

## РЕШЕНИЕ

### по результатам рассмотрения жалобы № 02-182/18.1-16

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «17» января 2017

г.

изготовлено в полном объеме «20» января 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

«\*\*\*» – начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

«\*\*\*» – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

«\*\*\*» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии.

При участии:

От заявителя:

- ООО «Кубань-Кейтеринг» не явились, извещены должным образом, ходатайствовали о рассмотрении жалобы в их отсутствие (вхд. № «\*\*\*» от «\*\*\*»);

От Заказчика:

– АО «Авиакомпания АЛРОСА» не явились, извещены должным образом, ходатайствовали о рассмотрении жалобы в их отсутствие (вхд. № «\*\*\*» от «\*\*\*»),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Кубань-Кейтеринг» (вхд. № «\*\*\*») (далее – ООО «Кубань-Кейтеринг») на действия Заказчика Акционерного общества «Авиакомпания АЛРОСА» (далее – АО «Авиакомпания АЛРОСА», Заказчик) по нарушению порядка определения победителя в открытом запросе коммерческих предложений с наименованием закупки: «Оказание услуг по обеспечению бортовым питанием ВС АО «Авиакомпания АЛРОСА» в аэропорту Краснодар на 2017 год» (далее по тексту – запрос коммерческих предложений на сайте в сети Интернет: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

**УСТАНОВИЛА:**

«26» декабря 2016 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по

Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «Кубань-Кейтеринг» на действия Заказчика АО «Авиакомпания АЛРОСА» по нарушению порядка определения победителя в открытом запросе коммерческих предложений с наименованием закупки: «Оказание услуг по обеспечению бортовым питанием ВС АО «Авиакомпания АЛРОСА» в аэропорту Краснодар на 2017 год».

Заявитель – ООО «Кубань-Кейтеринг» считает, что Заказчиком при организации и осуществлении данной закупки нарушены требования антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Федеральный закон 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 следующими принципами:

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

Согласно пп. 12, 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках - в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно п. 29.1 ст. 19 Положения о закупке Заказчика – победителя закупочной процедуры определяет Тендерный комитет, исходя из установленных в извещении о закупке и документации о закупке критериев и порядка, а для аукциона и запроса цен – по минимальной цене предложения.

В п. 5.1 Документации о закупке установлено, что оценка заявок на участие в конкурентной закупочной процедуре будет осуществляться Тендерным комитетом от степени выгоды для Компании предложений заинтересованных поставщиков по следующим основным критериям:

- 5.1.1 требуемые Заказчику технические и эксплуатационные качества продукции;
- 5.1.2 оптимальная цена заявки с учетом преимуществ (соотношение – цена/качество);
- 5.1.3 предпочтительные для АО «Авиакомпания АЛРОСА» форма оплаты и порядок расчетов;
- 5.1.4 предоставление гарантий на поставляемую продукцию;
- 5.1.5 необходимый покупателю объем продукции;

- 5.1.6 сроки поставки продукции;
- 5.1.7 наличие лицензий;
- 5.1.8 наличие положительного опыта сотрудничества с Участником закупочной процедуры по исполнению аналогичных договоров, обязательств;
- 5.1.9 при рассмотрении заявок на участие в закупочных процедурах, при прочих равных условиях коммерческих предложений, приоритет будет отдаваться производителям закупаемой продукции, или их дилерам, дистрибьюторам;
- 5.1.10 предоставление и соответствие документов, перечисленных в разделе 2 «Требования по оформлению заявки на участие в закупочной процедуре», требованиям настоящей документации о закупке;
- 5.1.11 соответствие участника закупочной процедуры, перечисленным в разделе 3 «Требования к участникам закупки и закупаемой продукции, иные требования», требованиями настоящей документации о закупке.

Заявитель считает необоснованной причину отклонения своей заявки, а именно согласно п. 5.2 Документации о закупке в соответствии с оценкой предпочтительности Тендерный комитет произведет ранжирование заявок, с тем, чтобы при отказе победителя закупочной процедуры, либо невозможности по иной причине заключить договор с победителем, была определена следующая по предпочтительности заявка.

Таким образом, в Документации о закупке отсутствуют порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Установленные заказчиком критерии оценки заявок не позволяют объективно выявить лучшие условия выполнения договора, поскольку в документации о закупке не установлено, на основании каких именно показателей Тендерная комиссия производит оценку заявок по критериям указанным в п. 5.1 Документации о закупке, не определен алгоритм проставления баллов.

В соответствии с извещением о проведении закупки установлено:

- дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 30.11.2016 г. в 23:59 ч. (МСК +6);
- дата и время рассмотрения заявок (по местному времени заказчика): 16.12.2016 г. в 12:00 (МСК +6).

Согласно Выписки №1 из Протокола заседания Тендерного комитета №68 от 15.12.2016 г. Заказчиком было получено и допущено к дальнейшему рассмотрению 2 (две) заявки на участие в закупочной процедуре.

- ООО «ПТФ Авиапит» (ИНН 231000017);
- ООО «Кубань-Кейтеринг» (ИНН 2312189940).

Заявка ООО «Кубань-Кейтеринг» была направлена 29.11.2016 г. в 16:28 (МСК).

Согласно коммерческому предложению Заявителя:

- стоимость рационов составила – 6 462 704, 74 руб. с НДС 18%

- стоимость доставки и загрузка бортпитания на борт ВС – 1 003 800, 00 руб. без НДС.

Общая сумма – 7 466 504, 74 руб. с НДС.

Заявка ООО «ПТФ Авиапит» поступила 28.11.2016 г. в 12:00 (МСК).

Согласно коммерческому предложению ООО «ПТФ Авиапит»:

- стоимость рационов составила – 6 892 021, 21 руб.

- доставка и загрузка бортпитания на борт ВС не осуществляется.

Общая сумма – 6 892 021, 21 руб.

Заявитель в своей жалобе указывает, что 02.12.2016 г. Заказчиком в адрес заявителя было направлено письмо с предложением, рассмотреть возможность снижения цены предлагаемых рационов питания. В свою очередь, заявитель снизил стоимость рационов питания и стоимость доставки и загрузки бортпитания на борт ВС, и направило коммерческое предложение на общую сумму – 6 144 373, 72 руб. (стоимость рационов составила – 5 666 373, 72 руб. с НДС; стоимость доставки и загрузки бортпитания на борт ВС – 478 000, 00 руб.). Общая сумма скидки составила 1 322 131, 02 руб.

ООО «ПТФ Авиапит» нового коммерческого предложения не предоставило.

В выписке из Протокола №1 заседания Тендерного комитета №68 от 15.12.2016 г. указано: «учитывая политику АО «Авиакомпания АЛРОСА», направленную на улучшение качества обслуживания пассажиров, в соответствии с разделом 5 документации о закупке, было проведено ранжирование заявок в порядке предпочтительности поступивших предложений, в зависимости от степени выгоды для Авиакомпания, по следующим условиям – качество, цена, условия оплаты, и квалификация участника:

1. ООО «ПТФ Авиапит» г. Краснодар – скидка не предоставления. Ввиду того, что уторгованное предложение участника повлекло за собой изменение состава рациона питания, такое предложение определяется как альтернативное;

2. ООО «Кубань Кейтеринг» г. Краснодар – скидка предоставлена в размере 796 213, 21 руб. с учетом НДС.

Согласно Выписке №1 из Протокола от 15.12.2016 г. и протоколу рассмотрения коммерческих предложений от 20.12.2016 г. № 31604255452-01 победителем данной закупочной процедуры признана ООО «ПТФ Авиапит» с ценой 6 892 021, 21 руб. с учетом НДС; форма и порядок оплаты – по факту оказания услуг в течение 10 дней.

Также, заявитель указывает, что после вышеуказанного протокола им было направлено Заказчику письмо (исх. № 65 от 21.12.2016 г.) с просьбой предоставление информации о причинах присвоения их коммерческому предложению – второго места.

АК «Авиакомпания АЛРОСА» направил ответ (исх. № А/к-07/2742 от 23.12.2016 г.) на

обращение заявителя, согласно которому «Ввиду того, что ООО «ПТФ Авиапит» предоставил сниженную стоимость предложения и при этом ухудшил рацион питания, то такое предложение считается альтернативным, в связи с чем победителем закупочной процедуры определен ООО «ПТФ Авиапит».

Таким образом, Заявитель – ООО «Кубань-Кейтеринг» считает решение комиссии незаконным, необоснованным при проведении данной закупки.

Ответчик – АО «Авиакомпания АЛРОСА» данное нарушение не признает. В своем возражении просит признать жалобу ООО «Кубань Кейтеринг» необоснованной по следующим основаниям:

В жалобе не указаны нормы законодательства, положения которого были нарушены Заказчиком. При этом в соответствии с ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган действия (бездействия) Заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях, перечень которых является исчерпывающим.

Ссылка заявителя на необоснованность отклонения его заявки не соответствует действительности в связи с тем, что согласно выписке №1 Протокола заседания Тендерного комитета №68 от 15.12.2016 г., Заказчиком было получено и допущено к дальнейшему рассмотрению 2 (две) заявки, в том числе заявка ООО «Кубань-Кейтеринг».

Относительно доводов Заявителя на отсутствие порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупках сообщаем, что Закон о закупках предоставляет организатору/заказчику возможность самостоятельно определить, какие критерии оценки для него являются важными. Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок участников при проведении Запроса предложений определены в п. 5.1 Документации Запроса предложений, что свидетельствует об отсутствии нарушений требований пп. 12, 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках. При этом, в отличие от ст. 32 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», устанавливающий конкретный перечень критериев для оценки заявки участников закупки, п. 12 ч. 10 ст. 10 Закона о закупках такого перечня не содержит. Данное положение подтверждается сложившейся судебной практикой.

Законодательство Российской Федерации, регулирующее закупки, не предусматривает необходимость или обязанность устанавливать в документации о запросе предложений и использовать при рассмотрении заявок баллы, значимость критериев оценки заявок и алгоритм расчета итогового рейтинга.

Помимо того, согласно п. 4.1 Документации о закупке, любой участник вправе получить соответствующие разъяснения положений Документации, а Заказчик обязуется ответить на любой вопрос, связанный с разъяснением Документации. В части разъяснения порядка оценки и сопоставления заявок, ООО «Кубань Кейтеринг» не обращалось к организатору запроса, и документации стала непонятной ему лишь в связи с результатом Запроса предложений.

Заказчик дополнительно поясняет, что в соответствии с п. 7.1.1 Положения о закупках АО «Авиакомпания АЛРОСА» и п. 4.2.7 Документации о закупке – Авиакомпания вправе рассматривать альтернативные предложения, а также предложить всем участникам данной закупки пересмотреть свои предложения с целью их изменения на более выгодные предложения для Заказчика. В связи с этим, Участникам закупки были направлены письма с просьбой рассмотрения возможности снижения цены предлагаемых рационов питания.

ООО «Кубань Кейтеринг» в ответ на письмо направило предложение со скидкой, при этом рацион питания не изменился, то есть Заявитель повысил предпочтительность своей заявки путем снижения цены, не затронув никакие качество-количественные параметры.

В свою очередь, в соответствии с п. 26.1 Положения о закупках, ООО «ПТФ «Авиапит» предоставило сниженную стоимость своего предложения и при этом изменило рацион питания, то есть фактически такое предложение является «альтернативным» и не рассматривается как уторгованное предложение. Таким образом, от ООО «ПТФ Авиапит» Заказчиком рассматривалось две заявки – одна с менее богатым рационом питания и дешевле, другая более с богатым рационом, но дороже.

Другими словами, ООО «Кубань-Кейтеринг» направило заявку на участие в закупочной процедуре и указало: стоимость рационов – 6 462 704, 74 руб. с учетом НДС 18%, стоимость доставки и загрузки бортпитания на борт ВС - 1 003 800, 00 руб. без НДС (не облагается), общая стоимость сумма – 7 466 504, 74 руб. с учетом НДС 18%.

В результате уторгования ООО «Кубань-Кейтеринг» рацион не изменило и представило следующее уторгованное коммерческое предложение: стоимость рационов – 566 373, 72 руб. с учетом НДС 18%, стоимость доставки и загрузки бортпитания на борт ВС – 478 000, 00 руб. без НДС 18% (не облагается), общая сумма - 6 144 373, 72 руб. с учетом НДС 18%.

В свою очередь, ООО «ПТФ Авиапит» направило заявку на участие в закупочной процедуре и указало: стоимость рационов – 6 892 021, 21 руб. с учетом НДС 18%, доставка и загрузка бортпитания на борт ВС не осуществляется, общая сумма – 6 832 021, 21 руб. с учетом НДС 18%.

В результате уторгования ООО «ПТФ Авиапит» изменило рацион и предоставило следующее альтернативное коммерческое предложение: стоимость рационов – 5 649 047, 29 руб. с учетом НДС 18%, доставка и загрузка бортпитания на борт ВС не осуществляется, общая сумма – 5 649 047, 29 руб. с учетом НДС 18%.

В ходе проведения заседания, в соответствии с п. 5.1 Документации о закупке, в также учитывая корпоративную политику АО «Авиакомпания АЛРОСА», направленную на улучшение качества обслуживания пассажиров, в том числе предоставления более богатого рациона питания, заявка ООО «ПТФ Авиапит», на общую сумму – 6 832 021, 21 руб. с учетом НДС 18%, с предоставлением более насыщенного рациона питания, хоть и более дорогая, была признана лучшей. Данные действия, Заказчик считает, что не нарушают закон, ведь одной из целей Закона о закупках согласно ст. 1 является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков).

Также, Заказчик в возражении сообщает, что по результатам торгов заключен договор № АК-02-04БП от 20.12.2016 г на обеспечение бортовым питанием между АО «Авиакомпания АЛРОСА» и ООО «ПТФ Авиапит» заключен сторонами и подписан 25.12.2016 г.

На основании изложенного, Заказчик считает, что их действия не повлекли за собой нарушения порядка организации торгов.

*Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.*

**Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалобы о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, выслушав доводы привлеченных лиц, изучив представленные документы, приходит к следующим выводам.**

27.10.2016 г. на официальном сайте опубликовано информация о проведении закупки № 31604255152 путем открытого запроса коммерческих предложений ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

28.10.2016 г. внесены изменения в закупочную документацию согласно Решению №1 заказчика о внесении изменений в извещение о закупке от 27.10.2016 г.

23.11.2016 г. внесены изменения в закупочную документацию согласно Решению №2 заказчика о внесении изменений в документацию о закупке от 22.11.2016 г.

Согласно Документации о закупке:

Дата и время окончания подачи заявок: до 30.11.2016 г. в 23:59 ч.

Дата рассмотрения заявок: до 16.12.2016 г.

Дата и подведения итогов: до 16.12.2016 г.

Начальная (максимальная) цена контракта: не определена.

Порядок формирования цены договора: с учетом всех затрат, с предоставлением полной разбивки по стоимости.

Участниками могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства: да.

Место, условия поставки/оказания услуг/выполнения работ: аэропорт г. Краснодар/согласно техническому заданию.

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действие (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке,

изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», жалобы на действия (бездействие) заказчика при организации и проведении закупки товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках антимонопольные органы рассматривают по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из совокупного толкования части 10 статьи 3 Закона о закупках и статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган при рассмотрении жалоб оценивает действия (бездействие) заказчиков в части организации и проведения закупки товаров, работ, услуг на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и положения о закупке.

При этом организация и проведение закупки товаров, работ, услуг не ограничивается действиями, при совершении которых могут быть допущены нарушения, перечисленные в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Федеральным законом №223-ФЗ установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупках.

В Положении о закупках Заказчика указано, что *Запрос предложений* – конкурентный способ закупки, в рамках которого Заказчик просит участников представить коммерческие предложения, предоставляя участникам максимальную свободу предложения способов удовлетворения нужд Общества и оставляет за собой право, принять любое из полученных предложений либо продолжить закупочные процедуры путем проведения переговоров, переторжки

или иных дополнительных этапов, в качестве которых могут применяться любые из процедур закупок, предусмотренные настоящим Положением.

*Коммерческое предложение, заявка, заявка на участие в закупке* – предложение, которое достаточно определено выражает намерение лица, сделавшего предложение, заключить договор с Обществом в случае принятия ею предложения.

Положение о закупках АО «Авиакомпания АЛРОСА» является документом, регламентирующим закупочную деятельность Общества и содержит 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. Настоящее Положение определяет единый порядок, условия и процедуру закупки товаров, работ (услуг) для нужд и за счет средств АО «Авиакомпания АЛРОСА». Настоящее Положение принято в целях обеспечения целевого и эффективного расходования денежных средств Общества, а также получения экономически обоснованных затрат и построена на разумном использовании специальных приемов для целенаправленного усиления действия рыночных законов в каждом случае закупки.

Согласно п. 2.1 ст. 2 Положения о закупках - Целями Общества при проведении закупочных процедур является выбор надежного поставщика, способного обеспечить поставку закупаемой продукции на наилучших для Общества условиях, а именно поставку продукции:

2.1.1. необходимого качества;

2.1.2. в необходимом количестве;

2.1.3. в необходимое время, с учетом условий завоза (в т.ч. фактора сезонности);

2.1.4. в необходимое место;

2.1.5. на наилучших коммерческих условиях с учетом цены продукции, приведенных по фактору времени сроков и условий поставки и оплаты, иных выгод и издержек (в т.ч. эксплуатационных) за весь срок службы закупаемой продукции вплоть до утилизации.

В соответствии с пп. 7.1.1. п. 7.1 ст. 7 Положения о закупках - **Запрос коммерческих предложений** проводится путем анонсирования потребностей Общества в закупаемой продукции (с возможными альтернативными вариантами), обязательных и желательных условий поставки, а также условий проведения закупки. Заинтересованным поставщикам предлагается представить к определенному сроку свои коммерческие предложения. При этом в документации о закупке должно быть оговорено следующее:

– коммерческие предложения поставщиков будут рассматриваться как оферты;

– Общество оставляет за собой право направить любому или нескольким Участникам закупочной процедуры встречные оферты, или пригласить всех участников к переговорам для поиска взаимоприемлемых условий закупки или к участию в переторжке, или применить иные процедуры, предусмотренные

настоящим Положением.

Запрос коммерческих предложений может использоваться как предваряющая тендер процедура анализа возможностей удовлетворения нужд Общества различными поставщиками с целью формирования условий последующего тендера. В этом случае победитель по результатам запроса коммерческих предложений не определяется и договор с ним не заключается. Оценку поступивших коммерческих предложений Участников закупочной процедуры и выбор победителя в соответствии с объявленными требованиями и критериями осуществляет Тендерный комитет.

В соответствии с п. 4.1. ст. 4 Положения о закупках - Управление закупочной деятельностью Общества на основании настоящего Положения осуществляется Тендерным комитетом. В своей деятельности Тендерный комитет руководствуется действующим Законодательством Российской Федерации, Уставом Общества, настоящим Положением и иными внутренними нормативными документами Общества.

Также, п. 9 и п. 12 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, а также критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках - в документации о закупке должны быть указаны **порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.**

Согласно Выписке №1 из Протокола заседания Тендерного комитета №68 от 15.12.2016 г. Заказчиком было получено и допущено к дальнейшему рассмотрению 2 (две) заявки на участие в закупочной процедуре.

- ООО «ПТФ Авиапит» (ИНН 231000017);
- ООО «Кубань-Кейтеринг» (ИНН 2312189940).

Заявка ООО «Кубань-Кейтеринг» была направлена 29.11.2016 г. в 16:28 (МСК).

Согласно коммерческому предложению Заявителя:

- стоимость рационов составила – 6 462 704, 74 руб. с НДС 18%
- стоимость доставки и загрузка бортпитания на борт ВС – 1 003 800, 00 руб. без НДС.

Общая сумма – 7 466 504, 74 руб. с НДС.

Заявка ООО «ПТФ Авиапит» поступила 28.11.2016 г. в 12:00 (МСК).

Согласно коммерческому предложению ООО «ПТФ Авиапит»:

- стоимость рационов составила – 6 892 021, 21 руб.

- доставка и загрузка борТПитания на борт ВС не осуществляется.

Общая сумма – 6 892 021, 21 руб.

02.12.2016 г. Заказчиком в адрес участников были направлены письма об уторговании цен по заявкам, что подтверждается материалами по результатам рассмотрения жалобы.

Заявитель ООО «Кубань Кейтеринг» снизил стоимость рационов питания и стоимость доставки и загрузки борТПитания на борт ВС, и направило коммерческое предложение на общую сумму – 6 144 373, 72 руб. (стоимость рационов составила – 5 666 373, 72 руб. с НДС; стоимость доставки и загрузки борТПитания на борт ВС – 478 000, 00 руб.). Общая сумма скидки составила 1 322 131, 02 руб.

ООО «ПТФ Авиапит» нового коммерческого предложения не предоставило.

В выписке из Протокола №1 заседания Тендерного комитета №68 от 15.12.2016 г. указано: «учитывая политику АО «Авиакомпания АЛРОСА», направленную на улучшение качества обслуживания пассажиров, в соответствии с разделом 5 документации о закупке, было проведено ранжирование заявок в порядке предпочтительности поступивших предложений, в зависимости от степени выгоды для Авиакомпания, по следующим условиям – качество, цена, условия оплаты, и квалификация участника:

1. ООО «ПТФ Авиапит» г. Краснодар – скидка не предоставлена. Ввиду того, что уторгованное предложение участника повлекло за собой изменение состава рациона питания, такое предложение определяется как альтернативное;
2. ООО «Кубань Кейтеринг» г. Краснодар – скидка предоставлена в размере 796 213, 21 руб. с учетом НДС.

И победителем признан ООО «ПТФ Авиапит» (г. Краснодар).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) изучив документацию о закупке, приходит к выводу:

В соответствии с пп. 22.5.12. и 22.5.13. п. 22.5 ст. 22 Положения о закупках – Документация о закупке должна содержать - критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно п. 29.1 ст. 19 Положения о закупке Заказчика – победителя закупочной процедуры определяет Тендерный комитет, исходя из установленных в извещении о закупке и документации о закупке критериев и порядка, а для аукциона и запроса цен – по минимальной цене предложения.

В п. 5.1 Документации о закупке установлено, что оценка заявок на участие в

конкурентной закупочной процедуре будет осуществляться Тендерным комитетом от степени выгоды для Компании предложений заинтересованных поставщиков по следующим основным критериям:

- 5.1.1 требуемые Заказчику технические и эксплуатационные качества продукции;
- 5.1.2 оптимальная цена заявки с учетом преимуществ (соотношение – цена/качество);
- 5.1.3 предпочтительные для АО «Авиакомпания АЛРОСА» форма оплаты и порядок расчетов;
- 5.1.4 предоставление гарантий на поставляемую продукцию;
- 5.1.5 необходимый покупателю объем продукции;
- 5.1.6 сроки поставки продукции;
- 5.1.7 наличие лицензий;
- 5.1.8 наличие положительного опыта сотрудничества с Участником закупочной процедуры по исполнению аналогичных договоров, обязательств;
- 5.1.9 при рассмотрении заявок на участие в закупочных процедурах, при прочих равных условиях коммерческих предложений, приоритет будет отдаваться производителям закупаемой продукции, или их дилерам, дистрибьюторам;
- 5.1.10 предоставление и соответствие документов, перечисленных в разделе 2 «Требования по оформлению заявки на участие в закупочной процедуре», требованиям настоящей документации о закупке;
- 5.1.11 соответствие участника закупочной процедуры, перечисленным в разделе 3 «Требования к участникам закупки и закупаемой продукции, иные требования», требованиями настоящей документации о закупке.

Согласно п. 5.2 Документации о закупке в соответствии с оценкой предпочтительности Тендерный комитет произведет ранжирование заявок, с тем, чтобы при отказе победителя закупочной процедуры, либо невозможности по иной причине заключить договор с победителем, была определена следующая по предпочтительности заявка.

Согласно п. 28.1. ст. 28 Положения о закупках - Перед оценкой предпочтительности и ранжированием заявок на участие в закупочных процедурах ответственный исполнитель должен оценить соответствие поданных заявок документации о закупке.

В соответствии с п. 28.2. ст. 28 Положения о закупках - Оценка предпочтительности поступивших заявок производится Тендерным комитетом в зависимости от степени выгоды для Общества предложений заинтересованных поставщиков по существенным условиям закупки – цена, условия оплаты, сроки поставки, качество продукции.

Согласно Выписке №1 из Протокола от 15.12.2016 г. и протоколу рассмотрения коммерческих предложений победителем данной закупочной процедуры признана

ООО «ПТФ Авиапит» с ценой 6 892 021,21 руб. с учетом НДС; форма и порядок оплаты – по факту оказания услуг в течение 10 дней.

После вышеуказанного протокола заявителем ООО «Кубань Кейтеринг» было направлено Заказчику письмо (исх. № 65 от 21.12.2016 г.) с просьбой предоставление информации о причинах присвоения их коммерческому предложению – второго места.

АК «Авиакомпания АЛРОСА» направил ответ (исх. № «\*\*\*» от «\*\*\*» г.) на обращение заявителя, согласно которому «Ввиду того, что ООО «ПТФ Авиапит» предоставил сниженную стоимость предложения и при этом ухудшил рацион питания, то такое предложение считается альтернативным, в связи, с чем победителем закупочной процедуры определен ООО «ПТФ Авиапит».

В Выписке №1 Протокола тендерного комитета Заказчика от 15.12.2016 г. порядок оценки и сопоставления заявок двух участников, отсутствуют.

Таким образом, в Документации о закупке отсутствуют порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Установленные заказчиком критерии оценки заявок не позволяют объективно выявить лучшие условия выполнения договора, поскольку в документации о закупке не установлено, на основании каких именно показателей Тендерная комиссия производит оценку заявок по критериям указанным в п. 5 Документации о закупке, не определен алгоритм проставления баллов.

В вышеуказанной документации о закупке не указана методика оценки и присуждения рейтинга (баллов) тендерным комитетом заявке (заявкам) на участие и не отражено подробное описание подходов оценки заявок на участие на соответствие представленной методике и программы технического заданию, действующими законодательству, стандартам и правилам.

Таким образом, вышеуказанная методика оценки и сопоставления заявок позволяет членам тендерного комитета Заказчика субъективно оценивать заявки участников и присваивать им номера участников по ценовому и неценовому (нестоимостному) критериям, что в свою очередь может привести к необоснованному ограничению конкуренции

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по РС (Я) приходит к выводу, что указанные действия Заказчика нарушают п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В соответствии со статьей 3 Закона о закупках и п.2.2. статьи 2 Положения о закупках - При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) **информационная открытость закупки;**

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) 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;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, для применения вышеуказанного порядка необходимо включить в документацию о закупке конкретные критерии, конкретизировать предмет оценки по каждому критерию, установить требования о предоставлении документов и сведений соответственно предмету оценки по каждому критерию.

Вместе с тем на официальном сайте Российской Федерации единой информационной системы в сфере закупок заказчиком размещена Выписка №1 Протокола от 15.12.2016 г. без Приложения, а именно без указания проведения сопоставления заявок участников, что противоречит ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Так, довод заявителя о том, что отсутствуют определенные критерии оценки и сопоставления заявок, а также неправомерность определения победителя и отклонение заявки, обоснован.

Согласно ч. 17 ст. 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.

Согласно ч. 12 статьи 4 Закона о закупках - Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе **не позднее чем через три дня** со дня подписания таких протоколов.

Согласно п. 3.2.7. ст. 3 Положения о закупках - протоколы, составляемые в процессе проведения закупки – **не позднее 3 дней** со дня подписания таких протоколов;

Согласно ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации - течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии с ч. 3 статьи 107 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации - течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступления события, которыми определено его начало.

Как было указано выше, Выписка №1 из Протокола заседания Тендерного Комитета №68 от 15.12.2016 г. был опубликован на официальном сайте 20.12.2016 г., следовательно, был пропущен срок размещения протокола в единой информационной системе, что нарушает ч. 12 ст. 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении закупки на портале [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)

установлены следующие даты и время:

Дата и время окончания подачи заявок – 30.11.2016, 23:59;

Дата и время рассмотрения заявок – 16.12.2016, 12:00;

Дата и время подведения итогов – 16.12.2016, 12:00.

В соответствии п 1.2 Документации о закупке порядок приема заявок – в ежином отсканированном файле в формате PDF – Adobe Acrobat по электронной почте на указанный электронный адрес.

В соответствии п. 1.12 Документации о закупке рассмотрение поступивших коммерческих предложений и подведение итогов будет рассмотрено в составе тендерной комитета **в срок до 16.12.2016 г.** по адресу: 678170, РС (Я), г. Мирный, административное здание аэропорта, офис 24.

В соответствии с п. 11 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках - в документации о закупке должны быть указаны место и **дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.**

Согласно пп. 22.4.7. п. 22.4 ст. 22, и пп. 22.5.11 п. 22.5 ст. 22 Положения о закупках – в Извещении, а также в Документации о закупке указывается место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

В соответствии с пп. 23.2.5., 23.2.6. и 23.2.7. п. 23.2 ст. 23 Положения о закупках – в Информация о закупке, размещаемая на официальном сайте, должна содержать следующие данные:

- Дата и время рассмотрения заявок;

- Дата и время проведения закупки;

Заранее назначенное время процедуры оглашения поступивших заявок (вскрытия поступивших «конвертов») в Документации о закупке не указано.

Таким образом, указанный период: «в срок до 16.12.2016 г.» не является назначенным временем, так как не позволяет определить точное время проведения процедуры и данное указание срока нарушает п. 11 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Относительно пп. 3.1.1 и 3.2.1 п. 3.1 ч. 3 Документации о закупке в требованиях, предъявляемых к участникам закупки, а также данные требования содержатся в Приложении № 6 к Положению о закупках Заказчика (п. 1.1. ч. 1 и п. 2.1. ч. 2), а именно:

- Адрес регистрации контрагента (на момент проведения проверки) является адресом «массовой» регистрации (т.е. по нему зарегистрировано 10 и более юридических лиц), кроме центров развития предпринимательства г. Москвы;

- Адрес регистрации контрагента (на момент проведения проверки) является адресом «массовой» регистрации (т.е. по нему зарегистрировано от 2 (двух) до 9 (девяти) юридических лиц), кроме центров развития предпринимательства г. Москвы;

Комиссия Якутского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно статье 8 Конституции Российской Федерации - в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Комиссия считает, что вышеуказанные в документации критерии ведут к ограничению конкуренции, так как установление различных условий для рассмотрения и оценки заявок участников, а именно адрес регистрации контрагента, кроме центров развития предпринимательства г. Москвы и ограничение по территории адреса регистрации, ведет к нарушению гарантии одинаковых прав и обязанностей для субъектов, относящихся к одной категории, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Согласно Федеральному закону от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» - определено понятие «место нахождения юридического лица», которое в свою очередь определяется по месту нахождения исполнительного органа общества (директора, генерального директора).

Согласно ч. 2 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации - Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа.

Комиссия приходит к выводу, что критерии (требования), предъявляемые к участникам закупки, указанные и в документации о закупке, а также в Приложении №6 Положения о закупках Заказчика поставил участников закупки в неравное положение в зависимости от адреса их регистрации, что противоречит нормам антимонопольного законодательства.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного Закона является, в том числе, 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.

Для достижения данных целей участника закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Комиссией УФАС по РС (Я) установлено, что «25» декабря 2016 года между АО «Авиакомпания АЛРОСА» и ООО «ПТФ Авиапит» заключен договор № АК-02-04БП от

20.12.2016 г. на обеспечение бортовым питанием с общей суммой договора 6 892 021, 21 рублей с учетом НДС.

Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Авиакомпания АЛРОСА» (2-я редакция) в главе 6 – не содержит указания на срок, в течение которого Договор с победителем не может быть подписан.

Но между тем, системный анализ положений 2, 3 Закона о закупках и статьи 18.1 Закона о защите конкуренции позволяет сделать вывод, что сокращение Заказчиком законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии является нарушением части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного Закона является, в том числе, 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.

Для достижения данных целей участника закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции - Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалоб к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном в части 11 названной статьи направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупках и Закона о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Учитывая то обстоятельство, что договор между заказчиком и победителем закупки заключен 25.12.2016 г. (на пятый день после размещения протокола о результатах закупки, составленного в ходе закупки в единой информационной 20.12.2016 г.), Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что фактическое сокращение Заказчиком – АО «Авиакомпания АЛРОСА» законодательно установленного десятидневного срока, по истечению которого договор не может быть заключен, является нарушением требований статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, а Положение о закупках Заказчика, не содержащее условие о невозможности заключения договора до истечения 10 дней со дня подведения итогов торгов (размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения), нарушает права участников гражданского оборота и не соответствует положениям части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов. Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Так как, договор между заказчиком и победителем закупки уже заключен, предписание об отмене протокола, решено не выдавать.

Таким образом, Комиссия УФАС по РС (Я) приходит к выводу, документация о закупке должна соответствовать Положению о закупках АО «Авиакомпания АЛРОСА», законодательству Российской Федерации, в том числе Федеральному закону от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Кубань-Кейтеринг» на действия Заказчика Акционерного общества «Авиакомпания АЛРОСА» по нарушению порядка определения победителя в запросе коммерческих предложений с наименованием закупки: «Оказание услуг по обеспечению бортовым питанием ВС АО «Авиакомпания АЛРОСА» в

аэропорту Краснодар на 2017 год», обоснованной;

2. Признать Заказчика Акционерного общества «Авиакомпания АЛРОСА» нарушившим ч. 1 ст. 3, п. 11 ч. 10 ст. 4, п. 13 ч. 10 ст. 4, ч. 12 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать предписание об исполнении действий, направленные на обеспечение конкуренции;
4. Передать материалы рассмотренной жалобы уполномоченному должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

*Решение комиссии территориального антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.*