



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-3287/2023

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. № 20121-ЭП/23 от 15.09.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ СОШ № 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 путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации и обеспечению горячим питанием обучающихся МАОУ СОШ № 13 (извещение № 32312655605) 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. № 20121-ЭП/23 от 15.09.2023 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ СОШ № 13 Закона о закупках при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации и обеспечению горячим питанием обучающихся МАОУ СОШ № 13 (извещение № 32312655605), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает действия заказчика, выразившиеся в неисполнении, по его мнению, ранее выданного контрольным органом предписания. Кроме того, заявитель указывает, что заказчик, не исполнив ранее выданное предписание, разместил и провел закупку, которая не была внесена в план закупок на 2023 год.

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.

08.08.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312655605 и конкурсная документация на оказание услуг по организации и обеспечению горячим питанием обучающихся МАОУ СОШ № 13.

Начальная (максимальная) цена договора составила 11 399 691, 60 руб.

21.08.2023г. в Управление поступила жалоба ООО «ОМС-ЛЕЧЕБНОЕ ПИТАНИЕ» (вх. № 18135-ЭП/23 от 21.08.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ СОШ № 13 Закона о закупках при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации и обеспечению горячим питанием обучающихся МАОУ СОШ № 13 (извещение № 32312655605).

Из доводов первоначальной жалобы следовало, что заявка участника закупки в лице ИП Седышева Владимира Игоревича, ставшая в дальнейшем победителем конкурса в электронной форме, неправомерно была оценена по критерию оценки «деловая репутация участника закупок»: исходя из информации, размещенной в открытой части единой информационной системе, с момента аккредитации ИП Седышевым Владимиром Игоревичем исполнен один контракт (договор), однако для оценки заявки по критерию данным лицом было предъявлено более 15 контрактов (договоров).

Комиссией было установлено, что совместно с ИП Розенбах Е.О. ИП Седышев В.И. подали коллективную заявку, содержащую в себе соглашение о коллективном участии, которым установлено, что каждый участник в рамках одной заявки предоставляет перечень документов и сведений, сформированных в закупочной документации в отношении участника: ИП Розенбах Евгений Олегович предоставляет документы, подтверждающие квалификацию участников закупки, в том числе, наличие финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании,

опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В связи с тем, что данная закупочная процедура осуществлялась с особенностями ст. 3.4 Закона о закупках, Комиссия пришла к выводу о том, что ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках предусматривает исчерпывающий перечень информации и документов, требование о предоставлении которых может установить заказчик при проведении закупки среди субъектов СМП.

Исходя из положений статьи 3.4 Закона о закупках, возможность установления в документации о закупке требований к документам и информации, предоставляемым коллективным участником, фактически отсутствует.

В виду чего, в действиях заказчика были выявлены нарушения ч. 1 ст. 3.4, ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках в части формирования излишних требований к участникам, а также указания на возможность подачи коллективной заявки на участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

На основании чего, заказчику было выдано предписание № 066/01/18.1-2971/2023 от 30.08.2023г. об устранении в срок до 28 сентября 2023 года выявленные нарушения путем отзыва карточки договора, если таковая была направлена, отмены протоколов, составленных в ходе проведения закупки, внесения изменений в закупочную документацию в части выявленных нарушений и завершения процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения.

Таким образом, первый довод жалобы содержит указание на фактическое неисполнение заказчиком ранее выданного предписания.

Так, по мнению общества, не отрицая наличия у заказчика права на отмену закупки, МАОУ СОШ № 13 заказчик не завершил закупку, поскольку не рассмотрел повторно ранее поданные и имевшиеся в его распоряжении заявки всех участников. Указывает, что у заказчика имелась объективная возможность полного исполнения предписания, однако она была безосновательно проигнорирована, в виду чего дальнейшие его действия фактически превратились в фикцию, направленную на уклонение от надлежащего исполнения требований, поскольку заказчиком были размещены две другие закупочные процедуры (извещение № 32312744810, 32312728123), которые дублируют предмет закупки и имеют одинаковую начальную (максимальную) цену договора, что свидетельствует о сохранении заказчиком потребности в проведении данной закупки.

Возражая относительно указанных доводов жалобы, представитель заказчика пояснил, что услуги по организации питания должны были оказываться с 01.09.2023г., однако в связи с подачей заявителем жалобы процедура была приостановлена. 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. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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.

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, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции к полномочиям антимонопольного органа относится выдача организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися,

в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Таким образом, у заказчика, которому адресовано обязательное для исполнения предписание, отсутствуют правовые основания для его неисполнения в срок, установленный данным предписанием, равно как и отсутствуют основания для продления срока его действия, поскольку предписание, выданное антимонопольным органом, является требованием антимонопольного органа к субъектам контроля Закона о закупках о прекращении противоправного поведения, а также устранения допущенных нарушений Закона о закупках с целью восстановления фактически нарушенных прав или устранения угрозы нарушения прав подателя жалобы.

Частью 7.2 ст. 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность за невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа, необходимым условием привлечения к ответственности является оценка выданного предписания на предмет его законности.

Исполнимость предписания является важным требованием к данному виду ненормативного акта и одним из элементов законности предписания.

Учитывая изложенное, предписание антимонопольного органа не подлежит исполнению только в случае принятия судом обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания.

Сведений, указывающих на обжалование заказчиком ранее принятого решения и выданного предписания № 066/01/18.1-2971/2023 от 30.08.2023г., а также информации о принятии судом обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания, Комиссии не предоставлено.

Комиссией установлено, что во исполнение выданного предписания № 066/01/18.1-2971/2023 от 30.08.2023г. заказчик 04.09.2023г. отменил итоговый протокол, протоколы рассмотрения первых и вторых частей заявок.

05.09.2023г. заказчик разместил документацию о закупке в версии № 2 с исключением в разделе 2.6 конкурсной документации (Требования к участникам закупки) указания на возможность принятия участия на стороне одного участника нескольких юридических лиц или несколько физических лиц, несколько индивидуальных предпринимателей, как это было предусмотрено первоначальной редакцией документации о закупке (в версии от 08.08.2023г.).

Срок для подачи заявок согласно сведений ЭТП ООО «РТС-Тендер» был продлен: до 12.09.2023г. 15:00 (МСК).

Таким образом, фактически предписание № 066/01/18.1-2971/2023 от 30.08.2023г. заказчиком было исполнено.

В соответствии с п. 1.8.12 Положения о закупках заказчик вправе отменить проведение конкурентной закупки, в том числе участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Решение об отказе от проведения закупки размещается в ЕИС и на электронной площадке в день его принятия.

После окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке Заказчик вправе отменить проведение закупки только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Комиссией установлено, что 05.09.2023г. заказчиком был издан приказ № 69-ах об отмене закупки в связи с изменением потребности в оказании услуг.

05.09.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок и на сайте оператора ЭТП ООО «РТС-Тендер» было размещено извещение об отмене закупки.

Таким образом, Комиссией установлено, что заказчиком предписание № 066/01/18.1-2971/2023 от 30.08.2023г. исполнено: предприняты все необходимые действия, буквально указанные в нем. При этом, обязанности по рассмотрению имеющихся у заказчика на момент внесения изменений в документацию о закупке заявок предписание № 066/01/18.1-2971/2023 от 30.08.2023г. не содержало: при продлении срока подачи заявок на участие в закупке заказчик, руководствуясь своим Положением о закупках, вправе отменить процедуру определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до срока окончания подачи заявок вне зависимости от причин такого решения.

Согласно второму доводу жалобы заявитель указывает, что, объявляя новую закупочную процедуру, он проводит ее 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. ни на первоначальную закупку (извещение № 32312655605), ни на повторно объявленные (извещение № 32312744810, 32312728123) – последний из опубликованных планов закупок размещен на 2022г., а план закупок инновационной продукции не

предполагает наличие в нем информации о закупке услуг по организации и обеспечению горячим питанием обучающихся.

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. Информация об оспариваемой заявителем закупке включена в план закупки (позиция 11).

При этом, 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, обслуживаемой 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 11).

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.

Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «ОМС-Лечебное питание» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице МАОУ СОШ № 13 нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице МАОУ СОШ № 13, оператору электронной торговой площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

*