

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: "...", членов Комиссии: "...",

в отсутствие представителей от ООО «Комбинат общественного питания», КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» и ООО «Экосфера»: о дате, времени, месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили,

рассмотрев жалобу ООО «Комбинат общественного питания», материалы дела № 7-11/108 (027/10/18.1-1153/2023),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Комбинат общественного питания» на действия заказчика – КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг общественного питания в организации социального обслуживания (извещение № 32312510642).

Доводы жалобы Заявителя по существу сводятся к допущенным КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» нарушениям при формировании конкурсной документации.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Вышеуказанные обстоятельства послужили основанием для принятия Хабаровским УФАС России жалобы ООО «Комбинат общественного питания» к рассмотрению.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются

следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

Рассматриваемая закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и

инвалидов», утвержденного приказом министерства социальной защиты Хабаровского края от 01.06.2023 № 31/о (далее – Положение о закупке).

21.06.2023 КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке № 32312510642 конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг общественного питания в организации социального обслуживания.

Заказчиком - КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» и ООО «Экосфера» представлены письменные возражения согласно которым считают жалобу необоснованной в полном объеме.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Довод Заявителя о том, что установление показателя оценки «Наличие у участников закупки финансовых ресурсов», а именно детализирующего показателя для юридического лица в виде размера оплаченного уставного капитала участника закупки не соответствует принципам Закона о закупках Комиссией Хабаровского УФАС России признается обоснованным в силу следующего.

Разделом III «Отдельные положения о применении отдельных критериев оценки, показателей оценки и показателей оценки, детализирующих показатели оценки, предусмотренных разделом II настоящего документа» конкурсной документации установлено:

N	Показатель оценки, детализирующий показатель оценки	Критерии оценки, показателя оценки, детализирующего показатель оценки
1	2	3
1.	Показатель оценки: Наличие у участников закупки финансовых ресурсов	Перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки финансовых ресурсов: Для ФЛ и ИП - наличие финансовых ресурсов у участника закупки. Подтверждается справкой банка об остатках денежных средств на расчетном счете участника закупки, подписанной руководителем или главным бухгалтером банка (кредитным

**Детализирующий
показатель**

оценки:

- для участника
закупки –

физического лица
(далее - ФЛ), в

том числе
зарегистрированного
в

качестве
индивидуального

предпринимателя
(далее - ИП),

оценивается наличие
финансовых

ресурсов,

- для участника
закупки –

юридического лица
оценивается

размер оплаченного
уставного

капитала участника
закупки.

Показатель оценки:

- наибольшая цена
одного из

исполненных
участником закупки

договоров

**Детализирующий
показатель**

оценки:

Оценивается

учреждением) или иным представителем банка (кредитного учреждения), имеющего полномочия, которые подтверждаются доверенностью, выданной в соответствии с действующим законодательством РФ, и полученной не ранее даты размещения извещения о проведении настоящего открытого конкурса в электронной форме (далее - конкурс).

Для юридического лица - размер оплаченного уставного капитала участника закупки.

Подтверждается документами, которые участник закупки вправе представить в составе заявки на участие в закупке:

- при оплате уставного капитала денежными средствами - 1) полученной не ранее даты размещения извещения о проведении данной закупки справкой банка, подтверждающей зачисление на расчетный счет денежных средств в оплату уставного капитала (справка должна быть подписана руководителем или главным бухгалтером банка (кредитного учреждения) или иным

представителем банка (кредитного учреждения), имеющего полномочия, которые подтверждаются доверенностью, выданной в соответствии с действующим законодательством РФ), или копиями первичных платежных документов (в частности, приходными кассовыми ордерами,

подтверждающими оплату уставного капитала денежными средствами), 2) выпиской из ЕГРЮЛ.

Государственная регистрация последнего изменения уставного капитала должна быть произведена не позднее даты размещения извещения о проведении данной закупки.

- при оплате уставного капитала не денежными средствами:

для ООО:

1) решение общего собрания участников общества, принимаемое всеми участниками общества

единогласно; 2) копия акта приема-передачи имущества; 3) выписка из ЕГРЮЛ

для АО:

1) копия соглашения между учредителями либо копия решения совета директоров (наблюдательного совета); 2) копия акта приема-передачи имущества; 3) выписка из ЕГРЮЛ.

- при увеличении уставного капитала за счет собственных средств (в частности, нераспределенной прибыли) - копией протокола заседания органа управления организации, в котором указано соответствующее решение об изменении уставного капитала, с приложением баланса организации, на основании которого принято решение о капитализации, и баланса на последнюю отчетную дату, отражающего увеличение уставного капитала, с отметкой налогового органа, выпиской из ЕГРЮЛ;

- оплата уставного капитала участника закупки – реорганизованного юридического лица подтверждается копией передаточного акта,

предложение участника об объемах исполненных участником контрактов (договоров) сопоставимого характера и объема, при этом последний акт, составленный при исполнении контракта (договора), должен быть подписан не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника.	<p>балансом организации на последнюю отчетную дату с отметкой налогового органа, выпиской из ЕГРЮЛ.</p> <p>Уставный капитал (доли в уставном капитале) должен быть свободен от залогов, иных прав третьих лиц и каких-либо обременений и ограничений прав (включая арест, запрет регистрации или иных действий в отношении уставного капитала (долей в уставном капитале), нахождение в конкурсной массе при банкротстве владельца доли). Заказчик проводит проверку самостоятельно.</p> <p>Шкала оценки:</p> <p>Наличие у участника закупки – ФЛ или ИП, финансовых ресурсов в размере:</p> <p>- 3 000 000, 00 рублей и более, размер оплаченного уставного капитала участника закупки - ЮЛ</p> <p>3 000 000,00 рублей и более - заявке участника закупки присваивается 100 баллов.</p> <p>- от 2 000 000,00 рублей и по 2 999 999,99 рублей включительно, размер оплаченного уставного капитала участника закупки - ЮЛ от 2 000 000,00 рублей и по 2 999 999,99 рублей включительно -заявке участника закупки присваивается 75 баллов.</p> <p>- от 1 000 000,00 рублей и по 1 999 999,99 рублей включительно, размер оплаченного уставного капитала участника закупки - ЮЛ от 1 000 000,00 рублей и по 1 999 999,99 рублей включительно -заявке участника закупки присваивается 50 баллов.</p> <p>- от 10 001,00 рублей и по 999 999,99 рублей включительно, размер оплаченного уставного капитала участника закупки - ЮЛ от 10 001,00 рублей и по 999 999,99 рублей включительно -</p>
Оценивается наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров (контрактов), исчисляемая в рублях.	<p>заявке участника закупки присваивается 25 баллов.</p> <p>- 10 000,00 рублей, размер оплаченного уставного капитала участника закупки - ЮЛ 10 000,00 рублей, - заявке участника закупки присваивается 5 баллов.</p> <p>- от 0 до 9999,99 рублей включительно либо отсутствие финансовых ресурсов, размер оплаченного уставного капитала участника закупки - ЮЛ от 0 до 9999,99 рублей включительно либо уставный капитал не оплачен, в том числе оплата не подтверждена предоставлением документов, - заявке участника закупки присваивается 0 баллов</p>
	<p>Перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта работы, связанного с предметом контракта</p> <p>- Контракт (договор), заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ или Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ.</p> <p>- Предмет контракта (договора): услуги общественного питания для медицинских организаций и организаций социального обслуживания</p>

Подтверждается:

- Копии государственных или муниципальных контрактов (с копиями актов оказанных услуг или накладных о поставке товара) и (или) реестровыми записями контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, размещенными на сайте Единой

информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru

- Копии договоров (с копиями актов оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости оказанных услуг.

- Копии указанных документов должны быть представлены в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров), а также актов оказанных услуг/поставки товара). Полномочия лиц на подписание указанных контрактов (договоров) и актов оказанных услуг/поставки товара должны быть подтверждены документально.

- При исполнении предъявленных участником закупки контрактов (договоров) должны

отсутствовать нарушения сроков исполнения и иные нарушения условий контракта (договора) по вине участника закупки.

- По предоставленным участником закупки контрактам (договорам) должны отсутствовать соответствующие судебные решения и информация об участии участника закупки в качестве

ответчика или заинтересованного лица в судебном деле по данным сайта в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (<http://kad.arbitr.ru/>). Указанные требования также распространяются на договоры, связанные с исполнением контрактов (договоров) (включая, договоры по оплате за занимаемое помещение (в том числе пищеблока), условия о возмещении

расходов за потребление коммунальных услуг).

По предоставленным участником закупки контрактам (договорам) должна отсутствовать информация, свидетельствующая о привлечении исполнителя к административной ответственности со стороны Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека при исполнении данных договоров.

Заказчик проводит проверку самостоятельно.

Рекомендуемая форма приведена в Приложение к инструкции участникам

Согласно пояснениям Заказчика размер уставного капитала является единственным обоснованным основанием для оценки по спорному детализирующему показателю. Заявитель не лишен права на увеличение уставного капитала для участия в закупках,

устанавливающих порядок оценки по критерию в зависимости от размера уставного капитала.

Комиссия Хабаровского УФАС России проанализировав положения оспариваемой документации приходит к следующим выводам.

По смыслу вышеуказанных положений по показателю оценки «Наличие у участников закупки финансовых ресурсов» у участников, имеющих различные организационно-правовые формы оцениваются не сопоставимые между собой документы такие как: справка банка об остатках денежных средств на расчетном счете участника закупки (для физических лиц или индивидуальных предпринимателей), размер оплаченного уставного капитала участника закупки (для юридических лиц).

Вместе с тем, указанный подход не позволяет выявить участника наиболее квалифицированного и готового оказать услуги надлежащего качества в соответствии с условиями договора.

По смыслу Закона о закупках заказчик самостоятельно устанавливает показатели, раскрывающие содержание соответствующего критерия оценки, в том числе опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема. Однако это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в законе.

Согласно [части 1 статьи 1](#) Закона о закупках наравне с созданием условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности среди целей, на достижение которых направлен данный [закон](#), указано расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Цели законодательного регулирования достигаются, в том числе, путем соблюдения заказчиками при закупке товаров, работ, услуг принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренных [пунктом 2 части](#)

[1 статьи 3](#) Закона о закупках.

Таким образом, установление заказчиком требования по наличию у участников закупки финансовых ресурсов, в том числе сравнение между собой размера оплаченного уставного капитала для юридических лиц и остаток на расчетном счете денежных средств для физических лиц или индивидуальных предпринимателей противоречит [пункту 2 части 1 статьи 3](#) Закона о закупках.

В данном случае порядок оценки заявок и установление критериев конкурса определены заказчиком без учета принципов закупки товаров, работ и услуг, установленных [частью 1 статьи 2](#) Закона о закупках.

Установленный заказчиком порядок оценки по спорным показателям не позволяет выявить лучшее предложение об условиях исполнения договора и объективно оценить заявки участников конкурса.

На основании изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по показателю оценки «Наличие у участников закупки финансовых ресурсов», а именно детализирующего показателя для юридического лица в виде размера оплаченного уставного капитала участника закупки, что не позволяет объективно сопоставить заявки участников конкурса нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена ч. 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Относительно довода заявителя о том, что положения о применении показателя оценки, детализирующего показателя оценки «Наличие у участников закупки опыта работы, связанного с предметом контракта» определены неоднозначно Комиссия Хабаровского УФАС России поясняет следующее.

Согласно документации о закупке к оценке принимается контракт (договор), заключенный и исполненный в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ или Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, предметом контракта (договора) являются услуги общественного питания для медицинских организаций и организаций социального обслуживания.

Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что указанная оценка не соответствует принципам Закона о закупках.

Вышеуказанное условие порядка оценки с учетом предмета закупки, не является надлежащим подтверждением отсутствия у участника (опыта), соответствующего объекту конкурса и ограничивает возможность участника закупки получить максимальное количество баллов по данному показателю.

Потенциальный участник может иметь опыт исполнения контракта (договора), предусматривающего оказание услуг общественного питания для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, организаций отдыха детей и их оздоровления, санаторно-курортных организаций, однако при оценке его заявки по детализирующему показателю «Наличие у участников закупки опыта работы, связанного с предметом контракта» ему будет присвоено 0 баллов, что не соответствует правовой природе оценки заявок участников.

Опыт должен соответствовать предмету контракта, а не тому с каким учреждением он заключен.

Указанный подход сводится к тому, что участник, который имеет опыт оказания услуг для широкого спектра учреждений является очевидно более квалифицированным и готовым оказать услуги надлежащего качества в соответствии с условиями договора.

Таким образом, Заказчиком в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках неправомерно установлен порядок оценки по показателю оценки, детализирующему показателю оценки «Наличие у участников закупки опыта работы, связанного с предметом контракта», что приводит к ограничению круга потенциальных участников закупки.

Указанное образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или

аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» предписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Комбинат общественного питания» на действия заказчика – КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг общественного питания в организации социального обслуживания (извещение № 32312510642) обоснованной.

2. Признать действия КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» при проведении указанной закупки нарушающими п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать КГБУ «Комсомольский-на-Амуре дом – интернат для престарелых и инвалидов» предписание об устранении нарушения

порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица заказчика.