



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-3288/2023

г. Екатеринбург

25.09.2023г.

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

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице МАОУ СОШ № 13, — *

— заявителя в лице ООО «ОМС-Лечебное питание», — *

рассмотрев жалобу ООО «ОМС-Лечебное питание» (вх. № 20122-ЭП/23 от 15.09.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения средняя общеобразовательная школа № 13 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на оказание услуг по организации питания обучающихся МАОУ СОШ № 13 (извещение № 32312728123) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (далее по тексту – Управление) поступила жалоба ООО «ОМС-Лечебное питание» (вх. № 20122-ЭП/23 от 15.09.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного общеобразовательного учреждения средняя общеобразовательная школа № 13 Закона о закупках при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на оказание услуг по организации питания обучающихся МАОУ СОШ № 13 (извещение № 32312728123), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает действия заказчика, выразившиеся в размещении и проведении закупки, которая не была внесена в план закупок на 2023 год. Кроме того, заявитель указывает, что на проведение закупки у единственного поставщика у заказчика не имелось оснований в соответствии с Положением о закупках.

Представитель заказчика пояснил, что с доводами, изложенными в жалобе, не согласен; просил признать жалобу необоснованной.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее по тексту - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 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 ч. 20 ст. 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 по тексту — Положение о закупках).

В силу 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 осуществления закупок способами, указанными в ч.ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное протоколом № 4/2023 заседания Наблюдательного совета МАОУ СОШ № 13 от 04.08.2023г. и размещенное на сайте в единой информационной системе в сфере закупок в версии № 21 от 07.08.2023г.

01.09.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры закупки у единственного поставщика № 32312728123 на оказание услуг по организации питания обучающихся МАОУ СОШ № 13.

Начальная (максимальная) цена договора составила 1 413 701, 52 руб.

Согласно первому доводу жалобы заявитель указывает, что данную закупку заказчик проводит не в соответствии с утвержденным планом графиком закупок на 2023г. Так, заявитель ссылается на то обстоятельство, что заказчик не имеет утвержденный план график закупок на 2023г.

Представитель заказчика пояснил, что план закупок на 2023г. заказчиком размещен.

Согласно ч. 5.1 ст. 3 Закона о закупках договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком по результатам закупок, осуществляемых в соответствии с планом закупки (если сведения о таких закупках в обязательном порядке подлежат включению в план закупки согласно принятому в соответствии с частью 2 статьи 4 настоящего Федерального закона порядку формирования этого плана), размещенным в единой информационной системе (если информация о таких закупках подлежит размещению в единой информационной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом), за исключением случаев возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций.

Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе, на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (далее - официальный сайт) такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации. Правительство Российской Федерации вправе

установить особенности включения закупок, предусмотренных частью 15 настоящей статьи, в план закупки товаров, работ, услуг (ч. 2 ст. 4 Закона о закупках).

План закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств размещается заказчиком в единой информационной системе на период от пяти до семи лет. Правительство Российской Федерации вправе установить особенности включения закупок, предусмотренных частью 15 настоящей статьи, в план закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств (ч. 3 ст. 4 Закона о закупках).

Согласно п. 1.5.13 Положения о закупках внесение изменений в план закупок, план закупок инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств в отношении конкретной закупки осуществляется в срок не позднее размещения в ЕИС извещения об осуществлении такой закупки, документации о такой закупке или вносимых в них изменений.

Заказчик вправе изменять (корректировать) план закупки, план закупок инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств, в том числе в случае:

1) изменения потребности в товарах, работах, услугах, в том числе сроков их приобретения, способа осуществления закупки и срока исполнения договора;

2) изменения более чем на 10% стоимости планируемых к приобретению товаров, работ, услуг, выявленного в результате подготовки к процедуре проведения конкретной закупки, вследствие чего невозможно осуществление закупки в соответствии с планируемым объемом денежных средств, предусмотренным планом закупки;

3) исправления ошибки, допущенной при формировании и (или) размещении в ЕИС плана закупки, плана закупки инновационной, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств;

4) возникновения дополнительной потребности в товарах, работах, услугах, предвидеть которую на дату утверждения плана закупок, плана закупки инновационной, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств не представляется возможным.

Внесение изменений в план закупок, план закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств в отношении закупок, по которым в ЕИС размещено извещение об осуществлении закупки, документация о конкурентной закупке, не осуществляется, кроме случая исполнения предписания антимонопольного органа или решения суда, для исполнения которых необходимо внесение изменений в план закупки, план закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, лекарственных средств (п. 1.5.14 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что заказчиком утвержден и размещен план закупки инновационной продукции, высокотехнологичной продукции и лекарственных средств № 2220644340 на период с 01.01.2023г. по 31.12.2027г., утверждены и размещены планы закупок № 2150104398, № 2160193473, № 2170254632, № 2180320067, № 2190402235, № 2200477688, № 2210552529 на 2015г., 2016г., 2017г., 2018г., 2019г., 2020г., 2021г., 2022г. соответственно.

План закупок на 2023г. заказчиком размещен и имеется в закрытой части единой информационной системе в сфере закупок за номером № 2220643239.

Относительно отсутствия отображения плана закупок на 2023г. в открытой части единой информационной системе в сфере закупок, Комиссия поясняет следующее.

Понятие «единая информационная система» (далее по тексту – ЕИС) и «официальный сайт единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети Интернет» (далее по тексту – официальный сайт ЕИС) различно, где под понятием «ЕИС» подразумевается закрытая часть системы, обслуживаемая Федеральным казначейством, при этом официальный сайт ЕИС имеет доменное имя www.zakupki.gov.ru, и доступ к нему осуществляется на безвозмездной основе в свободном доступе.

Из буквального толкования ч. 2 ст. 4 Закона о закупках, раздела III постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе, на официальном сайте такой системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» положения о закупке, типового положения о закупке, информации о закупке», следует, что план график заказчик размещает в единой информационной системе: план закупки считается размещенным в единой информационной системе надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения в единой информационной системе структурированного вида плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п. 17).

Факт размещения плана графика в единой информационной системе заказчиком в лице МАОУ СОШ № 13 подтверждается материалами дела. Информация об оспариваемой заявителем закупке включена в план закупки (позиция 12).

При этом, представителем заявителя не приведено норм действующего законодательства, которые бы были нарушены заказчиком в случае не отображения плана закупок в открытой части на официальном сайте единой информационной системы.

Согласно второму доводу жалобы заказчик не имел оснований для проведения закупки у единственного поставщика, поскольку ни под один из перечисленных в Положении о закупках случаях закупка услуг по организации и обеспечению питанием обучающихся МАОУ СОШ № 13 не подпадает.

Представитель заказчика пояснил, что услуги по организации питания должны были оказываться с 01.09.2023г., однако в связи с подачей заявителем жалобы по иным процедурам проведение закупки было приостановлено. На основании срочной необходимости оказания услуг заказчик в соответствии с п. 6.6 Положения о закупках был заключен договор с единственным поставщиком на оказание услуг по организации питания обучающихся со сроком оказания услуг с 01.09.2023г. по 30.09.2023г. (извещение № 32312728123).

В соответствии с ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно ст. 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке. В случае принятия Правительством Российской Федерации решений о введении специальных мер в сфере экономики, предусмотренных пунктом 1 статьи 26.1 Федерального закона от 31 мая 1996 года N 61-ФЗ "Об обороне", заказчик вправе осуществлять у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) закупку товаров, работ, услуг, необходимых для выполнения государственного оборонного заказа, а также для формирования запаса продукции, сырья, материалов, полуфабрикатов, комплектующих изделий, предусмотренного пунктами 3 - 3.2 статьи 7.1 Федерального закона от 29 декабря 2012 года N 275-ФЗ "О государственном оборонном заказе".

Исчерпывающий перечень случаев проведения закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) установлен п. 6.6 Положения о закупке заказчика.

Из доводов представителя заказчика следует, что данная закупка у единственного поставщика была проведена им в связи с потребностью заказчика в закупке данного вида услуг, когда проведение конкурентной закупки невозможно из-за отсутствия времени, необходимого для ее проведения, в связи с невозможностью безопасно продолжать деятельность без завершения закупки или с угрозой наступления неблагоприятных последствий, влекущих угрозу жизни и здоровья людей, приостановку выполнения функций и задач, возложенных на учреждение.

Комиссией установлено, что данное основание включено в пп. 8 п. 6.6 Положения о закупках заказчика:

Закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, если:

8) заключается договор в связи с расторжением ранее заключенного договора по причине его неисполнения (ненадлежащего исполнения) поставщиком и при наличии срочной необходимости, что не позволяет проведение конкурентного способа закупки при соблюдении следующих условий:

а) договор заключается с участником конкурентной закупки, занявшим второе место в итоговой ранжировке, по итогам которой был заключен расторгнутый договор, по цене заявки такого участника и при условии, что его ценовое предложение превышает ценовое предложение победителя не более чем на 10 % (десять процентов), а в случае, если ценовое предложение участника, занявшего второе место в итоговой ранжировке, менее ценового предложения победителя закупки – по меньшей цене;

б) в случае расторжения договора, заключенного по итогам неконкурентной закупки, или несостоявшейся конкурентной закупки, или при отказе участника, занявшего второе место в итоговой ранжировке, от заключения договора, цена нового договора не должна превышать цену расторгнутого договора;

в) договор заключается в пределах объема товаров (работ, услуг), сроков исполнения и цены расторгнутого договора; если до расторжения договора поставщиком частично исполнены обязательства по такому договору, то при заключении нового договора объем закупаемой продукции должно быть уменьшено с учетом количества полученной продукции по ранее заключенному договору с пропорциональным уменьшением цены договора и, при необходимости, с изменением сроков исполнения договора (в случае если сроки исполнения договора были установлены с указанием конкретных дат);

г) в случае, если с момента заключения расторгнутого договора до заключения нового договора прошло более 3 (трех) месяцев.

Срочная необходимость должна быть обусловлена потребностью Заказчика в закупаемых товарах (работах, услугах), когда применение других способов закупки невозможно из-за отсутствия времени,

необходимого для их проведения, в связи с невозможностью безопасно продолжать деятельность Заказчика без завершения закупки или с угрозой наступления неблагоприятных последствий, влекущих угрозу жизни и здоровью людей, приостановку выполнения функций и задач, возложенных на учреждение.

Вместе с тем, проанализировав данный пункт Положения о закупках, Комиссия не находит его подходящим в качестве основания для проведения закупки неконкурентным способом.

Так, пп. 8 п. 6.6 Положения о закупках может использоваться в качестве основания для закупки у единственного поставщика при совокупности следующих условий: 1) ранее заказчиком уже заключен договор, 2) данный договор расторгнут в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением, 3) сохраняется срочная необходимость в приобретении данных услуг.

Также, пп. 8 (б) п. 6.6 Положения о закупках говорит о случае, когда закупка была признана несостоявшейся, вместе с тем, ранее обжалуемая закупка (извещение № 32312655605) не была признана несостоявшейся, поскольку отсутствовали на то предусмотренные п. 1.16.9 Положения о закупках основания, что также свидетельствует о невозможности применения для целей проведения данной неконкурентной процедуры основания, предусмотренного пп. 8 п. 6.6 Положения о закупках.

Кроме того, Комиссией проанализированы и иные основания для заключения договора с единственным поставщиком, включая пп. 43 п. 6.6 Положения о закупках, согласно которому заключение договора неконкурентным способом возможно с целью исполнения решения суда, предписаний должностных лиц контрольных органов, а также органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, в случае, если проведение конкурентных закупок, невозможно.

Так, ранее выданное предписание контрольного органа не содержала в себе указание на необходимость закупки услуг неконкурентным способом.

Таким образом, оснований для заключения договора с единственным поставщиком Положение о закупках в рассматриваемом случае не предусматривало.

Следовательно, учитывая, что Положение о закупках не было дополнено заказчиком основанием, предполагающим возможность проведения закупки на организацию оказания услуг по питанию обучающихся в виду сжатых сроков перед наступлением нового учебного года, принимая во внимание наличие иных, неподходящих в Положении о закупках оснований для заключения договора с единственным поставщиком, Комиссия полагает наличие в действиях заказчика нарушение ст. 3.6 Закона о закупках, что образует событие административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ОМС-Лечебное питание» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице МАОУ СОШ № 13 выявлено нарушение ст. 3.6 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице МАОУ СОШ № 13, оператору электронной торговой площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать в связи с наличием заключенного договора.
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, ответственного за принятие решения о проведении закупки № 32312728123 неконкурентным способом, с документами, закрепляющими за данным лицом служебную обязанность по совершению таких действий на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 20__ г. в _____.

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

*