



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ № 9-А

г. Екатеринбург

13.01.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

при участии представителей:

– заказчика в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения - гимназия №94 – ,

– заявителя в лице ООО «Аппетит» – ,

– заинтересованного лица ЕМУП «Столовая №41» – ,

рассмотрев жалобу ООО «Аппетит» (620088, г. Екатеринбург, ул. Банникова, 5) с информацией о нарушении организатором закупки в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения - гимназия №94 (620075, г. Екатеринбург, ул. Бажова, д.139), Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона о закупках) при проведении открытого конкурса на оказание услуг по организации питания обучающихся в муниципальном автономном общеобразовательном учреждении – гимназия № 94 в период с 01.01.2016 по 31.12.2017 год (извещение № 31503006846) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Аппетит» (вх. № 01-26343 от 25.12.2015г.) с информацией о нарушении организатором закупки в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения - гимназия №94 Закона о закупках при проведении открытого конкурса на оказание услуг по организации питания обучающихся в муниципальном автономном общеобразовательном учреждении – гимназия № 94 в период с 01.01.2016 по 31.12.2017 год (извещение № 31503006846), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Представитель заявителя ООО «Аппетит» поддержали доводы, изложенные в жалобе, пояснил, что закупочной комиссией нарушен порядок отбора участников закупки, так как заявка участника закупки ООО «Аппетит» соответствует требованиям документации, а также о неправомерном установлении требований к участникам закупки, просил признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать доводы жалобы необоснованными.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МАОУ – гимназия №94 (далее – Положение), размещенного на официальном сайте в редакции от 15.05.2015г.

26.11.2015г. на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение №31503006846 и документация открытого конкурса на оказание услуг по организации питания обучающихся в муниципальном автономном общеобразовательном учреждении – гимназия № 94 в период с 01.01.2016 по 31.12.2017 год.

Начальная (максимальная) цена договора 10 577 160,00 рублей.

17 декабря 2015 года закупочной комиссией была проведена процедура вскрытия конвертов, по итогам которой составлен протокол, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии (протокол №31503006846-1 от 17.12.2015г).

В соответствии с указанным протоколом до окончания срока подачи заявок поступило три заявки от участников закупки ЕМУП «Столовая №41», ООО «КАСКАД», ООО «Славянка», ООО «Аппетит».

17 декабря 2015 года закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок, по итогам которой составлен протокол, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок (протокол №31503006846-2 от 17.12.2015г.) заявки участников закупки ЕМУП «Столовая №41», ООО «Славянка» допущены к участию в конкурсе. Заявки участников закупки ООО «КАСКАД», ООО «Аппетит» отклонены по причине не соответствия требованиям закупочной документации, в том числе заявка участника закупки ООО «Аппетит» отклонена как несоответствующая требованиям к участникам процедуры закупки, установленным в п.п. 1.6.3 информационной карты, а именно: отсутствие судебной практики о ненадлежащем исполнении или неисполнении обязательств по договору между заказчиком и участником конкурса (Дело А60-45226/2014 от 06.04.2015г.).

По итогам процедуры оценки и сопоставления заявок победителем признан участник закупки ЕМУП «Столовая №41» с ценой договора 10577160,00 рублей (протокол №31503006846-3 от 18.12.2015г.), с которым 29.12.2015г. заключен договор №31503006846 на оказание соответствующих услуг, сведения о заключенном договоре размещены на официальном сайте 13.01.2016г.

В соответствии с ч. 2 ст.2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с ч. 6 ст. 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.

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с п. 6.2.2 Положения в документации открытого конкурса должна содержать сведения, предусмотренные подпунктом 6.1.2.2, а так же может содержать сведения, иные требования, установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, Положением или разумными пожеланиями заказчика

Подпунктом 6.1.2.2 Положения установлено, что документация должна содержать следующие сведения: требования к участникам закупки и перечню документов,

представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям; требования для лиц, выступающих на стороне одного участника закупки (требования, которым должно соответствовать каждое лицо, хотя бы одно лицо, требования, в соответствии с которыми показатели/параметры, предлагаемые такими лицами, суммируются) (п. j).

Пунктом 6.2.8.4 Положения установлено, что в рамках рассмотрения комиссией последовательно выполняются следующие действия, в том числе:

- затребование от участников закупки разъяснений положений заявок (документов и сведений в составе заявки); затребование у участников закупки недостающих документов и сведений (при необходимости); обоснование цены договора (при необходимости). При этом не допускаются запросы о представлении недостающих документов и сведений, направленные на изменение существа заявки, включая изменение коммерческих условий заявки (цены, валюты, сроков и условий поставки, графика поставки или платежа, иных коммерческих условий) или технических условий заявки (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий). Не допускаются также запросы на предоставление отсутствующего обеспечения исполнения обязательств, связанных с подачей заявки или изменения ранее представленного обеспечения (п. e),

- отклонение (не допуск) участников закупки и заявок участников закупки, которые, по мнению членов конкурсной комиссии, не соответствуют требованиям извещения, документации (п. f).

Пунктом 1.6.1 документации о закупке установлено, что в настоящем конкурсе может принять участие любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

Претендент должен соответствовать следующим требованиям:

- требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом конкурса, в том числе требованиям, установленным в Информационной карте;

- отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об участниках размещения заказа.

Согласно п. 3.3 закупочной документации установлены требования к содержанию документов, входящих в состав заявки на участие в конкурсе, а именно:

3.3.1 Заявка на участие в конкурсе, которую представляет претендент, в соответствии с настоящей конкурсной документацией должна: быть подготовлена по форме, представленной в Разделе 1.2. настоящей конкурсной документации; содержать сведения и документы, указанные в Информационной карте.

Согласно п. 5 информационной карты закупочной документации установлены требования к претендентам, а именно:

п. 1.6.1 общие требования к претендентам: претендентом может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель;

п. 1.6.2 обязательные требования к претендентам: соответствие претендента требованиям, предъявляемым законодательством РФ к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом конкурса; непроведение ликвидации претендента – юридического лица или непроведение в отношении претендента – юридического лица, индивидуального предпринимателя процедуры банкротства; неприостановление деятельности претендента в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе; отсутствие у претендента задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Претендент считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует

наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе не принято;

п. 1.6.3 требования, установленные заказчиком: отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений о претендентах; опыт работы на рынке организации школьного питания 3 и более лет; отсутствие судебной практики о ненадлежащем исполнении или неисполнении обязательств по договору между заказчиком и участником конкурса.

Пунктом 7 информационной карты закупочной документации установлено требование к составу заявки и к документам, которые должны входить в комплект заявки на участие в конкурсе.

1) Опись документов

2) Заявка на участие в конкурсе

3) Анкета претендента

4) Полученная не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса выписка из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (для юридических лиц), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки (для индивидуальных предпринимателей); копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц);

5) Документ (доверенность), подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени Претендента – юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени Претендента без доверенности (далее – руководитель). В случае, если от имени Претендента действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени Претендента, заверенную печатью Претендента и подписанную руководителем Претендента (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем Претендента, заявка на участие в конкурсе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

6) копии учредительных документов Претендента (для юридических лиц)

7) документы или копии документов, подтверждающих соответствие Претендента установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе:

а) документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе;

б) документы или копии документов, подтверждающие соответствие Претендента требованиям, предъявляемым законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом конкурса (например, копия лицензии со всеми приложениями или письмо-справка лицензирующего органа);

в) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством РФ, учредительными документами юридического лица и если для претендента внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения Договора является крупной сделкой.

8) сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках услуг;

9) предложение о цене Договора.

Проанализировав вышеперечисленные документы, а также форму заявки, представленную в разделе 1.2. закупочной документации, Комиссия установила, что требования о предоставлении участниками в составе заявки документов, подтверждающих свое соответствие установленным требованиям, в том числе общих (п. 1.6.1), обязательных (п. 1.6.2) и установленных заказчиком (отсутствие судебной практики о ненадлежащем исполнении или неисполнении обязательств по договору между заказчиком и участником конкурса (п. 1.6.3) или о декларировании соответствия таким требованиям заказчиком установлено не было, что представителями заказчика не опровергалось.

На заседании Комиссии представитель заявителя пояснил, что, несмотря на то, что требований о декларировании или о предоставлении соответствующих документов установлено не было, в составе заявки ООО «Аппетит» содержится декларация, подтверждающая соответствие указанным требованиям (стр. 57 заявки).

Также представитель заказчика пояснил, что Комиссия руководствовалась разделом 3.1. Положения, виду чего заявка участника ООО «Аппетит» была отклонена. Данный довод Комиссией отклоняется ввиду следующего.

Согласно раздела 3.1 Положения установлены обязанности заказчика, в том числе: отстранить участника закупки/участника от участия в процедуре закупки на любом этапе ее проведения, при установлении факта нарушения участником закупки/ участником требований заказчика в том числе, установленных заказчиком в соответствии с п.3.2.3.4, 3.2.3.6, 3.3.14, а так же в случаях, если:

установлен факт несоответствия участника закупки/участника любым обязательным требованиям, указанным в извещении, документации (п. 3.1.15.1).

Исходя из изложенного, разделом 3.1 Положения регламентированы обязанности заказчика, а не закупочной комиссии, а также требование об отсутствии судебной практики о ненадлежащем исполнении или неисполнении обязательств по договору между заказчиком и участником конкурса установлено заказчиком в пп. 1.6.3 информационной карты аукционной документации и относится к требованиям, установленным заказчиком, а не к обязательным требованиям.

Таким образом, в нарушение ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, п. 6.2.8.4 Положения закупочная комиссия признала заявку несоответствующей и отказала в допуске к участию в закупке участнику закупки ООО «Аппетит», вместе с тем заявка соответствовала требованиям закупочной документации, так как содержала перечень документов, установленный п. 7 информационной карты документации.

В данных действиях закупочной комиссии содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Также, Комиссией установлено, что разделом 3.2. Положения установлены права заказчика, в том числе:

3.2.1. Дополнить обязательные сведения, установленные в извещении и документации (разделы 6.1.1, 6.1.2) любыми сведениями и требованиями, которые заказчик сочтет необходимыми при проведении конкретной процедуры.

3.2.3. Устанавливать требования:

3.2.3.1. об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

3.2.3.2. об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц";

3.2.3.3. к квалификации персонала участника закупки, опыту работы, наличию ресурсных (материально-технических, финансовых, кадровых, технологических и иных) возможностей, к условиям производства продукции, условиям и порядку выполнения работ/оказания услуг (использованию определенных технологий, соблюдению стандартов, наличию разрешительных документов, основанные на требованиях закона или

регламентирующих документах заказчика (в случае если поставщикам предоставлен доступ к таким документам), иные требования;

3.2.3.4. к участнику, который не должен находиться в процессе ликвидации (для юридического лица) или быть признанным по решению арбитражного суда несостоятельным (банкротом), в отношении участника не должна быть введена какая-либо из процедур несостоятельности (банкротства);

3.2.3.5 к участнику, который не должен являться организацией, на имущество которой наложен арест по решению суда, административного органа и (или) деятельность которой приостановлена, в том числе в порядке, предусмотренном КоАП РФ; не должен иметь задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 20 (двадцать) процентов балансовой стоимости активов участника закупки, определяемой по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период;

3.2.3.6. к иностранному участнику закупки, правоспособность которого не должна быть ограничена судом и (или) административными органами государства по месту его нахождения и (или) ведения деятельности, а также Российской Федерации; такой участник закупки должен являться платежеспособным, в отношении него не должна проводиться процедура банкротства или ликвидации.

3.2.3.7. о предоставлении участником закупки по запросу заказчика обоснования возможности исполнения договора по цене, предложенной участником закупки, если цена, предложенная участником закупки, снижена более чем на 30% начальной (максимальной) цены договора.

Таким образом, требования к участникам закупки об отсутствии судебной практики о ненадлежащем исполнении или неисполнении обязательств по договору между заказчиком и участником конкурса, установлены Заказчиком в положениях закупочной документации в нарушение ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 3.2.3 Положения, так как указанное требование не регламентировано Положением.

В данных действиях заказчика содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Кроме того, целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии с п. 2, 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, к которым относится Закон о защите конкуренции.

Согласно ст. 1 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (АПК РФ) правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами в Российской Федерации, образованными в

соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральным конституционным законом (далее - арбитражные суды), путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами, по правилам, установленным законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах.

Согласно ч. 1 ст. 4 АПК РФ заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов, в том числе с требованием о присуждении ему компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, в порядке, установленном настоящим Кодексом.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что установление требования к участникам закупки: об отсутствии судебной практики о ненадлежащем исполнении или неисполнении обязательств по договору между заказчиком и участником конкурса в качестве критерия допуска к участию в закупке, может привести к нарушению принципа обеспечения конкуренции, так как юридическое лицо имеет право на обращение в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в силу законодательства Российской Федерации, что не может оказать влияние на качество и организацию питания обучающихся в общеобразовательном учреждении.

Комиссия, руководствуясь ст. 23, ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 48, ч.1 ст. 49, ч.20, 21 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Аппетит» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения - гимназия №94 выявлено нарушение ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 3.2.3 Положения.
3. В действиях закупочной комиссии заказчика в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения - гимназия №94 выявлено нарушение ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, п. 6.2.8.4 Положения.
4. Заказчику в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения - гимназия №94, его комиссии предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

