



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-2777/2022

г. Екатеринбург

26.08.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице Муниципальное автономное общеобразовательное учреждение средняя общеобразовательная школа № 3 Малышевского городского округа (далее - МАОУ СОШ № 3 МГО), ,
— заявителя в лице ИП Гудковой Ж.В.,

рассмотрев жалобу ИП Гудковой Ж.В. с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ СОШ № 3 МГО, его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации питания обучающихся в МАОУ СОШ № 3 в 2022 году (извещение № 32211595274) 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 ИП Гудковой Ж.В. (вх. № 5511-ЭП/22 от 15.08.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МАОУ СОШ № 3 МГО, его комиссией Закона о закупках при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации питания обучающихся в МАОУ СОШ № 3 в 2022 году (извещение № 32211595274), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает на то, что положения закупочной документации нарушают нормы действующего законодательства, а также на то, что заявка участника закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. оценена закупочной комиссией в нарушение порядка, предусмотренного закупочной документацией, а также допущена до участия в закупке в нарушение требований закупочной документации. Просит признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заявителя, заказчика, 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.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МАОУ СОШ № 3 МГО (далее по тексту - Положение) утвержденного наблюдательным советом и размещенного в единой информационной системе 03.08.2022г. в редакции № 8.

03.08.2022г. в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение № 32211595274 и закупочная документация на оказание услуг по организации питания обучающихся в МАОУ СОШ № 3 в 2022 году.

Начальная (максимальная) цена договора 1 854 928,00 руб.

Комиссия обращает внимание на то, что по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

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 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 2 статьи 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 установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в закупке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в части обжалования положений закупочной документации.

Комиссия также отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 11.08.2022г.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, заявитель не может обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки, в связи с чем у комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

Согласно 2 ст. 38 Положения извещение о проведении запроса предложений в электронной форме должно содержать информацию предусмотренную частью 2 статьи 16 настоящего Положения.

В силу ч. 3 ст. 38 Положения документация должна содержать сведения указанные в части 3 статьи 16.

Согласно 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 16 Положения в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В силу ч. 4 ст. 38 Положения критериями оценки и сопоставления предложений могут быть критерии, указанные в части 13 статьи 25 настоящего Положения, а также иные критерии, установленные Заказчиком в Документации к запросу предложений.

Согласно ч. 13 ст. 25 Положения для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в открытом конкурсе, Комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям, указанным в конкурсной документации.

При этом критериями оценки заявок на участие в открытом конкурсе могут быть критерии:

1) цена договора, цена единицы продукции; Цена может быть установлена неизменной.

2) срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

3) условия оплаты товара, работ, услуг;

4) функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара;

5) качество технического предложения участника процедуры закупки при осуществлении закупки работ, услуг;

б) квалификация участника процедуры закупки при осуществлении закупок товара, работ, услуг, в том числе:

а) обеспеченность материально-техническими ресурсами при осуществлении закупок работ, услуг;

б) обеспеченность кадровыми ресурсами при осуществлении закупок работ, услуг;

в) опыт и репутация участника процедуры закупки при осуществлении закупок товара, работ, услуг;

г) наличие, степень внедрения действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля);

д) дополнительные подкритерии, установленные при осуществлении закупок работ, услуг (данный критерий применяется при проведении запроса предложений и конкурентных переговоров);

7) срок предоставляемых гарантий качества товара, работ, услуг.

8) иные критерии установленные в документации.

Приложением № 1 к закупочной документации определены критерии и порядок оценки заявок на участие в закупке, а именно:

Оценка заявок осуществляется с использованием следующих критериев оценки, в том числе:

№ п/п	Критерии	показатель	Предложения по критерию (показателю)	Значимость показателя критерия оценки	Значимость критериев %
-------	----------	------------	--------------------------------------	---------------------------------------	------------------------

1	Цена договора – цена неизменна	Российский рубль	1 854 928,00 (один миллион восемьсот пятьдесят четыре тысячи девятьсот двадцать восемь) рублей 00 копеек.	100	20%
2	Качество работ, услуг и (или) квалификация участника закупки при размещении заказа на оказание услуг:			100	80%
2.1.	опыт и репутация участника процедуры закупки при осуществлении закупок товара, работ, услуг – общее количество исполненных участником закупки договоров на оказание услуг по организации питания в общеобразовательных учреждениях, организациях отдыха и оздоровления детей.	Количество исполненных участником закупки договоров		80	
2.2.	Наличие разработанной системы менеджмента безопасности пищевой продукции, основанной на принципах ХАССП, подтвержденное наличием сертификата о соответствии требованиям ГОСТ Р ИСО 22000-2019 (ISO 22000:2018).	Есть/нет		5	
2.3.	обеспеченность кадровыми ресурсами при осуществлении закупок работ, услуг – наличие у участника закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации : Наличие у участника закупки специалистов : «инженер-технолог» - 1 специалист Наличие у участника закупки специалистов : «повар» с квалификацией не ниже 4 разряда - 20 специалистов со стажем работы по специальности не менее 3-х лет.	Есть/нет		15	

В силу п. 1.2 Приложения № 1 к закупочной документации по подкритерию: «Наличие разработанной системы менеджмента безопасности пищевой продукции» оценка производится следующим образом:

Подтверждается сертификатом. Баллы начисляются в зависимости от наличия/отсутствия сертификата, подтверждающего наличие системы менеджмента безопасности пищевой продукции .

Максимальное значение - 100 баллов. Значимость подкритерия 5.

Наличие подтверждающих документов	Кол-во баллов
0 сертификатов (отсутствуют)	0 баллов
1 сертификат	100 баллов

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные

заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

11.08.2022г. закупочной комиссией заказчика проведена процедура рассмотрения и оценки поступивших заявок (две стадии), по итогам которой составлены протоколы, подписанные всеми членами закупочной комиссии, принимавшими участие в указанной процедуре, размещенные в единой информационной системе 11.08.2022г.

Согласно указанным протоколам, заявка участника закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. признана соответствующей требованиям закупочной документации и допущена до участия в закупке, при этом по показателю «Наличие разработанной системы менеджмента безопасности пищевой продукции, основанной на принципах ХАССП» заявке присвоено 0 баллов.

Комиссией установлено, что заявка участника закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. в качестве подтверждения наличия разработанной системы менеджмента безопасности пищевой продукции, основанной на принципах ХАССП, приложены сертификаты, выданные физическим лицам, подтверждающие соответствие указанных лиц требованиям, предъявляемым к аудиторам внутренних проверок системы менеджмента качества на соответствие стандарту ГОСТ Р ИСО 22000-2019 (ISO 22000:2018).

Вместе с тем, чтобы подтвердить наличие безопасности пищевой продукции (СМБП), необходим один действующий сертификат ГОСТ Р ИСО 22000-2019 (ISO 22000:2018), выданный предприятию, свидетельствующий о том, что имеющаяся у него система менеджмента безопасности пищевой продукции соответствует требованиям ГОСТ Р ИСО 22000-2019 (ISO 22000:2018).

Указанный сертификат в заявке участника закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. отсутствовал.

Приложенные в заявке участника закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. сертификаты на физических лиц, являющихся аудиторами системы менеджмента безопасности пищевой продукции, подтверждают их квалификацию и дают право проводить проверки в качестве аудиторов, но не могут подтверждать наличие у участника закупки разработанной системы менеджмента безопасности.

Таким образом, Комиссией установлено, что закупочной комиссией заказчика правомерно не приняты к оценке приложенные участником закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. в составе заявки сертификаты, и по показателю «Наличие разработанной системы менеджмента безопасности пищевой продукции, основанной на принципах ХАССП» заявке правомерно присвоено 0 баллов.

Доказательств обратного Комиссии не представлено.

Также Комиссия обращает внимание, что в соответствии с п. 3 ст. 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Частью 1 ст. 10 ГК РФ установлено, что не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно пункту 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Целью участия в закупке является победа и заключение контракта по результатам проведения закупки.

Комиссией, что заявка участника закупки в лице ИП Гудковой Ж.В. признана соответствующей требованиям документации, указанной заявке по критерию «Цена договора» присвоено максимальное количество баллов, что его прав и законных интересов не нарушает.

Ввиду того, что участники должны действовать из принципов, закрепленных в п. 3 ст. 1, п.5 ст.10 ГК РФ - добросовестности действий участников гражданских правоотношений, жалоба лица на неправомерное признание заявки подателя жалобы соответствующей требованиям закупочной документации может расцениваться как злоупотребление правом со стороны такого лица.

Кроме того, в соответствии с п. 5 ч.6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Однако заявитель жалобы не представил Комиссии доказательств, подтверждающих, что указанные действия заказчика повлияли на права и законные интересы заявителя жалобы.

Ввиду вышеизложенного у комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы заявителя в части оспаривания допуска заявки ИП Гудковой Ж.В. до участия в закупке.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ИП Гудковой Ж.В. признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице МАОУ СОШ № 3 МГО, его комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице МАОУ СОШ №19 МГО, закупочной комиссии 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.