РЕШЕНИЕ № 023/07/3-6233/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

21 января 2022 г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии, путем систем ВКС, представителя ООО «Вкусные традиции» (далее – Заявитель), в отсутствие, надлежавшим образом уведомленного, МУП «Комбинат школьного питания № 1» МО г. Краснодар (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки мукомольно-крупяной продукции (извещение № 32110909808 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки мукомольно-крупяной продукции (извещение № 32110909808 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 21.01.2022г. в 10:15.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения закупочной процедуры, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 023/07/3-6233/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП «Комбинат школьного питания № 1» МО г. Краснодар (далее – Положение), утвержденным приказом от 30.12.2020г. № 90-СЗ.

06.12.2021г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32110909808 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки мукомольно-крупяной продукции.

Начальная (максимальная) цена договора – 17 869 122,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 06.12.2021г.

Дата и время окончания подачи заявок - 22.12.2021г. в 09:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно доводу жалобы Заявителя, требования Технического задания к остаточному сроку годности на момент поставки товара, является неправомерным и создает неравные условия участникам торговой процедуры.

В соответствии с Техническим заданием, остаточный срок годности продукции на момент поставки должен составлять не менее 80 %.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при

описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно статьи 473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), срок годности товара определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Исходя из положений статьи 190 ГК РФ, срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

При этом срок годности на однородный товар разных производителей может отличаться, и исчисляться разными периодами.

Таким образом, требование об остаточном сроке годности продуктов питания, выраженное в процентах, влечет за собой установление неравных условий для участников закупок.

В соответствии с пунктами 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода жалобы Заявителя.

Согласно доводу жалобы, порядок оценки заявок по критерию «Цена договора» является некорректным, а сумма значимости данного критерия не равняется 100 баллам.

В соответствии с пунктом 11 Информационной карты, расчёт рейтинга по указанному критерию определяется по формуле:

Rai = ((Amax – Ai)/Amax) x 100,

где:

Rai - рейтинг, присуждаемый i-му предложению по указанному критерию;

Amax - начальная (максимальная) цена договора, установленная в настоящей документации по соответствующему лоту;

Ai - предложение i-го участника закупки по цене договора по соответствующему лоту.

По мнению Заявителя, итоговое значение рейтинга участника, сделавшего наилучшее предложение о цене договора должно составлять 100 баллов, что невозможно, в соответствии с приведенной формулой.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и Положением, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Согласно пунктам 11.1.6, 11.1.7 Положения, критерии оценки могут подразделяться на подкритерии (показатели). Суммарное значение веса всех подкритериев одного критерия (при наличии) должно составлять сто процентов. Вес критерия «цена договора» должен составлять не менее семидесяти процентов, а в случае закупки работ без применения товаров или услуг без применения товаров – не менее шестидесяти процентов. Суммарное значение веса всех критериев, предусмотренных закупочной документацией, должно составлять сто процентов. Порядок оценки заявок по установленным критериям, формулы расчета рейтинга заявки (при наличии) указываются в документации о закупке. Не допускается указание порядка оценки заявок, выражающегося в субъективной оценке заявок членами комиссии.

Вместе с тем, все участники закупки поставлены в равные условия, а субъективный фактор (при оценке заявок) исключается посредством

установления единой формулы расчёта присваиваемого рейтинга.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности указанного довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, правила описания предмета закупки, установленные в пункте 4.3.3 Документации являются не доступными к пониманию.

В соответствии с пунктами 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в Документации должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

При этом, Законом о закупках не регламентируется содержание требований к оформлению заявок, а также к описанию участниками конкурентной процедуры предмета закупки.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупку, любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Согласно информации страницы закупочной процедуры в ЕИС, запросов о разъяснении положений пункта 4.3.3 Документации в адрес Организатора торгов не поступало.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему

наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупке, действия каждого из них влияют на результат закупки, победителем которой определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Вместе с тем, согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок от 23.12.2021г., Заявитель подал заявку и допущен к участию в конкурсе.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности вывода Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатором торгов нарушены требования к содержанию итогового протокола.

Согласно итоговому протоколу от 23.12.2021г., победителю конкурса присвоено 23,3 балла, участнику № 4 присвоено 16,16 баллов, участнику № 2 присвоено 3,74 балла, заявке Заявителя присвоено 0,08 баллов.

В соответствии с пунктом 4 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках, протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать сведения о результатах оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок).

Согласно пункту 11 Информационной карты, оценка заявок участников осуществляется по двум критериям: «Цена договора» и «Квалификация участников».

Вместе с тем, итоговый протокол не содержит сведения о присвоении заявкам участников значения по каждому из предусмотренных критериев оценки.

На основании изложенного, в действиях Организатора торгов содержится нарушение требований пункта 4 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатором торгов в Проекте договора установлены положения противоречащие Документации и Положению.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 18.7.14 Положения, изменение существенных условий договора при его исполнении допускается по соглашению сторон путем заключения дополнительного соглашения (при условии, что в договоре не указано обратное) в случае увеличение по инициативе заказчика количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, с соответствующим изменением цены договора в пределах 50% от первоначальных условий договора при обязательном сохранении неизменной цены (цен) единицы (единиц) товара (работы, услуги) (товаров, работ, услуг). При этом стороны вправе продлить срок исполнения договора

Согласно пункту 6.2.6.1 Документации, заказчик по согласованию с участником при исполнении договора вправе изменить предусмотренный договором объем закупаемой продукции не более чем на 30% (пятьдесят процентов). При увеличении объема закупаемой продукции Заказчик по согласованию с участником вправе изменить первоначальную цену договора соответственно изменяемому объему продукции.

Согласно пункту 2.5 Проекта договора, Заказчик по согласованию с Поставщиком, в ходе исполнения договора имеет право увеличить, не более чем на 50% цену Договора, с увеличением объема товара. Стороны оформляют дополнительное соглашение, которое является неотъемлемой частью Договора, при этом цена единицы дополнительно поставляемого товара доложена соответствовать цене за единицу товара указанного в спецификации Договора.

В соответствии с пунктом 1 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения в том числе об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение.

Вместе с тем, исходя из положений документации, представляется возможным определить допустимое изменение договора, допущенная техническая ошибка не препятствует участнику закупки

сформировать свое предложение.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводу Заявителя.

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.

Комиссией Краснодарского УФАС России, на заседании по делу № 023/07/3-6249/2021 установлено, определенные в Документации показатели значимости критерия «Цена договора», не соответствуют требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 11 Информационной карты, вес критерия «Цена договора» составляет 40 %.

Вместе с тем, согласно пункту 9.1.8 Положения, критерии оценки могут подразделяться на подкритерии (показатели). Суммарное значение веса всех подкритериев одного критерия (при наличии) должно составлять сто процентов. Вес критерия «цена договора» должен составлять не менее семидесяти процентов, а в случае закупки работ без применения товаров или услуг без применения товаров – не менее шестидесяти процентов. Суммарное значение веса всех критериев, предусмотренных закупочной документацией, должно составлять сто процентов.

В соответствии с частью 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.

На основании изложенного, Организатором торгов нарушены требования пункта 9.1.8 Положения.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в

отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях Организатора торгов установлено нарушение требований пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вкусные традиции» на действия Организатора торгов – МУП «Комбинат школьного питания № 1» МО г. Краснодар при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки мукомольно-крупяной продукции (извещение № 32110909808 опубликовано на

сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов – МУП «Комбинат школьного питания № 1» МО г. Краснодар предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения конкурса в электронной форме.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении МУП «Комбинат школьного питания № 1» МО г. Краснодар.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

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