

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-376/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

21.09.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>, <...>,

<...>: <...>, <...>,

представители <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 09.09.2022 б/н, направленную Санкт-Петербургским УФАС России от 12.09.2022 № 78/21017/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по организации бортового питания (извещение № ГП208321, размещенное на сайте <https://etpgrp.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 09.09.2022 б/н, направленная Санкт-Петербургским УФАС России от 12.09.2022 № 78/21017/22, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении запроса коммерческих предложений на

право заключения договора на оказание услуг по организации бортового питания (извещение № ГП208321, размещенное на сайте <https://etpgrp.ru>) (далее – Запрос коммерческих предложений, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона 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 комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено,

что 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (протокол № 43-2022 от 27.06.2022) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса коммерческих предложений (далее – Извещение), документацией о проведении Запроса коммерческих предложений (далее – Документация),

протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 01.08.2022.
2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 4 100 000 000 рублей.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе коммерческих предложений – 17.08.2022.
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе коммерческих предложений – 22.08.2022.
5. Дата подведения итогов Запроса коммерческих предложений – 22.08.2022.
6. На участие в Запросе коммерческих предложений подано 2 заявки участников закупки.
7. Запрос коммерческих предложений признан несостоявшимся, поскольку одна заявка участника закупки признана соответствующей требованиям Документации.
8. Победителем Запроса коммерческих предложений признан участник с идентификационным номером заявки «2» (далее – Победитель).

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 16.09.2022 в целях полного и всестороннего изучения материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв до 21.09.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса коммерческих предложений нарушены права и законные интересы Заявителя следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик неправомерно осуществил проведение закупки неконкурентным способом.
2. Заказчиком ненадлежащим образом сформированы положения Извещения и Документации в части выбора способа определения исполнителя.
3. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован предмет закупки.
4. Заказчиком ненадлежащим образом установлены критерии порядка оценки заявок участников закупки.
5. Заказчиком неправомерно установлены излишние требования к составу заявки, а именно требование о предоставлении в составе заявки фотографий разработанных рационов питания.
6. Заказчиком неправомерно не продлен срок окончания подачи заявок после внесения изменений в Документацию.
7. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участнику закупки (победителю) об обязанности заключения договоров на организацию питания и на аренду движимого (недвижимого) имущества.
8. Заказчиком в Документации не установлен конкретный вид лицензии, предоставляемый участниками закупки.
9. Заказчиком не представлены разъяснения в ответ на запросы разъяснений положений Документации.
10. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения заявок.
11. Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя.
12. Заказчиком неправомерно допущена заявка Победителя.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса коммерческих предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Комиссией ФАС России установлено, что по доводам Жалобы №№ 1 – 8, Заявителем обжалуются положения Документации.

При этом Комиссия ФАС России сообщает, что частью 11 статьи 3 Закона о закупках установлено, что после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке предметом обжалования могут быть исключительно действия (бездействие) совершенные заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, вместе с тем обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте Оператора, дата и время окончания срока подачи заявок – 17.08.2022. Вместе с тем Жалоба, содержащая, в том числе доводы на положения Документации, направлена Заявителем в ФАС России 12.09.2022, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, доводы на положения Документации, представленные в Жалобе, не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком не представлены разъяснения в ответ на запросы разъяснений положений Документации.

Согласно пункту 12.4.20 Положения о закупке Заказчик осуществляет разъяснение положений документации о закупке при проведении неконкурентных состязательных закупок – в течение двух рабочих дней с

даты поступления запроса путем размещения разъяснений на электронной площадке с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за два рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что запросы разъяснений положений Документации от 08.08.2022, от 11.08.2022 отозваны Заявителем самостоятельно, в связи с чем оставлены Заказчиком без рассмотрения.

Представители Заявителя не представили доказательств, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика, в связи с чем Комиссия ФАС Россия приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения заявок, поскольку в протоколе отсутствуют указания на положения Документации, Извещения, на основании которых заявка Заявителя признана несоответствующей.

В соответствии с подпунктом 4 «б» пункта 12.5.2 Положения о закупке протокол, составленный по итогам закупки должен содержать, в том числе основания отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения, которым не соответствуют такие заявки, окончательные предложения.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя представили сведения и пояснили, что в протоколе заседания конкурсной комиссии от 22.08.2022 № 323-22 (далее – Протокол) отсутствуют основания отклонения заявки Заявителя с указанием положений Документации, Извещения, которым не соответствует заявка Заявителя.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно Протоколу основанием для признания заявки Заявителя несоответствующей требованиям Документации является следующее: «Спецификации меню рационов бортового питания не соответствуют требованиям Приложения №1 к Техническому заданию».

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и сообщили, что основания для отклонения заявки Заявителя представлены дополнительно по запросу Заявителя отдельным документом.

Комиссией ФАС России установлено, что действия Заказчика, не указавшего в Протоколе основания для отклонения заявки Заявителя с указанием на положения Документации и Извещения, которым она не соответствует, противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результаты проведения Запроса коммерческих предложений.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя, ввиду несоответствия в приложенной Заявителем в составе заявки спецификации меню рационов бортового питания требованиям технического задания приложения № 3 к Документации (далее – Техническое задание).

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 пункту 10.3 Документации установлено, что заявка участника закупки может быть отклонена также в случаях несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям Документации.

Подпунктом 11.3 пункта 11 приложения № 1 к Документации «Заявка на участие в закупке» установлено, что к заявке на участие в закупке прилагаются документы, являющиеся неотъемлемой частью заявки, а именно документы в соответствии с требованиями пункта 9 Технического задания.

Подпунктом 3 пункта 9 Технического задания приложения № 3 к

Документации установлено, что участник обязан предоставить Заказчику готовые спецификации меню, разработанные на основании требований к рационам (приложение № 1 к Техническому заданию).

Приложением № 1 к Техническому заданию Документации «Общие требования» установлены требования к сервировке и продуктам, используемым для приготовления блюд для пассажиров класса Бизнес, а именно установлены следующие требования:

– требования к подгарнировкам горячих закусок: «Не допускается использовать цветную капусту, брюссельскую капусту, репу, зеленый горошек, морковь и бобовые»;

– требования к норме выхода продуктов хлебобулочных изделий (вес продукта)
и т. д. (перечень не исчерпывающий);

– требования к холодным закускам: «Мясная гастрономия премиум класса.

Мясо (говядина, телятина, баранина, кролик (не допускается свинина)) и мясо птицы (индейка, курица, гусь, утка) варено-копченое, сырокопченое вяленое, запеченное, гриль;

– требования к закуске: состав: мясная/рыбная гастрономия, сыр в ассортименте.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы, заявку Заявителя и пояснили, что Заявителем в предложении содержатся следующие технические и функциональные характеристики предлагаемого к поставке товара:

1. В рационах НМ204.1, НМ604.1, НМ604.2, НМ404.1, НМ404.2 в качестве подгарнировки к горячим блюдам указана морковь, что не соответствует требованиям Технического задания (перечень не исчерпывающий);

2. В рационах НМ204.1, НМ204.2, НМ200.1, НВ200.2, НМ204.1, НВ204.2 не указан вес булочки (перечень не исчерпывающий);

3. В рационах LS200.2, HSM200.2 указано «Карпаччо из балыка», вместе с тем Заявителем не указан вид мяса;

4. В рационах HSB200.1, HSB200.2, HSB204.1, HSB204.2 в составе закуски отсутствует мясная/рыбная гастрономия.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, заявку

Заявителя

и пояснения сторон, приходит к выводу, что предложение Заявителя не соответствует требованиям Документации в части указания характеристик предлагаемых к поставке товара, отличных от установленных Заказчиком в Техническом задании Документации, в связи с чем действия Заказчика, принявшего решение об отказе в допуске Заявителю, не противоречат требованиям Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России

не представили доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы,

в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

5. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно допущена заявка Победителя, поскольку Победитель не соответствует обязательным требованиям к участникам закупки, а именно, по мнению Заявителя, у Победителя отсутствует лицензия на поставку алкогольной продукции.

В соответствии с пунктом 9 «Требования к содержанию, форме, оформлению

и составу заявки на участие в закупке» Документации требование о предоставлении в составе заявки участниками закупки лицензии на производство

и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции Заказчиком не установлено.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение о допуске заявки Победителя, не противоречат требованиям Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России

не представили доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы,

в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 09.09.2022 б/н, направленную Санкт-Петербургским УФАС России от 12.09.2022 № 78/21017/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по организации бортового питания (извещение № ГП208321, размещенное на сайте <https://etrgpb.ru>) обоснованной в части ненадлежащего формирования протокола рассмотрения заявок.
2. Признать <...> нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание не выдавать, поскольку выявленное нарушение на итоги Запроса коммерческих предложений не повлияло.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.