

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-2101/2020

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

25 мая 2020 г.
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:

Сиргунина О.А. – начальника отдела контроля органов власти,

Члены Комиссии:

Бабакова Ю.С. – заместитель начальника отдела контроля органов власти

Довлатов А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии представителя ООО «ФЭШН ГУРМЭ» (далее – Заявитель) Г Д.П. (доверенность №148 от 13.05.2020г.), при участии представителей ПАО «Новороссийское морское пароходство» (далее – Организатор торгов) Н Е.Ю.(доверенность №04-8Д/2020 от 01.01.2020г.), Ф Н.А.(доверенность №04-3Д от 01.01.2020г.) рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации общественного питания для отдыхающих и обслуживающего персонала пансионата «Маяк» (извещение №32009002248 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «ФЭШН ГУРМЭ» на действия ПАО «Новороссийское морское пароходство» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации общественного питания для отдыхающих и обслуживающего персонала пансионата «Маяк» (извещение №32009002248 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 25.05.2020 года в 11.30 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Комиссия по делу №023/07/3-2101/2020, 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.

Заявитель жалобы считает, что Организатор торгов неправомерно признал заявку участника с порядковым номером 379916 соответствующей требованиям документации, в связи с чем победителем признан ООО «Аппетит».

Организатор торгов возражает на доводы жалобы, считает ее необоснованной.

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» (далее – №223 ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством

Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанные принципы предусматривают, необходимость установления единых требований ко всем участникам одной закупки и недопустимость использования разных требований или критериев оценки заявок участников.

Пунктом 1 статьи 1 Закона 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.

Частью 1 статьи 2 № 223-ФЗ установлено, что 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 № 223-ФЗ 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.

18 марта 2020 года Организатор опубликовал в ЕИС и на Единой электронной торговой площадке извещение и конкурсную документацию о проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по организации общественного

питания для отдыхающих и обслуживающего персонала пансионата "Моряк".

До окончания срока приема заявок на участие в конкурсе поступило семь заявок на участие в конкурсе от следующих участников: заявка № 371024 от ООО «Смак Плюс», заявка № 372896 от ИП Андреева Д.В. заявка № 379627 от ООО "Фэшн Гурмэ", заявка № 379829 от ООО "Группа предприятий Артэкс", заявка № 379916 от ООО "Аппетит"; заявка № 380151 от ООО «А-Сервис»; заявка № 380162 от ООО «Южное море и Ко».

Комиссией по закупкам ПАО «Новошип» рассмотрены заявки участников закупки на предмет полноты представленных документов, соответствия требованиям, предъявляемым к участникам и форме и содержанию заявок на участие, установленных в извещении и Конкурсной документации.

Протоколом № 44-3/20 от 20.04.2020г. рассмотрения первых частей все заявки допущены к дальнейшему участию.

В соответствии с протоколом № 44-4/20 от 24.04.2020 г. по итогам рассмотрения вторых частей заявок Комиссия приняла решение о докупке трех заявок, а именно: заявки ООО «Фэшн Гурмэ», ООО «Аппетит», заявки ООО «Смак Плюс».

В соответствии с п. 2.6.1 Конкурсной документации 2.6.1. победителем конкурса признается участник, который предложил лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями, установленными в настоящей конкурсной документации, и заявке которого присвоено наибольшее количество баллов.

Согласно протоколу №44-5/20 от 28.04.2020 победителем конкурса признано ООО «Аппетит» 87,5 баллов. ООО «ФЭШН ГУРМЭ» присвоено 74,74 балла.

Заявитель указал, что заявка №379916 подана коллективным участником (группой лиц», в состав которого входят как юридические лица – ООО «Аппетит», ООО «Компания Аппетит», ООО ТК «Крымкурортсервис», так и индивидуальные предприниматели – ИП Мороз П.Г., ИП Розенбах Е.О., что его мнению неправомерно в связи с тем, что данные участники имеют разные организационно-правовые формы.

Положение о закупке ПАО «Новошип», утвержденное решением Совета директоров ПАО «Новошип» от 20.12.2018 г., с изменениями и

дополнениями от 18.10.2019 г. предусматривает в разделе «Термины, определения и сокращения», что участник закупки любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При этом, форма такого участия законодателем не определена, как и не установлены ограничения совместного участия индивидуальных предпринимателей и юридических лиц при участии в закупках.

Из буквального толкования ч. 5 ст. 3 № 223-ФЗ следует, что закон указывает лишь на возможность участия в закупке на одной стороне несколькими поименованным в законе лицами. При этом законодательство не содержит прямого ограничения на совместное участие в закупках юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на одной стороне.

В соответствии с пп. 5 п. 1.11.9 Положения Организатора торгов Заявка на участие в конкурентной закупке должна включать: договор простого товарищества или иной договор (его копия), свидетельствующий о том, что участники объединились для совместного участия в закупке, определяющий права, обязанности и ответственность участников, уполномочивающий участника на подачу заявки, уплату обеспечения, представление интересов, а также солидарную ответственность за исполнение договора (для групповых участников);

Указанные доводы находят свое подтверждение в практике рассмотрения подобных споров в антимонопольных органах, см. в частности Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве от 20 мая 2019 г. N 077/07/00-813/2019. В письме Министерства экономического развития РФ от 21 марта 2017 г. МД28и-1412 «О рассмотрении обращения» также указано, что «...Форма объединения лиц для участия в закупках законодательством Российской Федерации не определена. Таким образом, на стороне одного участника принимать участие в закупке вправе любые физические и юридические лица, а также индивидуальные предприниматели вне зависимости от организационно-правовой формы и принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства».

Организатор торгов указал, что все участники группы соответствуют требованиям, предъявляемым к участникам закупки, изложенным в Конкурсной документации, Комиссия по закупкам приняла решение о допуске к дальнейшему участию заявку, поданную коллективным участником, возглавляемым ООО «Аппетит».

В результате оценки и сопоставления заявок, проведенной в соответствии с критериями, указанным в Конкурсной документации, Комиссией по закупкам определен победитель конкурса.

Результаты подсчета баллов указаны в протоколе № 44-5/20 от 29.04.2020 г.

В соответствии с 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) не размещение 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) не размещение 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 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» носит императивный характер и содержит исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган.

На заседании по рассмотрению дела №023/07/3-2101/2020 в действиях Организатора торгов не установлено нарушений, предусмотренных ч.10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФЭШН ГУРМЭ» на действия ПАО «Новороссийское морское пароходство» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации общественного питания для отдыхающих и обслуживающего персонала пансионата «Маяк» (извещение №32009002248 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:
Сиргунина

О.А.

Члены Комиссии:

Ю.С. Бабакова

А.Н. Довлатов

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.