

РЕШЕНИЕ № 064/07/3-1100/2022

о признании жалобы необоснованной

21 декабря 2022 года
Саратов

Г.

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

в присутствии представителя ООО «Большая перемена» У.; представителя Заказчика С. (доверенность от 01.12.2022); Б. (доверенность от 01.12.2022); представителя ЭТП К. (доверенность от 01.02.2022), рассмотрев жалобу ООО «Большая перемена» на действия МОУ «Лицей №53» при проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства по принципу электронного магазина на оказание услуг по организации питания обучающихся (извещение № 32211895403), руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО «Большая перемена» (далее — Заявитель) на действия МОУ «Лицей №53» (далее — Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства по принципу электронного магазина на оказание услуг по организации питания обучающихся (извещение № 32211895403).

Из жалобы Заявителя следует, что при организации и проведении закупки Заказчиком были допущены нарушения действующего законодательства.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, пояснив, что при проведении закупки нарушений норм действующего законодательства допущено не было.

Изучив представленные сведения и документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

29.11.2022 в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение и документация о проведении закупки (далее – Документация).

Начальная (максимальная) цена договора: 2 994 975,00 (два миллиона девятьсот

девятью тысячами девятьсот семьдесят пять) рублей, 00 копеек.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При этом, согласно 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок для нужд МОУ «Лицей №53» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных ст. 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Данная позиция отражена в письме ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19.

Жалобы на положения закупочной Документации в Саратовское УФАС России не поступали.

В жалобе Заявитель оспаривает признание ООО «Саратовский комбинат школьного питания» победителем закупки.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок 5296589 от 05.12.2022 Заказчик принял решение заключить договор с ООО «САРАТОВСКИЙ КОМБИНАТ ШКОЛЬНОГО ПИТАНИЯ».

Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее — Положение об особенностях участия СМСП).

Согласно п. 4 Положение об особенностях участия СМСП закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в [части 5 статьи 3](#) Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу п. 20 Положения об особенностях участия СМСП при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения в извещении о закупке и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 20(1) Положения об особенностях участия СМСП для осуществления закупок, предусмотренных подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, заказчик вправе установить в положении о закупке способ неконкурентной закупки, порядок проведения которого предусматривает следующее:

а) осуществление закупки в электронной форме на электронной площадке, предусмотренной частью 10 статьи 3.4 Федерального закона;

б) цена договора, заключенного с применением такого способа закупки, не должна превышать 20 млн. рублей;

в) размещение участником закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства на электронной площадке предварительного предложения о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги;

г) размещение заказчиком на электронной площадке информации о закупаемом товаре, работе, услуге, требований к таким товару, работе, услуге, участнику закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства;

д) определение оператором электронной площадки из состава предварительных предложений, предусмотренных подпунктом «в» настоящего пункта, соответствующих требованиям заказчика, предусмотренным подпунктом «г» настоящего пункта, предложений о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги участников закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства;

е) определение согласно критериям оценки, утвержденным в положении о закупке, заказчиком участника (участников) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, с которым (которыми) заключается договор (договоры), из участников закупки, определенных оператором электронной площадки в соответствии с подпунктом «д» настоящего пункта;

ж) заключение с использованием электронной площадки договора (договоров) с участником (участниками) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, определенным (определенными) заказчиком в соответствии с подпунктом «е» настоящего пункта, на условиях, определенных в соответствии с требованиями, предусмотренными подпунктом «г» настоящего пункта, а также предложением соответствующего участника закупки о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги.

Согласно ст. 20 Положения о закупках под закупкой у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ закупки, при котором Заказчик предлагает заключить договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику). Заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика в порядке и случаях, предусмотренных в ст. 25, ст. 81 настоящего Положения.

Способами неконкурентной закупки является:

закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя);

закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства по принципу электронного магазина.

Статьей 80.1 Положения о закупках регулируются особенности осуществления неконкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по принципу электронного магазина.

Согласно ст. 80.1 Положения о закупках общие условия закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства в электронном магазине заказчик вправе проводить только для субъектов малого предпринимательства как конкурентные,

так и неконкурентные закупки.

Одной из форм проведения неконкурентной закупки только для субъектов МСП является «закупка в электронном магазине только для субъектов МСП (п. 20.1 ПП РФ № 1352)».

В том числе порядок проведения такой закупки определяется настоящим пунктом и регламентом оператора электронной площадки с учетом следующих особенностей:

а) закупка осуществляется в электронной форме на электронной площадке, предусмотренной ч. 10 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ;

б) цена договора, заключенного с применением такого способа закупки, не должна превышать 20 млн. рублей;

в) участники закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства размещают на электронной площадке предварительного предложения о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги в порядке, установленном регламентом оператора электронной площадки;

г) заказчик размещает на электронной площадке и при необходимости в ЕИС информацию о закупаемом товаре, работе, услуге, требованиях к такому товару, работе, услуге, участнику закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в порядке, установленном регламентом оператора электронной площадки;

д) оператор электронной площадки определяет из состава предварительных предложений, предусмотренных подпунктом «в» настоящего пункта, соответствующих требованиям заказчика, предусмотренным подпунктом «г» настоящего пункта, предложений о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги участников закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства;

е) единственным критерием оценки участников закупки при поставке товаров является цена. Заказчик определяет участника (участников) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, предложившего наименьшую цену, с которым (которыми) заключается договор (договоры), из участников закупки, определенных оператором электронной площадки в соответствии с подпунктом «д» настоящего пункта.

Цена не является единственным критерием оценки участников закупки.

Заказчик вправе определять победителя закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, имеющих: аналогичный опыт исполнения участником закупки договора, репутация участника закупки, обеспеченность кадровыми ресурсами, квалификацию и профильное образование специалистов, привлекаемых к исполнению договора, обеспеченность материально-техническими ресурсами и заявка участника содержит лучшие условия исполнения договора, предусматривающего выполнение работ, поставки товара, оказание услуг.

При оказании услуги, выполнении работ цена не является единственным

критерием оценки Заказчик вправе определять победителя закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, имеющих: аналогичный опыт исполнения участником закупки договора, репутация участника закупки, обеспеченность кадровыми ресурсами, квалификацию и профильное образование специалистов, привлекаемых к исполнению договора, обеспеченность материально-техническими ресурсами и заявка участника содержит лучшие условия исполнения договора, предусматривающего выполнение работ, поставки товара, оказание услуг.

В случае применения дополнительных критериев, Заказчик обязан разместить информацию о требованиях к критериям оценки вместе с документами о закупке.

ж) договор (договоры) заключается с использованием электронной площадки с участником (участниками) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, определенным (определенными) заказчиком в соответствии с подпунктом «е» настоящего пункта, на условиях, определенных в соответствии с требованиями, предусмотренными подпунктом «г» настоящего пункта, а также предложением соответствующего участника закупки о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги.

В соответствии с Документацией при оказании услуги, выполнении работ цена не является единственным критерием оценки. Заказчик вправе определять победителя закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, имеющих: аналогичный опыт исполнения участником закупки договора:

Аналогичным опытом является опыт оказания услуг, выполнения работ сопоставимый предмету закупки. При этом цена оказанных услуг и (или) поставленных товаров по договору должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (контракта), заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя). К оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ. При этом документами, подтверждающими сведения по такому показателю, как опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема, могут быть представленные в составе заявки копии выполненных аналогичных контрактов (договоров) за последние 3 года.

Согласно п. 7.1 Документации Закупка с использованием электронного магазина проводится по правилам и в порядке, установленным оператором электронной площадки, с учетом требований Положения о закупке.

В ходе рассмотрения жалобы Заказчик пояснил, что приоритетным критерием оценки при проведении данной закупки является опыт. При рассмотрении заявок Заказчиком установлено, что ООО «САРАТОВСКИЙ КОМБИНАТ ШКОЛЬНОГО ПИТАНИЯ» предложил лучшее условие по критерию опыт.

В ходе анализа заявок участников Комиссией установлено, что ООО «САРАТОВСКИЙ КОМБИНАТ ШКОЛЬНОГО ПИТАНИЯ» представлено 5 договоров на сумму 15 497 276,95 рублей; ООО «Большая Перемена» представлено 4 договора на общую сумму 13 335 354,90 рублей.

По данным Заказчика при определении победителя также принимался во внимание критерий репутация, предусмотренный ст. 80.1 Положения о закупках.

По данным Заказчика ООО «Большая Перемена» неоднократно нарушало требования законодательства РФ в ходе исполнения контрактов по организации питания обучающихся: «Нарушение санитарно-эпидемиологических требований к организации питания населения в специально оборудованных местах (столовых, ресторанах, кафе, барах и других местах), в том числе при приготовлении пищи и напитков, их хранении и реализации населению» (Управление Роспотребнадзора по Саратовской области – результат контрольных мероприятий № 642105332416, 642100303880 <https://proverka.gov.ru/portal/public-knm/10009324>). Данные обстоятельства подтверждаются результатами контрольных мероприятий Управления Роспотребнадзора по Саратовской области.

По данным Заказчика подобные обстоятельства в отношении ООО «САРАТОВСКИЙ КОМБИНАТ ШКОЛЬНОГО ПИТАНИЯ».

На рассмотрении жалобы ООО «Большая перемена» также не представлено доказательств, опровергающих репутацию ООО «САРАТОВСКИЙ КОМБИНАТ ШКОЛЬНОГО ПИТАНИЯ».

Довод Заявителя о том, что сведения в ЕИС и на площадке различались относительно стадий закупки не может быть принят во внимание.

Закон о закупках, ст. 80.1 Положения о закупках, ст. 22 регламента ЭТП не регламентируют порядок определения стадий закупок по условиям электронного магазина. К жалобе не приложены доказательства размещения противоречивой информации в ЕИС и на площадке, доказательства невозможности подать заявку не представлено.

При этом представитель оператора электронной площадки, присутствующий при рассмотрении жалобы пояснил, что нарушений порядка проведения закупки допущено не было, электронная торговая площадка работала в штатном режиме.

При таких обстоятельствах доводы жалобы признаются необоснованными.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Большая перемена» на действия МОУ «Лицей №53» при проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства по принципу электронного магазина на оказание услуг по организации питания обучающихся (извещение № 32211895403) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня их принятия.