

РЕШЕНИЕ №086/07/3-1733/2023

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 15.11.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 20.11.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель комиссии:

- <...>;

Члены комиссии:

- <...>;

- <...>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителей Заявителя ООО <...> генерального директора <...>, <...>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителей заказчика БУ ПО ХМАО-Югры <...> <...>; <...>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя третьего лица ООО <...> генерального директора <...>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя третьего лица ООО <...> директора <...>,

рассмотрев посредством онлайн-видеоконференции жалобу ООО <...> (вх. № 10804-ЭП/23 от 31.10.2023) (далее – Жалоба) на действия БУ ПО ХМАО-Югры <...> при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лазерного сканера для мастерской «Геопространственные технологии» (реестровый номер извещения 32312855544),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба ООО <...> (вх. № 10804-ЭП/23 от 31.10.2023) (далее – Заявитель) на действия БУ ПО ХМАО-Югры <...> (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лазерного сканера для мастерской

«Геопространственные технологии» (реестровый номер извещения 32312855544).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 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.

В случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу части 11 статьи 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.

Согласно материалам дела дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) 23.10.2023 10:00, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 31.10.2023.

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 02.11.2023 исх. № ВТ/7772/23 рассмотрение Жалобы назначено на 09.11.2023. В назначенную дату, в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что для рассмотрения жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений.

На основании изложенного, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России назначила рассмотрение Жалобы на 15.11.2023 в 14 час. 30 мин. В назначенную дату и время рассмотрение Жалобы

состоялось.

Так, Заявитель в своей Жалобе сообщает следующее.

Обществом с ограниченной ответственностью <...> была подана заявка на участие в запросе котировок в электронной форме. Заявке был присвоен порядковый номер 8011.

26.10.2023 08:26 (МСК+2) на электронной площадке www.zakupki.gov.ru был размещен протокол подведения итогов запроса котировок в электронной форме № 3231285544. По результатам рассмотрения комиссией заявка ООО <...> была признана не соответствующей требованиям извещения заказчика (пункт 11 раздела «Документы, входящие в состав заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, включая перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям») и отклонена, а именно по причинам:

1. Наименование и конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, включающие указание на товарный знак (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), промышленные образцы (при наличии). При этом в случае, если иное не предусмотрено извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, поставляемый товар должен быть новым товаром; пункты 27, 28, 29 заявки, отсутствуют наименование программного обеспечения, что не соответствует требованию.

2. Указанное в заявке на участие место происхождения, предложенного к поставке программного обеспечения (пункт 29) не является страной фактического происхождения данного программного продукта.

На основании вышесказанного Заявитель считает отклонение заявки по первому пункту в итоговом протоколе неправомерным в связи с тем, что Заказчик указал на отсутствие сведений, которые не запрашивал в документации, и необоснованно подверг оценке техническое предложение участника по критерию - отсутствие наименования программного обеспечения. В пунктах 27, 28, 29 Заказчиком предложено заполнить графы словом – «наличие», что, как указывает Заявитель, и было отмечено в техническом предложении. Оборудование полностью отвечает запрашиваемым Заказчиком техническим характеристикам, указанным в Приложении № 1 «Техническое задание на поставку лазерного сканера для мастерской «Геопространственные технологии»» к Извещению Заказчика.

Заявитель также считает необоснованным и не существенным по своему запросу выраженное сомнение по поводу страны производства программного обеспечения в пункте 2 Протокола подведения итогов в разделе рассмотрения заявки № 8011: «Указанное в заявке на участие место происхождения, предложенного к поставке программного обеспечения (пункт 29) не является страной фактического происхождения данного программного продукта.».

Заказчик с доводами жалобы не согласился, в связи с чем представил в Управление письменные возражения (вх. № 11088-ЭП/23 от 08.11.2023).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и

утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

В соответствии с пунктом 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг бюджетного учреждения профессионального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры <...> от 30.12.2021 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 13.10.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 8 661 333,32 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 23.10.2023.
4. Количество заявок, поступивших на участие в запросе котировок в электронной форме — 4 заявки.

На основании части 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 описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

Согласно пунктам 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии с Извещением предметом закупки является поставка лазерного сканера для мастерской «Геопространственные технологии», требования к качеству, описание характеристик поставляемого товара и информация о количестве товара указана в Приложении №1 «Техническое задание» к Извещению.

Как пояснил Заказчик в дополнениях к возражениям (вх. № 11309-ЭП/23 от 14.11.2023), объектом закупки является лазерный сканер Leica BLK360 (или эквивалент) в количестве двух комплектов.

В комплектацию входит:

- колпак для переноски прибора;
- совместимое зарядное устройство;
- аккумулятор (не менее 2.6Ач, Li-Ion);
- трипод (совместимый штатив);
- сумка для переноски и хранения лазерного сканера;
- постоянная (бессрочная) лицензия для сшивки и формирования единого проекта из нескольких съемок с сотнями станций;
- программное обеспечение для управления основными параметрами съемки (разрешение санирования, вкл/выкл фото, режима HDR и вспышки), сшивка станций в поле методом «облако к облаку», просмотр данных сканирования в 2D или 3D виде (как всего проекта, так и любой отдельной станции), просмотр фотопанорам со сканера, прикрепление геотегов к конкретной точке облака (тегом может быть фото или видео с планшета, аудио, текст или файл), экспорт облака точек;
- серверное приложение для визуализации, анализа и управления данными трехмерной съемки;

- планшет для управления сканером.

В соответствии с запросом Заказчика, в сторону БУ ПО <...> поступило 3 коммерческих предложения по поставке лазерный сканер Leica BLK360 G1.

Согласно протоколу подведения итогов запроса котировок в электронной форме № 32312855544 от 24.10.2023 года заявка № 8011 (ООО <...>) решением закупочной комиссии была признана не соответствующей требованиям Положения о закупке товаров, работ, услуг бюджетного учреждения профессионального образования Ханты-Мансийского автономного округа - Югры <...> по следующим причинам:

- согласно требованиям извещения о проведении запроса котировок в электронной форме (пункт 11 раздела «Документы, входящие в состав заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, включая перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям») заявка должна содержать «наименование и конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, включающие указание на товарный знак (при наличии)». В пунктах 27, 28, 29 заявки ООО <...> отсутствует наименование программного обеспечения, что не соответствует требованию;

- указанное в заявке на участие место происхождения предложенного к поставке программного обеспечения (пункт 29) не является страной фактического происхождения данного программного продукта.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, на основе анализа заявки Заявителя в части описания объекта закупки, представленной Заказчику на участие в запросе котировок в электронной форме, установила следующее.

В пунктах 27 «Постоянная (бессрочная) лицензия для шивки и формирования единого проекта из нескольких съемок с сотнями станций», 28 «Программное обеспечение для управления основными параметрами съемки (разрешение санирования, вкл/выкл фото, режима HDR и вспышки)», 29 «Серверное приложение для визуализации, анализа и управления данными трехмерной съемки» описания (характеристики) объекта закупки Заявителем указано наличие, но при этом не описаны максимальное и (или) минимальное значение показателей, соответствующих планируемому Заявителем для поставки товара.

По всем пунктам наименований товара, Заявителем указана страна происхождения — Швейцария.

Согласно подпунктам 11, 13 пункта «Документы, входящие в состав заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, включая перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям» Извещения Заказчиком котировочная заявка должна содержать следующие сведения и документы:

- наименование и конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, включающие указание на товарный знак (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), промышленные образцы (при наличии). При этом в случае, если иное не предусмотрено извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, поставляемый товар должен быть новым товаром;

- наименование страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого Заказчику при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 10.2 раздела 10 «Рассмотрение заявок на участие в конкурентной закупке» Положения при рассмотрении первых частей заявок на участие в конкурентной закупке в электронной форме комиссия отклоняет заявку в случае непредоставления документов и информации, предусмотренных извещением о закупке и (или) документацией о закупке, или предоставление недостоверной информации.

Как пояснил Заказчик, не указание сведений, установленных в техническом задании при их наличии, существенным образом препятствует закупочной комиссии оценить соответствие заявки критериям, предъявляемым к товару, в отношении которого проведена закупка. Кроме того, как указал Заказчик, оценить соответствует оборудование и программное обеспечение запрашиваемым Заказчиком техническим характеристикам либо нет, возможно только при предоставлении сведений об этих технических характеристиках и наименовании товара и программного обеспечения.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона; о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции (пункт 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках).

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России при этом обращает внимание, что, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Закона о закупках отсутствуют.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает, что Заявитель, будучи участником, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации, в связи с чем презюмируется, что условия проведения конкурентной процедуры ему ясны и понятны.

Между тем, на момент окончания подачи заявок на участие в запросе котировок в электронной форме было подано 4 заявки, 2 из них были допущены к участию в проводимой закупочной процедуре.

На основании выше указанного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что победителем в проводимом запросе котировок в электронной форме стал участник № 6483,

которым в своей заявке, в части описания (характеристики) объекта закупки, по пунктам 27, 28, 29 были описаны максимальное и (или) минимальное значение показателей, соответствующих планируемому для поставки товару, а также указана страна происхождения по каждому товару.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что доводы Жалобы Заявителя не нашли своего подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать Жалобу ООО<...> (вх. № 10804-ЭП/23 от 31.10.2023) на действия БУ ПО ХМАО-Югры <...> при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лазерного сканера для мастерской «Геопространственные технологии» (реестровый номер извещения 32312855544), необоснованной.