

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

school8@pstu.ru

school@lyc8.ru

Дело № 059/07/3-895/2021

**Индивидуальный предприниматель
Пищальникова Наталья Леонидовна**

614022, г. Пермь, ул. Капитана Гастелло,
4а-3

ozzyan80@mail.ru

МАОУ «Лицей №8» г. Перми

school@lyceum8perm.ru

614088, г. Пермь, ул. Космонавта
Леонова, 62а

school8@pstu.ru

school@lyc8.ru

**Закупочная комиссия МАОУ «Лицей №8»
г. Перми**

school@lyceum8perm.ru

614088, г. Пермь, ул. Космонавта
Леонова, 62а

РЕШЕНИЕ

**по жалобе Индивидуального предпринимателя Пищальниковой Натальи
Леонидовны**

«01» сентября 2021 г.

г.

Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя Индивидуального предпринимателя Пищальниковой Натальи Леонидовны – <...> (по доверенности), без участия МАОУ «Лицей №8» г. Перми (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя Пищальниковой Натальи Леонидовны (вх. № 014197) (далее – Заявитель), на действия МАОУ «Лицей №8» г. Перми (ИНН: 5905006424) Закупочной комиссии МАОУ «Лицей №8» г. Перми (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса на оказание услуги по организации питания учащихся в Муниципальном автономном общеобразовательном учреждении «Лицей № 8 г. Перми» г. Перми по адресу: Россия, Пермский край, г.Пермь, ул. Шоссе Космонавтов, д.194 (извещение № 32110518331, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

23.08.2021 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которой сводятся к неверной оценке поданной заявки, а также к обжалованию положений закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы и отзыв на жалобу, в котором указывает на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 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 2011 года N 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно 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 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 силу ч. 10 ст. 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 N 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 N 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.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с 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 (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

2 .При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке МАОУ «Лицей №8» г. Перми (далее – Положение), Извещением о проведении открытого конкурса (далее – Извещение), Конкурсной документацией на право заключить договор на оказание услуги по организации питания учащихся в Муниципальном автономном общеобразовательном учреждении «Лицей № 8 г.Перми» по адресу: Россия, Пермский край, г.Пермь, ул. Шоссе Космонавтов, д.194 (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 30.07.2021 г., дата окончания подачи заявок – 16.08.2021 г., дата подведения итогов закупки – 17.08.2021 г.

В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения договора по оказанию услуги по организации питания учащихся в Муниципальном автономном общеобразовательном учреждении «Лицей № 8» г. Перми по адресу: Россия, Пермский край, г. Пермь, ул. Шоссе Космонавтов, д.194 №3 от 17.08.2021 г. (далее – Итоговый протокол) заявка, поданная Заявителем, по подкритерию «Время работы на рынке» была оценена на 15 баллов, при этом заявка, поданная ООО «ВЕСНА», которое впоследствии признано победителем закупки (далее также – Победитель закупки), по данному подкритерию оценена на 30 баллов.

Заявитель, не согласившись с оценкой поданной заявки, а также с оценкой заявки ООО «ВЕСНА», обратился в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой указывает, что вынесенное закупочной комиссией решение не определяет действительный опыт Заявителя по организации услуг питания. Как поясняет Заявитель, условие Документации, согласно которому участнику необходимо предоставить выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП), полученную не позднее, чем за 30 календарных дней до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса, не позволило Заявителю подтвердить имеющийся опыт по оказанию услуг, являющихся предметом закупки.

Так, Заявитель ссылается на то, что деятельность по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (далее – ОКВЭД) «56.29 – Деятельность предприятий общественного питания по прочим организации питания» была внесена в ЕГРИП 05.06.2020 г. в качестве основного вида деятельности. При этом, указанная деятельность, осуществлялась Заявителем ранее, однако, была внесена в качестве дополнительного вида деятельности 12.10.2004 г., о чем свидетельствует представленная выписка из ЕГРИП от 01.03.2020 г.

Таким образом, Заявитель полагает, что условия Документации не позволили подтвердить фактический опыт осуществления деятельности по ОКВЭД, а именно «56.29 – Деятельность предприятий общественного питания по прочим организации питания», в результате чего поданные заявки были неверно оценены закупочной комиссией по причине того, что фактический опыт Заявителя больше, чем опыт ООО «ВЕСНА».

Помимо этого, Заявитель ссылается на то, что в Итоговом протоколе не отражены дата и время регистрации заявок.

Согласно части 1 статьи 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 силу части 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 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные положением о закупке.

Пунктом 6 раздела 4 Документации установлен критерий «Квалификация участника открытого конкурса», содержащий подкритерий «Время работы на рынке», для подтверждения соответствия которому необходимо представить выписку из единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица), выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), которые получены не ранее чем за 30 календарных дней до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса, копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица).

Приложением №6 Документации установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе, в том числе по указанному подкритерию:

Оценка показателя производится на основании информации о дате внесения записи об экономической деятельности, соответствующей коду ОКВЭД 56.29, указанной в выписке из ЕГРЮЛ/ЕГРИП и представленной участником согласно п.2, раздела IV конкурсной документации. В ходе оценки указанного подкритерия, каждому участнику присваивается номер места (N) в зависимости от даты внесения записи, указанной в ЕГРЮЛ/ЕГРИП. Первый номер места присваивается участнику с наиболее ранней датой внесения записи. В случае если дата внесения записи двух участников совпадают, то таким участникам присваивается один и тот же номер места (N). В случае если в выписке из ЕГРЮЛ/ЕГРИП не содержится информации о внесении записи о коде ОКВЭД 56.29, то баллы по указанному

подкритерию участнику не начисляются.

Максимальное значение указанного подкритерия составляет 30 баллов;

$KB = ((Q+1-N)/Q*100)*0.3$, где: KB – количество баллов по подкритерию; Q – количество заявок; N – номер места, присвоенного в ходе оценки подкритерия.

На обозрение Комиссии Пермского УФАС России были представлены заявки Заявителя и ООО «ВЕСНА».

Так, в составе заявки Заявителя содержится выписка из ЕГРИП № ИЭ9965-21-127735028 от 02.08.2021 г., в которой содержатся сведения об основном виде деятельности, соответствующей коду ОКВЭД 56.29 (Деятельность предприятий общественного питания по прочим организации питания), запись о которых внесена в ЕГРИП 05.06.2020 г. Иных записей о деятельности, соответствующей коду ОКВЭД 56.29, в представленной выписке не содержится.

Вместе с этим, в составе заявки ООО «ВЕСНА» представлена выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (далее также – ЕГРЮЛ) №2498В/2021 от 04.08.2021 г., содержащая сведения об основном виде деятельности по ОКВЭД 56.29 (Деятельность предприятий общественного питания по прочим организации питания), запись о которых внесена 16.08.2006 г.

Комиссия поясняет, что Закупочная комиссия осуществляет оценку поданных заявок по подкритерию «Время работы на рынке» на основании представленных в составе заявок документов, а именно, выписок из ЕГРЮЛ/ЕГРИП с целью установления даты внесения в реестр записи о виде экономической деятельности, соответствующей ОКВЭД 56.29 (Деятельность предприятий общественного питания по прочим организации питания).

Согласно сведениям, представленным Заявителем в составе заявки, дата внесения в реестр соответствующей записи - 05.06.2020 г., из заявки ООО «ВЕСНА» следует, что запись в реестр внесена 16.08.2006 г., соответственно, дата внесения записи в реестр, которую учитывала Закупочная комиссия при оценке заявок по подкритерию «Время работы на рынке» внесена в отношении ООО «ВЕСНА» ранее, чем в отношении Заявителя.

Помимо этого, Комиссия обращает внимание, что Заявителем в состав заявки не были включены иные документы/сведения, подтверждающие опыт Заявителя по осуществлению деятельности по ОКВЭД 56.29, в том числе выписка из ЕГРИП от 01.03.2020 г., на которую ссылается Заявитель.

Закупочная комиссия, оценивая заявки участников по указанному подкритерию, руководствовалась положениями Документации, определяющими порядок оценки заявок по данному подкритерию, в том числе устанавливающими перечень документов, которые принимаются к оценке по заданному подкритерию, а также документами, представленными участниками закупки.

Учитывая, что Закупочная комиссия при оценке заявок руководствовалась порядком, установленным Документацией, а также то обстоятельство, что Заявителем для подтверждения соответствия подкритерию «Время работы на рынке» представлена выписка из ЕГРИП № ИЭ9965-21-127735028 от 02.08.2021 г., согласно которой запись об виде деятельности, соответствующей ОКВЭД 56.29,

внесена 05.06.2020 г., при этом, иных документов, подтверждающих соответствие данному подкритерию не представлено, у Закупочной комиссии не было возможности принять к оценке иные сведения об опыте данного участника.

При этом, Комиссия не может сделать вывод о том, что оценка поданных Заявителем и ООО «ВЕСНА» заявок по подкритерию «Время работы на рынке» в порядке, предусмотренном положениями Документации, с учетом представленных участниками закупки документов, является неверной.

Комиссия также обращает внимание, что Заявитель, ознакомившись с положениями Документации, устанавливающими подкритерий «Время работы на рынке», а также порядок оценки по данному подкритерию, должен был учитывать, что Выписка из ЕГРИП, представленная в пределах указанного в Документации срока, не будет отражать имеющийся у Заявителя опыт по требуемому ОКВЭД 56.29, однако, не предпринял своевременных действий по обжалованию положений Документации.

В связи с этим, Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что спорные положения документации, которые, по мнению Заявителя, являются некорректными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях документации. Заявитель, будучи участником конкурентной процедуры, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации, в том числе в части установленных в ней критериев, порядка оценки заявок и присваиваемых баллов, что делает невозможным в последующем обжалование таких положений.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений.

В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие предполагаемых нарушений в закупочной документации Заявитель указал после дня окончания подачи заявок (16.08.2021 г.): Заявитель выражает лишь свое несогласие с результатами такой закупки, оспаривая положения документации, с которой изначально согласился, с целью признания результатов закупки недействительными при отсутствии для того оснований.

В связи с чем, антимонопольный орган, исходя из баланса частных и публичных интересов, указывает, что доводы Заявителя об оспаривании положений Документации (жалоба поступила в Пермское УФАС России 23.08.2021) после подачи заявки и подведения итогов (дата окончания подачи заявок 16.08.2021, дата подведения итогов 17.08.2021) оставлены Комиссией без рассмотрения.

В части довода о том, что в Итоговом протоколе не отражены дата и время регистрации заявок, Комиссия поясняет, что указанное обстоятельство не свидетельствует о нарушении прав и законных интересов Заявителя как участника закупки, а также не влияет на результаты проведения спорной закупки, в связи с чем указанный довод не имеет правового значения для рассмотрения настоящей жалобы.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя Пищальниковой Натальи Леонидовны (вх. № 014197), на действия МАОУ «Лицей №8» г. Перми (ИНН: 5905006424) Закупочной комиссии МАОУ «Лицей №8» г. Перми при организации и проведении открытого конкурса на оказание услуги по организации питания учащихся в Муниципальном автономном общеобразовательном учреждении «Лицей № 8 г. Перми» г. Перми по адресу: Россия, Пермский край, г.Пермь, ул. Шоссе Космонавтов, д.194 (извещение № 32110518331, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **необоснованной**.

2. Предписание не выдавать

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36