориальный орган Статистики отчетностью «Сведения о неполной занятости и движении работников» (П-4 (НЗ)) за квартал, предшествующий дате размещения документации о закупке, с приложением Протокола приёма отчета. Форма П-4 (НЗ) должна быть заверена штампом территориального органа Статистики.</p> <p>до 10 сотрудников – 0 баллов</p> <p>то 10 до 50 сотрудников – 15 баллов</p> <p>от 51 до 100 сотрудников – 25 баллов</p> <p>от 101 до 150 сотрудников – 35 баллов</p> <p>от 151 до 200 сотрудников – 45 баллов</p> <p>от 201 до 250 сотрудников – 55 баллов</p> <p>от 251 до 300 сотрудников – 65 баллов</p> <p>от 301 до 350 сотрудников – 75 баллов</p> <p>от 351 до 400 сотрудников – 85 баллов</p> <p>более 400 сотрудников – 100 баллов</p>	10	0,1
2.2	Количество поваров, технологов, пекарей,	А) Количество поваров, пекарей, кондитеров, буфетчиков и технологов в сфере общественного питания, имеющих документ об образовании в сфере	20	0,2

	<p>буфетчиков, кондитеров</p>	<p>общественного питания или производства и переработки продуктов питания.</p> <p>Количество сотрудников, имеющих квалификацию «повар», «повар-кондитер», а также «технолог» «инженер», «бакалавр», «магистр», «специалист» в сфере общественного питания или технологии производства и переработки продуктов питания, имеющих диплом (свидетельство) по специальности или свидетельство об окончании курсов. Соответствие критерию подтверждается пакетом документов на каждого сотрудника (копия соответствующего свидетельства или диплома, копия трудовой книжки с записью о трудоустройстве у участника конкурса (копия справки СТД-Р), копия медицинской книжки с актуальными на дату подачи заявки результатами исследований).</p> <p>В случае несовпадения фамилии, имени, отчества, указанных в дипломе (свидетельстве), с этими данными сотрудника в других документах и отсутствии записи о перемене ФИО в трудовой книжке, дополнительно необходимо предоставление копии документа, подтверждающего изменение ФИО.</p> <p>до 10 сотрудников – 0 баллов</p> <p>от 11 до 20 сотрудников – 10 баллов</p> <p>от 21 до 30 сотрудников – 30 баллов</p> <p>от 31 до 40 сотрудников – 60 баллов</p> <p>от 41 до 50 сотрудников – 100 баллов</p>		
2.3	<p>Опыт работы на рынке общественного питания</p>	<p>Опыт работы на рынке общественного питания с момента государственной регистрации, с учетом правопреемства в случае реорганизации. Подтверждается свидетельством о государственной регистрации или Выпиской из ЕГРЮЛ (ЕГРИП)</p> <p>до 1 года – 0 баллов</p> <p>от 1 года до 3 лет – 10 баллов</p>	30	0,3

		<p>от 3 лет до 5 лет – 20 баллов</p> <p>от 5 до 10 лет – 30 баллов</p> <p>от 10 до 15 лет – 40 баллов</p> <p>от 15 до 20 лет – 50 баллов</p> <p>от 20 до 25 лет – 70 баллов</p> <p>более 25 лет – 100 баллов</p>		
2.4	<p>Общее количество исполненных контрактов (договоров) в сфере общественного питания</p>	<p>В) «Общее количество исполненных контрактов (договоров) на оказание услуг в сфере общественного питания для социальных, медицинских или образовательных учреждений.</p> <p>Квалификация участников закупки по данному подкритерию подтверждается копиями исполненных в соответствии с ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» № 44-ФЗ или ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» № 223-ФЗ контрактов (договоров) и копиями акта (актов) выполненных работ на оказание услуг за последние 3 года, предшествующие дате проведения закупки, а также сопроводительным письмом, в котором указываются номер закупки в ЕИС, номер договора в реестре договоров, наименование заказчика, период действия договора, сумма договора, фактическая стоимость оказанных услуг.</p> <p>до 10 контрактов (договоров) – 0 баллов</p> <p>от 11 до 25 контрактов (договоров) – 20 баллов</p> <p>от 26 до 50 контрактов (договоров) – 40 баллов</p> <p>от 51 до 75 контрактов (договоров) – 60 баллов</p> <p>от 76 до 100 контрактов (договоров) – 80 баллов</p> <p>более 100 контрактов (договоров) – 100 баллов</p>	10	0,1

	Контракты (договоры), информация о которых представлена в составе заявки, должны быть выполнены на день подачи заявки в полном объеме без применения к такому участнику закупки неустоек, штрафов.	
--	--	--

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки является 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, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», 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, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Согласно ч. 6 ст. 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.

1. Рассматривая довод жалобы о том, что описание и порядок оценки критерия «Опыт работы на рынке общественного питания» необоснованно ограничивает круг участников закупки, Комиссия установила следующее.

Согласно приложению № 2 Документации, заказчиком установлено значение подкритерия «Опыт работы на рынке общественного питания» 30 %, что больше, чем значение остальных подкритериев по критерию «Квалификация участников» и равно значению критерия «Цена договора» (30 %).

В соответствии с приложением № 2, опыт работы на рынке подтверждается свидетельством о государственной регистрации или Выпиской из ЕГРЮЛ (ЕГРИП).

Вместе с тем, факт существования хозяйствующего субъекта на рынке в течение длительного периода времени сам по себе не может гарантировать надлежащего исполнения обязательств по договору, а также не характеризует квалификационный уровень исполнителя.

Учитывая изложенное, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком не доказана необходимость включения такого подкритерия как «Опыт работы на рынке общественного питания» в порядок оценок заявок в указанном виде, а также установлено необоснованно завышенное значение нестоимостного подкритерия «Опыт работы на рынке общественного питания», что может привести к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки.

2. В своей жалобе заявитель также указывает, что по критерию

«Списочная численность сотрудников» заказчиком неправомерно установлено требование о подтверждении численности сотрудников по Форме П-4 (НЗ), а также порядок начисления баллов по данному подкритерию.

В соответствии с приложением № 2 Документации, Списочная численность работников подтверждается подаваемой в территориальный орган Статистики отчетностью «Сведения о неполной занятости и движении работников» (П-4 (НЗ)) за квартал, предшествующий дате размещения документации о закупке, с приложением Протокола приёма отчета. Форма П-4 (НЗ) должна быть заверена штампом территориального органа Статистики.

В соответствии с Приложением № 14 Приказа Росстата от 30.07.2021 года № 457 «Об утверждении форм федерального статистического наблюдения для организации федерального статистического наблюдения за численностью, условиями и оплатой труда работников, потребностью организаций в работниках по профессиональным группам, составом кадров государственной гражданской и муниципальной службы», установлено, что Форма П-4(НЗ) не сдается субъектами малого предпринимательства.

Согласно Приложению № 2 Документации, в случае непредставления участником закупки информации и документов, предусмотренных настоящей документацией и необходимых для оценки и сопоставления заявок по предусмотренным документацией критериям (подкритериям), или предоставления недостоверной информации и документов участнику закупки при оценке по такому критерию (подкритерию) присваивается «0» баллов.

На основании изложенного, учитывая, что данная закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства, Комиссия приходит к выводу, что установление требования по подкритерию «Списочная численность сотрудников» о подтверждении численности сотрудников только по форме П-4 (НЗ) противоречит принципам Закона о закупках и приводит к ущемлению интересов субъектов малого предпринимательства.

В свою очередь, установленный порядок начисления баллов по данному подкритерию применяется в равной степени ко всем участникам закупки и учитывая, в том числе, значимость критерия (10%), Комиссия приходит к выводу о допустимости установления порядка начисления баллов в зависимости от количества сотрудников. Довод жалобы частично обоснованный.

3. Рассматривая довод жалобы о том, что заказчик вводит участников в заблуждение участников относительно порядка оценки заявок, Комиссией установлено следующее.

Согласно приложению № 2 Документации, по подкритерию «Списочная численность работников» коэффициент значимости критерия составляет 0,1, по подкритерию «Количество поваров, технологов, пекарей, буфетчиков, кондитеров» составляет 0,2.

Вместе с тем, согласно порядок оценки по критерию «Квалификация участника», который также установлен в приложении № 2, количество баллов по данному критерию рассчитывается по формуле:

$$KVi = KVai * 0,08 + KVbi * 0,22 + KVci * 0,3 + KVdi * 0,1$$

Где:

$KVi$  – количество баллов, присвоенных заявке по критерию «Квалификация участника»

$KVai$  – количество баллов, присвоенных заявки по подкритерию «Списочная численность работников»

$KVbi$  – количество баллов, присвоенных заявке по подкритерию «Количество поваров, технологов, пекарей, буфетчиков, кондитеров»

$KVci$  – количество баллов, присвоенных заявке по подкритерию «Опыт работы на рынке общественного питания»

$KVdi$  – количество баллов, присвоенных заявки по подкритерию «Общее количество исполненных контрактов (договоров) в сфере общественного питания».

Соответственно, согласно формуле коэффициент значимости подкритерия «Списочная численность работников» составляет 0,08, коэффициент значимости подкритерия «Количество поваров, технологов, пекарей, буфетчиков, кондитеров» составляет 0,22.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что наличие в Документации противоречивых показателей коэффициента значимости подкритериев подтверждено, указанные противоречия могут ввести в заблуждение участников закупки и привести к произвольной оценке заявок со стороны заказчика. Довод жалобы обоснованный.

4. В своей жалобе заявитель также указывает, что конкурсная

документация, разработанная и утвержденная заказчиком, не содержит положений о порядке оценки и сопоставления заявок коллективных участников. Рассмотрев данный довод жалобы, Комиссия установила следующее.

Согласно 9.12.1 Положения, в случае, если несколько юридических лиц либо несколько физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки (коллективный участник закупки), то такие лица не вправе участвовать в такой закупке самостоятельно или на стороне другого участника закупки.

В соответствии с п. 25.9 Положения, в случае, если несколько юридических лиц либо несколько физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника конкурентной закупки (коллективный участник закупки), участниками которой могут быть только субъекты МСП, информация о каждом из лиц, выступающих на стороне коллективного участника закупки, должна содержаться в едином реестре субъектов МСП.

Комиссия Оренбургского УФАС России по результатам анализа Положения и Документации приходит к выводу, что из установленного заказчиком порядка оценки заявок однозначно не ясно, каким образом комиссия заказчика по различным критериям планирует оценивать заявку коллективного участника, в частности по подкритерию «Опыт работы на рынке общественного питания», если отдельные лица, выступающие на стороне коллективного участника закупки, будут иметь разную дату регистрации.

На основании изложенного, порядок оценки заявок коллективных участников отсутствует как в Положении, так и в Документации открытого конкурса в электронной форме, что является недопустимым, и может привести к нарушению принципа равноправия закупок.

Комиссия Оренбургского УФАС России отмечает, что не установление в Конкурсной документации порядка оценки заявок коллективных участников может повлечь возможность присвоения определенного количества баллов по волеизъявлению заказчика. Довод жалобы обоснованный.

В соответствии с п. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы

обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу (вх. № 2212 от 27.02.2023) ООО (.....) на действия заказчика ГАУ (.....) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации пятиразового питания (извещение № 32312138407), частично обоснованной.

2. ГАУ (.....) выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов.