

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-459/2023

«19» апреля 2023 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

при ведении заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> - представителя Государственного автономного учреждения здравоохранения «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1 имени Г.П. Курбатова» (доверенность № 72/23 от 24.01.2023 г.);

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Индивидуального предпринимателя <...> и материалы жалобы № 042/07/3-459/2023,

### УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП., Заявитель) на действия заказчика - Государственного автономного учреждения здравоохранения «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1 имени Г.П. Курбатова» (далее – ГАУЗ «НГКБ», Заказчик) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг общественного питания для медицинской организации, извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakurki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) № 32312249486 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно установил в документации о проведении конкурса нестоимостные критерии оценки заявок участников закупки, а именно: опыт и репутация участника закупки, чем нарушает пунктов 2, 4 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», что приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки. Подробно доводы указаны в жалобе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 12.04.2023 г. № ТМ/3510/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-459/2023 было назначено на 19.04.2023 в 10 часов 00 минут.

Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В связи с тем, что ИП <...> было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-459/2023, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

18.04.2023 от Заказчика поступили документы и письменное возражение на жалобу Заявителя (вх. 3703-ЭП/23).

На заседании Комиссии 19.04.2023 г. посредством видеоконференцсвязи по рассмотрению жалобы № 042/07/3-349/2023 представитель Заказчика поддержал в полном объеме доводы, ранее изложенные в письменном отзыве на жалобу, и выразил своё несогласие с доводами данной жалобы.

Представитель заказчика на заседании Комиссии указал, что ссылка на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия и судебное дело А 26-4568/2022, приведенные в тексте жалобы в качестве подтверждения доводов Заявителя, касаются соблюдения норм Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и не имеют никакого отношения к оспариваемым действиям Заказчика.

Закон о закупках не ограничивает заказчика в выборе критериев (их показателей), а также не налагает обязанности к установлению каких-либо предельных (пороговых) значений таких критериев (их показателей) для целей определения участника закупки, предложившего в своей заявке лучшие условия исполнения договора.

Критерии (и их показатели), значимость таких критериев, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке установлены в Документации в соответствии с требованиями раздела 6.1. и Приложения №1 Положения о закупках, направлены на обеспечение исполнения договора с наилучшим возможным качеством и не препятствуют участию в Закупке.

Таким образом, вопреки доводам Заявителя, приведённым в Жалобе, установленные критерии (их показатели), значимость таких критериев, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке не противоречат как принципам, указанным в п.2 и п.4 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ в частности, так и законодательству о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в целом.

В части довода Заявителя о нарушении Заказчиком требований Постановления Правительства РФ от 31 декабря 2021 г. № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – ПП РФ № 2604), то данное постановление регламентирует порядок оценки заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и не имеет отношения к закупкам товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-456/2023, и заслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых для нужд ГАУЗ «НГКБ № 1», утвержденным председателем наблюдательного совета (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки посредством конкурса в электронной форме регулируются разделом 14 Положения о закупках.

Документация о конкурсе в электронной форме на оказание услуг общественного питания для медицинской организации, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства разработана в соответствии с Положением о закупках, и утверждена заместителем главного врача по организации закупок (далее – Документация).

На момент рассмотрения жалобы протоколы по данной закупке не составлялись, так как 19.04.2023 последний день приема заявок. По сведениям Заказчика поступило 2 заявки на участие в закупки.

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 (далее - положение о закупке).

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 силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение, которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Следовательно, при проведении конкурса цена не является определяющим показателем, т.к. прежде всего, имеют значение условия исполнения договора, предложенные участниками закупки.

Согласно пунктам 12 и 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, а именно:

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Подразделом 6.1 раздела 6 и Приложением № 1 Положения о закупках установлен порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки и критерии этой оценки, а также их значимость.

В соответствии с пунктом 6.12 раздела 6 Положения о закупках в Документации Заказчик обязан указать используемые при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критерии и их величины значимости. При этом количество используемых при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критериев, за исключением случаев проведения аукциона, запроса котировок, запроса ценовых предложений должно быть не менее чем два, одним из которых является цена договора или сумма цен единиц товара, работы, услуги. Не указанные в документации о закупке критерии и их величины значимости не могут применяться для целей оценки заявок.

Пунктом 14.14.2 раздела 14 Положения о закупках определено, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляется комиссией по осуществлению закупок в целях выявления лучших условий исполнения договора на основании критериев и в порядке, которые установлены конкурсной документацией в соответствии с Приложением № 1 к настоящему Положению о закупках.

В пункте 14.14.4 раздела 14 Положения о закупках указано, что победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора на основе критериев, указанных в конкурсной документации, и заявке, на участие в конкурсе которой присвоен первый номер.

Согласно пункту 6.1.1 и приложению № 1 к настоящему Положению о закупках оценка и сопоставление заявок осуществляется с использованием не менее чем двух критериев (одним из которых должна быть «цена договора» («цена за единицу товара, работы, услуги») из перечисленных ниже с учетом их значимости, в том

числе:

- цена договора, цена единицы товара, работы, услуги в случае, если при проведении закупки извещением о закупке, документацией о закупке предусмотрена начальная (максимальная) цена единицы товара, работы, услуги – значимость не менее 15%;
- квалификация участника закупки – значимость не более 70%;
- опыт и репутация участника закупки – значимость не более 70%;
- обеспеченность участника закупки производственными мощностями, технологическим оборудованием, трудовыми, финансовыми и другими ресурсами, необходимыми для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора - значимость не более 70%.

Суммарная значимость используемых при оценке заявок критериев должна составлять 100%.

В силу пункта 22 Информационной карты Документации для оценки заявок по каждому критерию оценки используется 100-балльная шкала оценки. Если в отношении критерия оценки в Документации заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

В пункте 22 части Информационной карты Документации установлены критерии оценок заявок:

1. Оценка заявок (предложений) по стоимостным критериям оценки: «Цена договора»: Значимость критерия - 40% (0,4).
2. Оценка заявок по нестоимостным критериям оценки заявок:

- «Опыт и репутация участника закупки»: Значимость критерия - 40% (0,4).

- «Обеспеченность участника закупки производственными мощностями, технологическим оборудованием, трудовыми, финансовыми и другими ресурсами, необходимыми для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора»: Значимость критерия - 20% (0,2).

Так же указан порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Рейтинг по каждому критерию представляет собой значение, выраженное в баллах и полученное по результатам оценки заявки на участие в закупке.

Победителем конкурса СМСП признается участник конкурса СМСП, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе СМСП которого присвоен первый номер.

Из вышеуказанной информации следует, что Заказчик самостоятельно в Документации определяет критерии оценки, порядок оценки и сопоставления

заявок, необходимые ему для осуществления конкретной закупочной процедуры, с учетом её особенностей.

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-459/2022 Комиссия установила, что нестоимостные критерии оценки заявок (и их показатели), значимость таких критериев, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в рассматриваемой Закупке установлены Заказчиком в Документации в соответствии с требованиями подраздела 6.1 раздела 6 Положения о Закупках и Приложения № 1 к Положению о Закупках.

Комиссия отмечает, что действующим законодательством Российской Федерации не установлена обязанность Заказчика, определять предельно необходимые минимальные или максимальные количественные значения критериев оценки. При этом установление предельных величин значимости нестоимостных критериев оценки заявок является правом Заказчика. Заказчик вправе самостоятельно определить в конкурсной документации используемые для оценки нестоимостные критерии оценки (показатели) и предусмотреть формулу расчета количества баллов.

Следует отметить, что Закон о закупках не ограничивает Заказчика в выборе критериев (их показателей), а также не налагает обязанности к установлению каких-либо предельных (пороговых) значений таких критериев (их показателей) для целей определения участника закупки, предложившего в своей заявке лучшие условия исполнения договора.

При этом, критерии (и их показатели) не используются для принятия решения в части допуска или отказа в допуске участника Закупки к участию в данной закупке.

Таким образом, критерии оценки (их показатели), значимость таких критериев, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в данной Закупке, установленные в Документации Заказчика не противоречат требованиям пунктов 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Довод заявителя в части не установления Заказчиком в Документации конкретных предельных максимальных значений по нестоимостным критериям оценки заявок является необоснованным.

Представитель заказчика на заседании Комиссии указал, что ссылка на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия и судебное дело А 26-4568/2022, приведенные в тексте жалобы в качестве подтверждения доводов Заявителя, касаются соблюдения норм Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и не имеют никакого отношения к оспариваемым действиям Заказчика.

В части довода Заявителя о нарушении Заказчиком требований Постановления Правительства РФ от 31 декабря 2021 г. № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – ПП РФ № 2604), то данное постановление регламентирует

порядок оценки заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и не имеет отношения к закупкам товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Согласно части 2 статьи 39 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» лечебное питание является неотъемлемым компонентом лечебного процесса и профилактических мероприятий, включает в себя пищевые рационы, которые имеют установленный химический состав, энергетическую ценность, состоят из определенных продуктов, в том числе специализированных продуктов лечебного питания, подвергаемых соответствующей технологической обработке.

Верховный Суд Российской Федерации в рамках рассмотрения споров в рамках Закона о закупках неоднократно выражал согласие с позицией судов низших инстанций относительно того, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих требованиям, установленным Заказчиком, не означает, что действия Заказчика привели к необоснованному ограничению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целью регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - Заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств.

Из вышеназванного следует, что основной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности товара, что предполагает самостоятельность заказчиков в определении условий закупок и порядка её проведения, а также выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика в рамках проводимой закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП на действия Заказчика – ГАУЗ «НГКБ» необоснованной.

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.