ООО «Встреча ВК»

ул. Взлетная, д.8, пом. 1, г. Красноярск, 660135,

vstrechavk@yandex.ru

МАУ «Спортивно-оздоровительный комплекс «Лесной»

ул. Елены Стасовой, д. 67, г. Красноярск, 660130,

splesnoy@mail.ru

РЕШЕНИЕ № 024/07/3-805/2024

5 апреля 2024 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе:

председатель Комиссии – Дударева М.А., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: Чайкун И.А., начальник отдела, Жукова Т.Э., заместитель начальника отдела, Галимов В.Д., специалист-эксперт (далее – Комиссия),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобу ООО «Встреча ВК» (вх. 5640/24 от 21.03.2024) на действия организатора торгов – МАУ «Спортивно-оздоровительный комплекс «Лесной» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по организации горячего пятиразового питания в ДОЛ «Сосновый бор» в период летней оздоровительной кампании (извещение № 32413400611) (далее – конкурс),

В присутствии представителя организатора торгов Берсеневой А.Э.

(доверенность № 9 от 11.03.2024) Желнаковского И.С. (доверенность № 11 от 28.03.2024), в отсутствии представителя заявителя надлежаще уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России 21.03.2024 поступила жалоба ООО «КрасПит» на действия организатора торгов, выразившиеся в проведении закупки с нарушением законодательства Российской Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес заявителя и организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы переносилось с 15:00 29.03.2024 до 15:30 05.04.2024.

Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Согласно доводу жалобы организатор торгов допустил нарушение законодательства Российской Федерации в конкурсной документации, а именно: в конкурсной документации присутствует критерий оценки «Период деятельности в соответствии с ОКВЭД», который, по мнению заявителя, является несправедливым и нарушает права участников конкурса.

Организатор торгов представил возражения на довод жалобы, согласно которым конкурс проводится в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав лиц участвующих в рассмотрении жалобы установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), Положением о закупках МАУ Спортивно-оздоровительный комплекс «Лесной», утвержденным в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ, а также в соответствии с Конкурсной документации по проведению открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на организацию горячего пятиразового питания в филиале МАУ «СОК «Лесной» - «ДОЛ «Сосновый бор» в период летней оздоровительной кампании.

По результатам рассмотрения первого довода жалобы Комиссией установлено следующее.

В силу части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, 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).

Согласно пункту 2 пункта 26 Конкурсной документации, установлен критерий оценки «Период деятельности в соответствии с ОКВЭД», под которым понимается следующее: «Периодом деятельности в соответствии с ОКВЭД в настоящей документации понимается период времени наличия у участника настоящей закупки вида деятельности в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (в том числе ОКОНХ, ОК 029-2001, ОК 029-2007, ОК 029-2014, ОКВЭД, ОКВЭД 2)*, соответствующий предмету настоящего конкурса (деятельность предприятий общественного питания по организации питания) по день подачи заявки и подтвержденный соответствующей записью в Едином государственном реестре юридических лиц (Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей).

Вышеуказанный критерий оценки имеет следующую систему оценки участника закупки: -от 0 до 3 лет – 5 баллов;

-от 3 лет 1 день до 6 лет – 10 баллов;

-от 6 лет 1 день до 9 лет – 15 баллов;

-от 9 лет 1 день до 12 лет – 20 баллов;

-от 12 лет 1 день до 15 лет – 25 баллов;

-от 15 лет 1 день до 18 лет – 30 баллов;

-от 18 лет 1 день и более – 40 баллов.

Значимость критерия в системе оценки участников конкурса от общего количества баллов – 40% из 100%.

Кроме того, согласно подпункту 2 пункта 26 Конкурсной документации указано следующее, при оценке заявок по критерию «Период деятельности в соответствии с ОКВЭД» лучшим условием исполнения договора по критерию признается заявка участника закупки, у которого имеется наибольший период времени с даты внесения в Единый государственный реестр юридических лиц (Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей) записи в отношении участника настоящей закупки, содержащей сведения о наличии вида деятельности по ОКВЭД (ОКВЭД 2, ОКОНХ, ОК 029-2001, ОК 029-2007, ОК 029-2014, ОКВЭД), соответствующий предмету настоящего конкурса (деятельность предприятий общественного питания) по день подачи заявки.

Таким образом, исходя из условий документации, для того чтобы участнику получить наивысшую оценку (40 баллов) по критерию «Период деятельности в соответствии с ОКВЭД», достаточно наличие в выписке из ЕГРЮЛ или ЕГРИП участника зарегистрированной более восемнадцати лет налоговым органом записи о возможности ведения определенного вида деятельности

(соответствующий предмету закупки).

Вместе с тем Комиссия отмечает, что данный критерий не выявляет лучшие условия для исполнения контракта.

Так, установленный организатором торгов порядок оценки по критерию «Период деятельности в соответствии с ОКВЭД» определяет присвоение определенного количества баллов участнику закупки лишь на основании формального срока регистрации в налоговом органе определенного вида деятельности, без какой-либо связи с реальным периодом осуществления такого вида деятельности, что имело бы существенное значение для выявления лучшего претендента для оказания услуг, являющихся предметом рассматриваемой закупки.

В данном контексте срок регистрации в налоговом органе определенного вида деятельности несопоставим с понятием «опыт» или «квалификация» участника закупки, так как применяемый в данном случае организатором торгов критерий отражает всего лишь срок регистрации у участника необходимого вида деятельности, но вместе с тем, данный критерий не отражает реальную деятельность участника в отличии от других критериев, установленных закупочной документацией.

Вместе с тем согласно пункту 9.1.1 Положения о закупке, закупка путем проведения открытого конкурса проводится в ситуациях, предусмотренных пунктом 7.4 настоящего Положения. Для выбора наилучших условий исполнения договора Заказчик использует критерии оценки заявок на участие в конкурсе, предусмотренные пунктом 9.1.7 настоящего положения.

Кроме того, Комиссия обращает внимание на тот факт, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренными в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

В тоже время в соответствии с пунктом 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенные законом.

В соответствии с подпунктом «п» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – закон № 129-ФЗ), видам экономической деятельности хозяйствующих субъектов присваиваются коды в соответствии с ОКВЭД, сведения о которых содержаться в ЮГРЮЛ.

В силу статьи 49 ГК РФ коммерческие организации за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом (кредитные организаций, страховых организаций и обществ взаимного страхования), наделены общей правоспособностью и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, в том случае, если в их учредительных документах не содержится исчерпывающий перечень видов деятельности, которыми они вправе заниматься.

Осуществление того или иного вида экономической деятельности не поставлено в зависимость от наличия или отсутствия у юридического лица соответствующего кода ОКВЭД, внесенного в ЕГРЮЛ. ОКВЭД предназначен для классификации и кодирования видов экономической деятельности, заявляемых хозяйствующими субъектами, и предназначеных для статистической информации и/или для наблюдения за экономическими процессами в Российской Федерации.

Таким образом, несмотря на то, что организатор торгов свободен в выборе критериев оценки при проведении конкурса, выбранные критерии организатором торгов должны определять наилучшие условия исполнения договора.

Критерий оценки «Период деятельности в соответствии с ОКВЭД» не позволяет определить участника, который наилучшим образом исполнит договор, а следовательно организатор торгов нарушил требования пункта 9.1.1 Положения о закупке, что в свою очередь является нарушением части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

Кроме того, в документации не определены коды ОКВЭД (ОКВЭД 2, ОКОНХ, ОК 029-2001, ОК 029-2007, ОК 029-2014, ОКВЭД), наличие которых в выписке из ЕГРЮЛ или ЕГРИП, конкурсной комиссией будет зачтено как соответствие предмету рассматриваемого конкурса (деятельность предприятий общественного питания по организации питания), что указывает на отсутствие четких критериев в документации и ее несоответствие требованиям части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

На основании вышеизложенного довод жалобы заявителя признается Комиссией обоснованным.

Указанная выше позиция подтверждается судебной практикой, а именно Постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.05.2020 № 16АП-1254/2020 по делу № А63-22965/2019.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Встреча ВК» (вх. 5640/24 от 21.03.2024) на действия организатора торгов – МАУ «Спортивно-оздоровительный комплекс «Лесной» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по организации горячего пятиразового питания в ДОЛ «Сосновый бор» в период летней оздоровительной кампании (извещение № 32413400611) обоснованной.

2. Признать организатора торгов нарушившим часть 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

3. Выдать организатору торгов предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в конкурсную документацию.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии М.А. Дударева

Члены Комиссии И.А. Чайкун

Т.Э. Жукова

В.Д. Галимов

2024-5696