### **РЕШЕНИЕ № 180/2021-КС**

по делу № 023/06/56.1-499/2021 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

08 февраля 2021 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

 рассмотрев жалобу ООО «Формула Вкуса-Тихорецк» (далее – Заявитель) на действия администрации МО Ленинградский район при проведении конкурса с ограниченным участием: «Оказание услуг по организации и обеспечению питанием школьников» (извещение № 0318300006220000158) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель в жалобе указывает, что конкурсная документация составлена с нарушением Закона о контрактной системе.

Представителем уполномоченного учреждения представлены письменные пояснения по существу жалобы, с доводами которой представитель не согласился.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

25.12.2020г. Уполномоченным учреждением - администрацией МО Ленинградский район проводился конкурс с ограниченным участием: «Оказание услуг по организации и обеспечению питанием школьников» (извещение № 0318300006220000158).

Начальная (максимальная) цена контракта – 82 200 855,54 рублей.

Согласно ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с ч. 3 ст. 56 Закона о контрактной системе при проведении конкурса с ограниченным участием применяются положения настоящего Федерального закона о проведении открытого конкурса с учетом особенностей, определенных настоящей статьей.

Согласно п. 2) ч. 3 ст. 54.2 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме наряду с информацией, предусмотренной [статьей 42](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_356065/57e264699075c4dccf33283209e1d93f4bc1a3d1/#dst100498) настоящего Федерального закона, указываются: требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса в электронной форме, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в электронной форме в соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_356065/be7f337d9b35705ac035531878c8d15c2b09b36d/#dst100336) настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам открытого конкурса в электронной форме в соответствии с [частью 1.1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_356065/be7f337d9b35705ac035531878c8d15c2b09b36d/#dst101710) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, [дополнительные требования](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_360043/014906d977484516138e3381c96cec54897c386e/#dst100014), в том числе к наличию:

1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;

2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;

3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;

4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно ч. 4 ст. 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

В Извещении установлены требования к участникам:

|  |  |
| --- | --- |
| Преимущества | Не установлены |
| Требования к участникам | 1 Требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (в соответствии с частью 5 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ) установлено2 Единые требования к участникам закупок в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ Требования в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 ФЗ-44 к лицам, осуществляющим поставку товаров, являющихся объектом закупки и перечень предоставляемых документов (или копий таких документов): Не установлены. 2. Требования к участникам конкурса с ограниченным участием в электронной форме в соответствии с пунктами 3-5, 7-11 части 1 статьи 31 № 44-ФЗ. Установлены\*. \* пункт 8 части 1 статьи 31 № 44-ФЗ требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности установлено, только если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.3 Требования к участникам закупок в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ Установлено. В реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) должна отсутствовать информация об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.4 Требования к участникам закупок в соответствии с частью 2 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ Установлены требования в соответствии с п. 6 приложения № 2 ПП РФ № 994 . 1 Требования в соответствии с п. 6 приложения № 2 ПП РФ № 99 Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за последние три года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс. |

На основании п.6) Приложения № 2 к постановлению Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление Правительства РФ № 99 от 04.02.2015 года) устанавливаются дополнительные требования к участникам закупки при оказании услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, закупаемых для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, организаций отдыха детей и их оздоровления в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 500 000 рублей.

Дополнительные требования к участникам закупки: наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, заключенного в соответствии с [Федеральным законом](https://base.garant.ru/70353464/) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или [Федеральным законом](https://base.garant.ru/12188083/) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за последние три года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс.

Документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям: копия ранее исполненного контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных в соответствии с [Федеральным законом](https://base.garant.ru/70353464/) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», либо в реестре договоров, заключенных по результатам закупок в соответствии с [Федеральным законом](https://base.garant.ru/12188083/) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и копия (копии) документа (документов) о приемке поставленного товара, оказанной услуги.

При этом, п.6) Приложения №2 к Постановления Правительства РФ № 99 от 04.02.2015 года распространяется на случаи отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также дополнительные требования к участникам закупки **путем проведения конкурсов с ограниченным участием.**

Аналогичные требования установлены в п. 19.1 Раздела 1 «Информационная карта» установлено:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 19.1 | Дополнительные требования к участникам конкурса с ограниченным участием в электронной форме в соответствии с частью 2 статьи 31 № 44-ФЗ | Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за последние три года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс. |

В п. 45.1 Раздела 11 установлены требования к содержанию и составу заявки на участие в конкурсе с ограниченным участием в электронной форме: *копия ранее исполненного контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", либо в реестре договоров, заключенных по результатам закупок в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", и копия (копии) документа (документов) о приемке поставленного товара, оказанной услуги.*

Таким образом, Заказчиками правомерно установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства РФ от 04.02.2015г №99.

Из пояснений уполномоченного учреждения следует, что конкурсная документация содержит Раздел 8 «Изменения условий контракта», где указаны все возможные случаи изменения условий контракта, предусмотренные действующим законодательством. Данный раздел является типовым, рекомендованным регулятором контрактной системы Краснодарского края - департаментом по регулированию контрактной системы Краснодарского края. При оказании услуг по организации питания, положения раздела, относящиеся к строительству, реконструкции и капитальному ремонту применятся не будут. Кроме того, в Разделе 8 так и указывается «в случаях...», «если...» и т.п. Таким образом, положения данного раздела не могут повлиять на подачу заявки потенциальным участником.

В жалобе Заявитель указывает, что в документации отсутствуют положения, регламентирующие отклонение заявки участника в случае несоответствия его установленным дополнительным требования, предусмотренным ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Представитель уполномоченного учреждения с указанным доводом не согласился, из пояснений следует, что в пункте 3.2 Раздела 9 «Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе с ограниченным участием в электронной форме» документации закупки указано:

«3.2. Заявка на участие в конкурсе с ограниченным участием в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным конкурсной документацией:

1) в случае непредставления документов и информации, предусмотренных пунктами 1 - 3, 7 части 6 статьи 54.4 № 44-ФЗ, либо несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным конкурсной документацией;

2) в случае наличия в документах и информации, предусмотренных частью 11 статьи 24.1, частями 4 и 6 статьи 54.4 № 44-ФЗ, недостоверной информации на дату и время рассмотрения вторых частей заявок на участие в таком конкурсе;

3) в случае несоответствия участника такого конкурса требованиям, установленным конкурсной документацией в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 № 44-ФЗ;

4) в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 № 44-ФЗ;

5) в случае непредставления документов, предусмотренных пунктом 5 части 6 статьи 54.4 № 44-ФЗ, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг, в отношении которых установлен запрет, предусмотренный статьей 14 № 44-ФЗ, а также по основаниям, предусмотренным частью 4 статьи 54,7».

Таким образом, указанный Заявителем довод не находит своего подтверждения.

Согласно п. 2) ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия: об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Заявитель утверждает, что установленные в пункте 3.6 раздела 7 «Проект контракта» документации положения противоречат статьи 34 Закона о контрактной системе. Представитель уполномоченного учреждения с указанным доводом не согласился, из пояснений следует, что в п.3.6 «Проекта контракта» дублирует положения п. 2) ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

В п.3.6 «Проекта контракта» установлено: «Заказчик уменьшает сумму, подлежащую уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком».

Таким образом, указанный Заявителем довод не находит своего подтверждения, информация в проекте контракта соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Заявитель в жалобе указывает о противоречии в местах оказания услуг, указанных в контракте, а именно:

П.1.5 Исполнитель оказывает услуги по обеспечению питанием школьников по месту нахождения Заказчика: Краснодарский край,....

П.1.6 Исполнитель обеспечивает приготовление завтраков и обедов в столовой Заказчика, переданный ему по договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом, заключенным в соответствии с п. 10) ч. 1 ст. 17.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-Ф3 «О защите конкуренции»

П 6.2.6 Исполнитель должен привозить продовольственное (пищевого) сырье, полуфабрикаты и готовую пищевую продукцию в столового заказчика в соответствии с СанПиНом 2.3/2.4.3590-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к организации общественного питания населения» пунктом 3.14. Лица, сопровождающие продовольственное сырье и пищевую продукцию в пути следования и выполняющие их погрузку и выгрузку, должны использовать рабочую одежду с учетом ее смены по мере загрязнения.

Представитель уполномоченного учреждения с указанным доводом не согласен, из пояснений следует, что Исполнитель оказывает услуги, то есть организует питания для школьников по адресу Заказчика. Исполнителю не передается оборудование и кухня в целом, исполнителю передается отдельное помещение пищеблока (столовой), в котором он осуществляет все необходимые процедуры для приготовления к завтраку и обеду. Именно не приготовления блюд, а приготовления к выдаче завтраков и обедов. Положения, указанные в пункте 6.2.6 проекта контракта, полностью цитируют требования СанПиН 2.3/2.4.3590-20, предъявляемые к исполнителю к сотрудникам исполнителя при транспортировке блюд.

Заявитель указывает на то, что Заказчик был обязан требовать в составе второй части заявки «... *предоставлении Исполнителем декларации о соответствии, являющейся обязательной к предоставлению согласно требованиям, пункта 2.4 СанПиН 2.3/2.4.3590-20 «Санитарно- эпидемиологические требования к организагции общественного питания населения»* ...».

Однако установление данного требования является прямым ограничением. Во-первых, согласно указанного Заявителем пункта 2.4 СанПиН 2.3/2.4.3590-20:

«2.4. Реализация пищевой продукции предприятий общественного питания вне предприятия общественного питания без оказания услуг общественного питания должна осуществляться при наличии документов, подтверждающих их соответствие обязательным требованиям (свидетельство о государственной регистрации, декларация о соответствии)».

В указанной норме говорится, о реализации продукции **без** оказания услуг общественного питания. В данной закупке осуществляется оказание услуг общественного питания (как видно из объекта закупки).

Во-вторых, согласно этому же пункту 2.4 «Предоставление документов подтверждающих соответствие пищевой продукции обязательным требованиям (свидетельство о государственной регистрации, декларация о соответствии), не требуется при реализации готовых блюд, напитков, кулинарных и кондитерских изделий, изготавливаемых в предприятиях общественного питания и реализуемых при оказании услуг общественного питания, как на месте изготовления, так и вне его по заказам, в том числе путем доставки потребителю, продажи на вынос, кейтеринга».

В-третьих, ничто не запрещает исполнителю привлекать субподрядчиков из числа лиц, отвечающих всем действующим санитарным нормам и иным законным требованиям.

Таким образом, довод заявителя о необходимости установления таковых требований является необоснованным.

В пункте 6.2.8. проекта контракта указано «...*Исполнитель по согласованию с заказчиком организовывает ремонт помещения (в соответствии с ст. 695 Гражданского кодекса РФ*) в каникулярное время или, когда школа закрыта на ремонтные работы, *а также нести расходы по его содержанию: чистка канализации - в случае засора канализации на пищеблоке обеспечить её очистку силами своих работников или с привлечением специализированной службы для оказания данной у слуги.*..».

Указанные требования установлены в полном соответствии со ст.695 ГК РФ. Кроме того, указано, что работы, в случае их необходимости (при порче исполнителем согласно ГК РФ) будут проводится в не учебное время. Таким образом, довод Заявителя о том, что работы будут осуществляться непосредственно при осуществлении питания школьниками не обоснован.

В соответствии с пунктом 5.2.1. «Проекта контракта» Заказчик предоставляет заявку о количестве питающихся детей до конца дня, предшествующему дню. Услуги оказываются в соответствии с заявками по количеству питающихся детей, и оплачиваются по факту оказанных услуг в соответствии с пунктом 3.7 проекта контракта. Оплата услуг производится по безналичному расчету денежными средствами Заказчика путем перечисления денежных средств на счет Исполнителя в следующем порядке: по факту выполненных услуг, в течение 30 (тридцати) дней после подписания акта об оказании услуг на основании счета (счет-фактуры для плательщиков НДС).

В указанной Заявителем школе проектная вместимость составляет 340 человек. При этом, потребность школы основывалась, в том числе, и с учетом будущего учебного года 2021-2020, с учетом заявленного увеличения количества учащихся.

В разделе 10 «Критерии оценки заявок на участие в конкурсе с ограниченным участием в электронной форме и величины их значимостей» документации установлены следующие критерии оценки заявок на участие в конкурсе:

- «Цена контракта»: значимость критерия - 60%;

- «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации (нестоимостной)»: значимость критерия - 40%.

Согласно п. 8) ч. 1 ст. 54.3 Закона о контрактной системе Конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать: критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч. 8 ст. 32 Закона о контрактной системе [Порядок](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_355881/0b7a38f12fdc6a011c75ed2fc8ef05a364d799f6/#dst100013) оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе [предельные величины](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_355881/8d7c9b1fe75ffd4fffc0cbc6bcbfbf18941027ff/#dst100125) значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок, окончательных предложений участников закупки в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в [пунктах 1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_356065/ea8c17c4464ffb60a181b8f4e8c2597cd4b70685/#dst1203) и [2 части 1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_356065/ea8c17c4464ffb60a181b8f4e8c2597cd4b70685/#dst100364) настоящей статьи.

Согласно пункта 11) постановления Правительства Российской Федерации от 28 ноября 2013 г. № 1085 «Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление) установлено, что для оценки заявок (предложений) по каждому критерию оценки используется 100-балльная шкала оценки. Если в соответствии с пунктом 10 Правил в отношении критерия оценки в документации о закупке заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

В документации закупки Заказчиком определено, что принимаются соответствующие отзывы по контрактам (договорам) заключенным не ранее 1 января 2017 года в соответствии с 44-ФЗ и/или 223-ФЗ и содержащимися в реестре контрактов и/или реестре договоров на сайте ЕИС и/или реестре договоров на сайте ЕИС.

Заявитель указывает, что наличие положительного отзыва не предусмотрено 44-ФЗ, а также Заказчик не принимает отзывы на оказание услуг общественного питания в лечебных и оздоровительных учреждениях.

Наличие данных писем не является критерием допуска к участию в конкурсе, не ограничивает количество участников. Данный довод согласуется с позицией по делу №А32-3258/2019 от 01.04.2019г.

 Кроме того, согласно информации размещенной в ЕИС Заявитель является поставщиком по государственным контрактам.

Таким образом, требования, установленные в конкурсной документации не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Формула Вкуса-Тихорецк» необоснованной.
2. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318300006220000158).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.