

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

в присутствии представителей от:

- Краевое государственное бюджетное учреждение «Бикинский психоневрологический интернат»: о дате, времени, месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили;

- ООО «Гермес»: "...» (директор),

рассмотрев жалобу ООО «Гермес», материалы дела № 7-11/200 (027/10/18.1-43/2023),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Гермес» на действия заказчика – Краевое государственное бюджетное учреждение «Бикинский психоневрологический интернат» (далее – КГБУ «Бикинский ПНИ») при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по организации питания (извещение № 32211926723).

Доводы жалобы Заявителя по существу сводятся к допущенным КГБУ «Бикинский ПНИ» нарушениям при формировании документации об осуществлении закупки.

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 «Гермес» 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 «Бикинский ПНИ», утвержденного приказом министерства социальной защиты Хабаровского края от 30.09.2022 № 153-П (далее – Положение о закупке), с учетом изменений, внесенных приказом министерства социальной защиты Хабаровского края от 29.11.2022 № 186-П, размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

08.12.2022 КГБУ «Бикинский ПНИ» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке № 32211926723 конкурса в электронной форме на оказание услуг по организации питания.

Дата начала срока подачи заявок: 08.12.2022 00:00 (МСК+7).

Дата и время окончания подачи заявок: 24.12.2022 10:00 (МСК+7).

Заказчиком - КГБУ «Бикинский ПНИ» представлены письменные

возражения от согласно которым Заказчик считает жалобу необоснованной в полном объеме.

Заслушав пояснения представителя Заявителя, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Довод заявителя о том, что значимость критерия оценки «Цена договора, сумма цен единиц товара, работы, услуги» - 40% и «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации (далее – квалификация участников закупки)» - 60%, указанные в конкурсной документации не соответствуют Положению о закупке отклоняется Комиссией Хабаровского УФАС России исходя из следующего.

Конкурсной документацией установлены следующие критерии и показатели оценки заявок на участие в закупке

Критерий оценки	Значимость критерия оценки, процентов	Показатель оценки	Значимость показателя оценки, процентов	Показатель оценки, детализирующий показатель оценки	Значимость показателя, детализирующего показатель оценки, процентов	Формула оценки
договора, сумма цен товара, работы, услуги	40	-	-	-	-	Оценка осуществляется по формуле, предусмотренной пунктами 9 и 10 Положения об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2011 года № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ и услуг для обеспечения

					государствен и муниципал нужд, внесе изменений в п 4 постановле Правительств Российской Федерации о декабря 2021 2369 и призн утратившими с некоторых а и отдел положений некоторых а Правительств Российской Федерации» (далее Положение).	
<p>кация участников , в том числе наличие у ансовых ресурсов, ования и других альных ресурсов на :обственности или ином эм основании, опыта , связанного с том контракта, и й репутации, вистов и иных иков определенного квалификации (далее – кация участников)</p>	60	наличие у участников закупки опыта работы, связанного с предметом контракта	100	Общая цена исполненных участником закупки договоров	50	Оценка за осуществляетс по форм предусмотрен подпунктом пункта Положения:
				Наибольшая цена одного из исполненных участником закупки	50	где (для оце заявок вышеуказанны детализирующ показателям): BХi – значе количества баллов детализирующ показателю, присваиваемы заявке, подлежащей оценке критерию оце «квалификация участников закупки»; Хi - значе содержащее предложения участника закупки, за (часть зая которого подлежит критерию оце «квалификация участников закупки»;

			договоров		Xmin минимальное значение, содержащееся в заявках (часть заявок), подлежащих оценке по критерию оценки «квалификация участников закупки»;
					Xmax максимальное значение, содержащееся в заявках (часть заявок), подлежащих оценке по критерию оценки «квалификация участников закупки».

В соответствии с п. 3 – 3.3 приказа министерства социальной защиты Хабаровского края от 29.11.2022 № 186-П «О внесении изменений в Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд краевых государственных бюджетных учреждений социального обслуживания населения, утвержденного приказом министерства социальной защиты Хабаровского края от 30 сентября 2022 г. № 153-П «Об утверждении Положений о закупке товаров, работ, услуг для нужд краевых государственных бюджетных учреждений социального обслуживания населения» (далее – Приказ №186-П) в целях совершенствования Положений о закупке товаров, работ, услуг для нужд краевых государственных бюджетных учреждений социального обслуживания населения:

«Внести в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд краевого государственного бюджетного учреждения «Бикинский психоневрологический интернат», утвержденное приказом министерства социальной защиты Хабаровского края от 30 сентября 2022 г. № 153-П «Об утверждении Положений о закупке товаров, работ, услуг для нужд краевых государственных бюджетных учреждений социального обслуживания населения» следующие изменения:

3.1. Пункт 4 статьи 20 раздела V изложить в следующей редакции:

«4. Порядок оценки заявок на участие в конкурентной закупке, окончательных предложений участников конкурентной закупки, в том

числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 31 декабря 2021 г. №2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. №2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации». Заказчик для целей оценки заявок на участие в конкурентной закупке, окончательных предложений участников конкурентной закупки в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в подпунктах 1 и 2 пункта 1 настоящей статьи.»

3.2. Раздел VII признать утратившим силу

3.3. Приложение признать утратившим силу.»

В соответствии с п. 1 ст. 20 Положения о закупке для оценки и сопоставления заявок на участие в конкурентной закупке, окончательных предложений участников конкурентной закупки Заказчик в документации о конкурентной закупке устанавливает следующие критерии:

- 1) цена договора, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ (использование критерия оценки возможно только в том случае, если договором помимо поставки товара (выполнения работы) предусмотрены дальнейшая эксплуатация, ремонт товара (использование созданного в результате выполнения работы объекта), в том числе поставка расходных материалов. Оценка в части товаров осуществляется по критерию оценки «расходы на эксплуатацию и ремонт товаров (объектов), а в части работ – по критерию оценки «расходы на использование созданного в результате выполнения работы объекта»);
- 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта конкурентной закупки;
- 4) квалификация участников конкурентной закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В соответствии с п. 5 ст. 20 Положения о закупке не допускается использование Заказчиком не предусмотренных настоящим Положением о закупке критериев или их величин значимости.

Согласно Приложению № 2 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 №2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление №2604):

наименование товаров, работ, услуг, являющихся объектом закупки	Минимальная значимость критерия оценки «цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги»	Максимальная сумма величин значимости критерия оценки «качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки» и «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов на праве собственности или ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации»
13. Услуги общественного питания и (или) поставка пищевых продуктов, приобретаемых для организаций, осуществляющих хозяйственную деятельность, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, организаций отдыха детей и их оздоровления	40	60

Таким образом, значимость критерия оценки «Цена договора, сумма цен единиц товара, работы, услуги» - 40% и «Квалификация участников закупки» - 60%, указанные Заказчиком в конкурсной документации на основании Положения о закупке, что не противоречит положениям Закона о закупках.

2. Относительно довода Заявителя о том, что приведенная в конкурсной документации формула оценки заявок по критерию «Квалификация участников закупки» противоречит принципам и основам Закона о закупках Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с п.п. «б» п. 20 Постановления №2604 в случае, если лучшим является наибольшее значение характеристики объекта закупки, - по формуле: .

Не допускается использование Заказчиком не предусмотренных настоящим Положением о закупке критериев или их величин значимости (п. 5 ст. 20 Положения о закупке).

Однако Положением о закупке указано, что порядок оценки заявок на участие в конкурентной закупке, окончательных предложений участников конкурентной закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается в соответствии с Постановлением №2604 (п. 4 ст. 20 Положения о закупке).

Таким образом, действия Заказчика по установлению формулы оценки заявок по критерию «Квалификация участников закупки» не противоречат положениям Закона о закупках, Положения о закупке.

Также, довод о том, что законодательством Российской Федерации предусмотрены иные критерии оценки заявок, которые свидетельствуют об опыте участника, и неиспользование иных критериев ведет к ограничению конкуренции отклоняется Комиссией Хабаровского УФАС России.

Установленные в конкурсной документации критерии оценки заявок выбраны Заказчиком исходя из его права на установление критериев, позволяющих определить участника закупки, наиболее удовлетворяющего потребностям заказчика. Действующее законодательство о закупках не содержит норм, непосредственно конкретизирующих содержание критериев, сведений относящихся к критериям, порядок оценки и сопоставления заявок. Сам по себе факт установления нестоимостных критериев не свидетельствует об

ограничении количества участников.

Установленное заказчиком требование к участникам закупки о наличии опыта призвано определить участников, обладающих достаточной квалификацией для выполнения работ, являющихся предметом закупки, на уровне, отвечающем законным интересам учреждения.

Следовательно, предусмотренные конкурсной документацией критерии оценки в равной степени применяются ко всем участникам закупки и позволяют заказчику объективно сопоставить поданные заявки на предмет их соответствия требованиям, предъявленным документацией, что соответствует п. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Таким образом, в действиях заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках, в связи с чем, указанный довод признан Комиссией Хабаровского УФАС России необоснованным.

3. Относительно довода Заявителя о неправомерном установлении Заказчиком требований об учете для целей присвоения конкурсных баллов контрактов (договоров) исключительно 100% от начальной (максимальной) цены договора Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

Конкурсной документацией установлены отдельные положения о применении отдельных критериев оценки, показателей оценки и показателей оценки, детализирующих показатели оценки.

Так, критерий оценки: квалификация участников закупки, в том числе наличие у них опыта работы, связанного с предметом контракта.

Для оценки заявок по критерию оценки «Квалификация участников закупки» применяется показателей оценки: - наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта.

Применяются следующие детализирующих показателей оценки:

2. общая цена исполненных участником закупки договоров;

3. наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров.

Оценивается 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 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящем конкурсе,

без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника.

Под услугами/поставкой товара сопоставимого характера и объема понимается:

- 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.

- Предмет контракта (договора): услуги общественного питания для медицинских организаций, организаций социального обслуживания, санаторно-курортных организаций, подтвержденная стоимость которых (по каждому контракту (договору) составляет не менее цены указанной в п/п 6 извещения о закупки конкурсной документации.

П.п. 6 извещения о закупке установлена начальная (максимальная) цена договора: 31 274 100,00 (Тридцать один миллион двести семьдесят четыре тысячи сто рублей) 00 копеек, в том числе НДС.

Таким образом, для целей оценки по нестоимостному критерию, участник закупки должен представить контракт (договор) на выполнение работ сопоставимого характера и объема, имеющего цену не менее 100% -

31 274 100,00 рублей.

Так, исходя из условий порядка оценки по критерию «Квалификация участников закупки», потенциальный участник закупки, обладающий исполненными контрактами (договорами) на сумму по каждому контракту (договору) менее 31 274 100,00 получит 0 баллов по указанному критерию.

Вместе с тем, указанное условие не отвечает принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, не отвечает целям проведения конкурса в электронной форме в части определения лучших условий исполнения договора и не позволяет объективно оценить заявки участников закупки на предмет установления победителя, наилучшим образом подходящего для целей исполнения договора.

Таким образом, Заказчиком нарушены положения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В данной части жалоба признается обоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи КГБУ «Бикинский ПНИ» предписания об устранении выявленных нарушений путем аннулирования протоколов, составленных в ходе осуществления закупки (при их наличии), внесения изменений в документацию о закупке.

На основании изложенного, руководствуясь положениями ст.ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Гермес» на действия заказчика – Краевое государственное бюджетное учреждение «Бикинский психоневрологический интернат» при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по организации питания (извещение № 32211926723) **обоснованной**;

2. Признать заказчика - п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках;

3. Выдать заказчику - Краевое государственное бюджетное учреждение «Бикинский психоневрологический интернат» предписание об устранении допущенных нарушений;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении виновных должностных лиц.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.