

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Пермскому краю**

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ООО «Свет и Музыка Н»

630091, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 58

maslakov@asiamusic.ru

**МАУ ДО «Детская школа искусств №14
«Грани» г. Перми**

614105, г. Пермь, п. Новые Ляды, ул. 40 лет
Победы, д. 20

dshi14@yandex.ru

Закупочная комиссия

**МАУ ДО «Детская школа искусств №14
«Грани» г. Перми**

614105, г. Пермь, п. Новые Ляды, ул. 40 лет
Победы, д. 20

dshi14@yandex.ru

Электронная торговая площадка

**«Универсальная электронная торговая
площадка»**

info@estp.ru

support@estp.ru

Дело № 059/07/3-420/2021

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Свет и Музыка Н» (вх. № 006119)

«27» апреля 2021 г.

г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1

Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми – <...> (по доверенности), без участия ООО «Свет и Музыка Н» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу ООО «Свет и Музыка Н» (вх. № 006119) (далее – заявитель) на действия МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми (ИНН: 5904081771), Закупочной комиссии МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми (далее – организатор торгов) при организации и проведении конкурса в электронной форме на поставку клавишных музыкальных инструментов для нужд МАУ ДО "Детская школа искусств № 14 "Грани" г. Перми (извещение № 32110097830, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

12.04.2021 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которой указывают на неправомерное отклонение заявки от участия в закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы и отзыв на жалобу, в котором указывает на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 N 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу 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 N 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года

№ 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

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.

2 .При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке Муниципального автономного учреждения дополнительного образования города Перми «Детская школа искусств № 14 «Грани» (далее – Положение), Извещением о проведении конкурса в электронной форме (далее – Извещение), Документацией открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку клавишных музыкальных инструментов для нужд Муниципального автономного учреждения дополнительного образования города Перми Детская школа искусств № 14 «Грани» (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 18.03.2021 г., дата окончания подачи заявок – 07.04.2021 г., дата подведения итогов закупки – 10.04.2021 г.

Согласно Протоколу заседания закупочной комиссии «МАУ ДО Детская школа искусств № 14 Грани г. Перми» от 09.04.2021 г., заявка, поданная Заявителем, была отклонена по причине несоответствия продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации, участником указана недостоверная информация о предлагаемом к поставке товаре (фактические технические характеристики предлагаемого участником товара – с наименованием «Рояль

СОНАТА РБК» и Пианино Акустического «СОНАТА ПН-121» не соответствуют требованиям, указанным в ТЗ документации Заказчика), в Предложении участника закупки указана недостоверная информация о технических характеристиках Рояля СОНАТА-РБК и Пианино Акустического СОНАТА ПН-121.

Заявитель, не согласившись с отклонением поданной им заявки, обратился в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой указывает, что заявка отклонена неправомерно. В жалобе отмечается, что в случае нахождения Заказчиком в открытых источниках характеристик предлагаемых инструментов, данной информацией нельзя руководствоваться при принятии решений о допуске заявки, поскольку данная информация носит справочный характер.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные принципы закреплены п. 3.1 Положения.

В силу части 6 статьи 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.

Аналогичные положения указаны в п. 5.17 Положения.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- 2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в

отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами

Аналогичные правила установлены в п. 5.10 Положения.

В соответствии с п. 2 раздела 4 главы 2 Документации, характеристики и количество поставляемого товара определены в Главе IV «Техническое задание» Документации.

Согласно п. 3 раздела 7 главы 2 Документации, показатели о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара должны быть не ниже показателей, установленных в Главе IV «Техническое задание». При описании условий и предложений участник закупки должен применять общепринятые обозначения и наименования в соответствии с требованиями действующих нормативных правовых актов Российской Федерации, если иное не указано в Главе IV «Техническое задание».

Подпунктом 5.2 п. 4 раздела 12 главы 2 Документации, установлено, что одним из оснований для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе является несоответствие показателей, функциональных характеристик (потребительских свойств) и качественных характеристиках товара, услуг, предложенных участником закупки в заявке на участие в открытом конкурсе, показателям, установленным в Главе IV «Техническое задание».

В соответствии с п. 3 главы 4 Документации (Техническое задание), функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные

характеристики, количество поставляемого товара указываются в соответствии с Приложением № 1 к Техническому заданию.

В Приложении №1 к Техническому заданию Заказчиком указаны требования к поставляемым товарам: Рояль «YAMAHA GB1KPE» (или эквивалент) и Пианино Акустическое «Беларусь» (или эквивалент).

В случае предложения эквивалентного товара, участнику закупки необходимо указать соответствующие Техническому заданию функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные характеристики предлагаемого товара.

На обозрение Комиссии Пермского УФАС России была представлена заявка Заявителя.

Из содержания Технического предложения в составе заявки ООО «Свет и Музыка Н» Комиссией Пермского УФАС России установлено, что Заявителем предлагается к поставке Рояль СОНАТА РБК и Пианино Акустическое СОНАТА ПН-121.

По результатам сравнительного анализа указанных в Техническом предложении функциональных характеристик (потребительских свойств), качественных характеристик предлагаемых к поставке ООО «Свет и Музыка Н» товаров установлено, что характеристики соответствуют характеристикам, установленным в Техническом задании к Роялю «YAMAHA GB1KPE» (или эквиваленту) и Пианино Акустическое «Беларусь» (или эквиваленту).

Таким образом, Заявителем в Техническом предложении были указаны товары, являющиеся эквивалентом к требуемым товарам, а также соответствующие установленным Заказчиком функциональным характеристикам (потребительским свойствам) и качественным характеристикам.

Согласно представленным возражениям МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми Закупочная комиссия, отклоняя заявку ООО «Свет и Музыка Н», исходила из того, что информация о предлагаемых к поставке клавишных музыкальных инструментов, представленная Заявителем в Техническом предложении, не соответствует действительности. В качестве обоснования своей позиции, Заказчик ссылаясь на характеристики инструментов, указанных на сайте Заявителя (<https://www.svetomuz.ru/>), согласно которым, Рояля модели «СОНАТА РБК» нет в ассортименте Заявителя, характеристики Пианино Акустического СОНАТА ПН-121 не соответствуют характеристикам, изложенным в Техническом предложении.

Таким образом, как усматривается из материалов жалобы, Заказчик на момент принятия решения об отклонении заявки Заявителя руководствовался исключительно сведениями, опубликованными на сайте Заявителя.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения (п. 7).

В рассматриваемом случае Комиссия антимонопольного органа не может согласиться с тем, что информация, публикуемая на сайте Заявителя, а также любого производителя, является исчерпывающей, достаточной, позволяющей делать бесспорный вывод о недостоверности сведений в заявке участника в случае наличия какого-либо расхождения сведений, представленных участником закупки в заявке и публикуемых на официальном сайте. Информация, размещаемая поставщиком и (или) производителем на своем сайте, в первую очередь, носит информационный характер и не всегда может быть актуальна и отражать действительные характеристики товара, поскольку последний может претерпеть модификацию, изменяющую его свойства и функциональные качества, о чем своевременно может быть и не отражено на сайте поставщика и (или) производителя.

В свою очередь, информация, публикуемая на сайте поставщика и (или) производителя может быть воспринята в качестве доказательства предоставления участником закупки недостоверных сведений в заявке лишь в том случае, если сам поставщик и (или) производитель подтвердит актуальность и исчерпывающий характер сведений, публикуемых им на официальном сайте. Таким образом, сведения, публикуемые поставщиком и (или) производителем на сайте, не могут с достоверностью свидетельствовать о представлении участником закупки недостоверных сведений, в случае наличия какого-либо расхождения, вызывающего сомнения.

К тому же, согласно представленным сведениям (вх. №006928) ООО «Азия Мьюзик Компани», являющегося производителем Рояля СОНАТА РБК и Пианино Акустического СОНАТА ПН-121 (далее – Производитель), то есть предлагаемых к поставке ООО «Свет и Музыка Н» клавишных музыкальных инструментов, Производитель имеет возможность выполнять индивидуальные заказы в соответствии с пожеланиями заказчиков. Производителем указано, что у него имеются Пианино Акустическое СОНАТА ПН-121 и Рояль СОНАТА РБК, полностью соответствующие техническим характеристикам, указанным в Техническом предложении Заявителя, а также соответствующие требованиям, указанным в Техническом задании Заказчика(1).

Таким образом, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу, что технические характеристики музыкальных инструментов, указанные Заявителем в Техническом предложении, соответствуют действительности, а также соответствуют требованиям, изложенным в Техническом задании, что было подтверждено Производителем.

Учитывая, что Документацией не предусмотрена обязанность участника закупки представлять доказательства возможности поставки товара в соответствии с характеристиками, указанными в Техническом предложении, Комиссия Пермского УФАС России не находит правовых оснований для признания действий Заказчика по отклонению заявки Заявителя по рассматриваемому основанию правомерными.

Комиссия антимонопольного органа решила, что МАУ ДО «Детская школа искусств № 14 «Грани» г. Перми произвело оценку и отклонило заявку Заявителя по критериям и в порядке, не указанным в документации о закупке, что является нарушением ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

При этом Комиссия Пермского УФАС России обращает внимание, что при заключении договора поставки, в случае установления несоответствия количества и качества поставленного товара сведениям, содержащимся в товарной накладной (универсальном передаточном документе) и (или) Спецификации договора, уполномоченный представитель Заказчика вправе, руководствуясь п. 4.4 проекта договора поставки, являющегося неотъемлемой частью Документации, отказаться от приемки поставленного товара и потребовать замены и (или) доукомплектования (в случае недопоставки) товара.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Признать жалобу ООО «Свет и Музыка Н» (вх. № 006119) (далее – заявитель) на действия МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми (ИНН: 5904081771), Закупочной комиссии МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми (далее – организатор торгов) при организации и проведении конкурса в электронной форме на поставку клавишных музыкальных инструментов для нужд МАУ ДО "Детская школа искусств № 14 "Грани" г. Перми (извещение № 32110097830, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **обоснованной**.

2.Установить в действиях МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми, Закупочной комиссии МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми нарушение ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3.Выдать МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми, Закупочной комиссии МАУ ДО «Детская школа искусств №14 «Грани» г. Перми обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36

(1) Запрос Пермского УФАС России (исх. №04839-21 от 22.04.2021 г.)