



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-562/2023

г. Екатеринбург

06.03.2023г.

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 09-30 при участии представителей:

— заявителя в лице ООО «Комбинат общественного питания», — *

— в отсутствие представителя заказчика в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа, заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие,

рассмотрев жалобу ООО «Комбинат общественного питания» (вх. № 3940-ЭП/23 от 27.02.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации питания обучающихся (извещение № 32312123747) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Комбинат общественного питания» (вх. № 3940-ЭП/23 от 27.02.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации питания обучающихся (извещение № 32312123747), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что закупочная документация составлена с нарушениями норм действующего законодательства.

Заслушав доводы представителя заявителя сторон, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 в настоящей статье - 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 пунктом 3.1 части 1 статьи 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 - положение о закупке).

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 частях 3.1 и 3.2 статьи 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 приказом директора МАОУ СОШ № 16 АГО от 16.07.2021г. № 128 (в редакции приказа № 185-08 от 23.09.2022г.) и размещенное на сайте в единой информационной системе в сфере закупок в версии № 10 26.09.2022г.

15.02.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312123747 на оказание услуг по организации питания обучающихся.

Начальная (максимальная) цена договора 2 528 003, 00 руб.

Из первого довода жалобы следует, что заказчиком неправомерно, по мнению заявителя, установлен такой нестоимостной критерий оценки поступивших на участие в закупке заявок, как «количество решений судов за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договорам, за историю деятельности участника», поскольку не позволяет выявить лучшие условия исполнения обязательств по договору.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Статьей 3.4 Закона о закупках предусмотрены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (ч. 1 ст. 3.4 Закона о закупках).

В силу ч. 19.5 ст. 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участникам такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

В силу ч. 19.2 ст. 3.4 Закона о закупках в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

Не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи (ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках).

Для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона (ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках).

Согласно п.п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
- 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «оказание услуг по организации питания обучающихся» (п. 1 извещения о проведении закупки).

В соответствии с п. 4 Критерии выбора победителя закупочной документации заказчиком установлен, в том числе, следующий показатель нестоимостного критерия оценки поступивших на участие в закупке заявок:

ПОКАЗАТЕЛЬ (Кз4): Количество решений судов за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договорам, за историю деятельности участника	Максимум 100 баллов	Кз4=0,3 (30%)
<p>Подтверждением количества решений судов за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договорам, за историю деятельности участника является представленный участником закупки в составе заявки на участие в запросе предложений следующий Комплект документов:</p> <ul style="list-style-type: none"> - заполненная форма - Примерная форма №1 - заполненная форма - Примерная форма №4 <p>Дополнительно, Заказчик имеет право получить сведения по решениям судов за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договорам, за историю деятельности участника самостоятельно с помощью с помощью официальных источников (официального сайта арбитражного суда, контур.фокус и тд)</p>		

Вторая часть заявки на участие в закупке должна содержать информацию и документы:

4) А также вторая часть заявки должна содержать информацию и документы, в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (форма 4, 5 и иные документы, предусмотренные разделом 4 Критерии выбора победителя) (пп. 4 п. 2.1.5 закупочной документации).

Согласно п. 2.3.1 закупочной документации комиссия по осуществлению закупок осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в запросе предложений на основании критериев оценки заявок, установленных в документации о закупке.

В соответствии с п. 2.3.3 закупочной документации победителем запроса предложений признается участник закупки, заявка на участие, в запросе предложений которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В силу требований п. 2.3.5 закупочной документации критерии оценки и сопоставления заявок в запросе предложений устанавливаются в соответствии с Разделом «Критерии» настоящей закупочной документации.

Проанализировав содержание указанного показателя по нестоимостному критерию, Комиссия установила, что заказчиком в документации о закупке не установлен порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами для надлежащего присвоения баллов участникам закупки по вышеуказанному критерию оценки.

Вместе с тем вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

Таким образом, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

Кроме того, Комиссия поясняет, что при оценке заявок по критерию у участников закупки, обладающих различным количеством фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или

третьими лицами (так, например: 1 случай расторжения соответствующего договора или 5 случаев уклонения участника закупки от заключения договора) будет вычтено одинаковое количество баллов (5 баллов), что не позволяет заказчику выявить лучшие условия исполнения договора и объективно оценить заявки участников закупки по указанному критерию оценки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика, установившего ненадлежащий критерий и порядок оценки заявок участников закупки нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, что содержит признаки события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Исходя из второго довода жалобы следует, что заказчик также неправомерно установил порядок оценки поступивших на участие в закупке заявок по такому показателю нестоимостного критерия, как «Срок осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания». Заявитель считает, что подтверждением срока осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания не может являться представленный участником закупки в составе заявки на участие в запросе предложений комплект документов, включающий обязательно копию первого с начала осуществления деятельности участника закупки (регистрации участника закупки в качестве юридического лица либо индивидуального предпринимателя) договора (контракта), заключенного с заказчиком, предметом которого является оказание услуг по организации питания, и копии документов, подтверждающих факт приёма оказанных по данному договору (контракту) услуг. В обоснование своей позиции представитель общества заявил, что в соответствии с действующим законодательством срок хранения документов бухгалтерского баланса составляет 5 лет после истечения срока действия договора, в связи с чем, действующее законодательство предоставляет возможность уничтожения договоров, а также документов, подтверждающих факт приёма оказанных услуг, по истечении 5 лет с момента прекращения обязательства по договору, что исключает возможность их предоставления в связи с их физическим отсутствием.

Комиссией установлено, что заказчиком в п. 4 Критерии выбора победителя закупочной документации заказчиком установлен, в том числе, следующий показатель нестоимостного критерия оценки поступивших на участие в закупке заявок:

<u>ПОКАЗАТЕЛЬ (Кз3):</u> Срок осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания	Максимум 100 баллов	Кз3=0,2 (20%)
<p>Показатель "Срок осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания" оценивается следующим образом:</p> <p>Подтверждением срока осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания является представленный участником закупки в составе заявки на участие в запросе предложений следующий Комплект документов:</p> <ul style="list-style-type: none"> - Копия первого с начала осуществления деятельности участника закупки (регистрации участника закупки в качестве юридического лица либо индивидуального предпринимателя) договора (контракта), заключенного с заказчиком, предметом которого является оказание услуг по организации питания, и копии документов, подтверждающих факт приёма оказанных по данному договору (контракту) услуг. - Заполненная форма - Примерная форма №1. <p>Учитывается количество полных лет осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания, исчисляемого с даты заключения первого с начала осуществления деятельности участника закупки (регистрации участника закупки в качестве юридического лица либо индивидуального предпринимателя), договора (контракта), заключенного с заказчиком, предметом которого является оказание услуг по организации питания исполненного в полном объёме.</p> <p>Срок осуществления деятельности участника закупки на рынке оказания услуг по организации питания, по которому не представлен предусмотренный документацией Комплект документов не учитывается при оценке.</p>		

Проанализировав установленный заказчиком порядок оценки поступивших на участие в закупке заявок по вышеназванному показателю нестоимостного критерия, Комиссия пришла к выводу, что оспариваемый порядок нарушает принцип равноправия, справедливости и отсутствия дискриминации в отношении участников закупки, поскольку потенциально допускает ситуацию, при которой наименьшее количество баллов будет присуждено хозяйствующему субъекту, который находится на рынке непродолжительное время, однако, при этом, это еще не может свидетельствовать об отсутствии у такого участника надлежащего опыта, достаточного и необходимого для исполнения обязательств по договору. Кроме того, в неравном положении будут находиться и те лица, которые осуществляют свою деятельность на рынке продолжительное время, однако, которые в силу предоставленных законом правомочий по уничтожению договоров, а также документов, подтверждающих факт приёма оказанных услуг, по истечении 5 лет с момента прекращения обязательства по договору, не могут предоставить требуемые порядком оценки сведения в связи с физическим отсутствием требуемых документов,

что также еще не может свидетельствовать об отсутствии у хозяйствующего субъекта надлежащего опыта, достаточного и необходимого для исполнения обязательств по договору.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика, установившего ненадлежащий критерий и порядок оценки заявок участников закупки нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, что содержит признаки события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Комбинат общественного питания» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа выявлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, пп.пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа, оператору электронной торговой площадки выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, подготовившего/утвердившего в единой информационной системе в сфере закупок документацию по закупке № 32312123747, 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.

*



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-562/2023

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки

г. Екатеринбург

06.03.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

*

на основании решения № 066/01/18.1-562/2023 от 06.03.2023г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа **в срок до 03 апреля 2023 года** устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-562/2023 от 06.03.2023г., путем отзыва карточки договора (в случае ее направления), отмены составленных в ходе проведения закупки протоколов (извещение № 32312123747), внесения изменений в документацию о закупке в части устранения выявленных нарушений, продления срока подачи заявок на участие в закупке и завершения процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках.
2. Оператору электронной торговой площадки обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.
3. Заказчику в лице МАОУ «Средняя общеобразовательная школа №16» Асбестовского городского округа **в срок до 04 апреля 2023 года** предоставить в Свердловское УФАС России подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: to66@fas.gov.ru.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

*