

РЕШЕНИЕ №086/07/3-1064/2023

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 10.07.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 13.07.2023

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 «Телебренд», <.....>, <.....>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции заказчика МАУ СОК «Звездный», <.....>,

рассмотрев жалобу ООО «Телебренд» (вх. № 6524-ЭП/23 от 30.06.2023) (далее – Жалоба) на действия заказчика МАУ СОК «Звездный» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку устройства отображения информации (светодиодный уличный экран) (реестровый номер извещения 32312411026),

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 «Телебренд» (вх. № 6524-ЭП/23 от 30.06.2023) (далее – Заявитель) на действия заказчика МАУ СОК «Звездный» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку устройства отображения информации (светодиодный уличный экран) (реестровый номер извещения 32312411026).

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» (далее - Закон о закупках).

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 Закона 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 срок окончания подачи заявок 15.06.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 30.06.2023.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 10.07.2023.

Так, Заявитель в своей Жалобе указывает на следующее.

1. 23.05.2023г. на сайте «Единой информационной системы в сфере закупок» <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о закупке № 32312411026 (далее - Извещение).

Приложение («Аукционная документация») к Извещению об осуществлении закупки содержит общие требования, установленные статьей 31 Закона № 44-ФЗ, предъявляемые к участнику закупки.

В то же время Приложение (Техническое задание) содержит следующее требование:

«Распиновка интерфейса соединения единичных сегментов: пин 1».

При этом, согласно пункту 3 Письма ФАС России от 1 июля 2016 г. № ИА/44536/16 при

установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке

То есть, Заказчик такими требованиями дополнительно искусственно сужает круг лиц, имеющих возможность принять участие в закупке, чем нарушает принцип обеспечения конкуренции, закрепленный ст. 8 Закона № 44-ФЗ.

Так, частью 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ установлены общие требования к участникам закупки, также заказчик и/или организатор торгов имеет право, но не обязан устанавливать требование, предусмотренное частью 1.1. статьи 31 Закона № 44-ФЗ.

При этом, частью 6 статьи 31 Закона № 44-ФЗ установлено: «Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона».

Статьей 33 Закона № 44-ФЗ установлены правила описания объекта закупки. Подпункт 1 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ установлено: «в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование».

В соответствии с пунктом а) части 2 статьи 43 Закона № 44-ФЗ: «Для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должна содержать предложение участника закупки в отношении объекта закупки: а) с учетом положений части 2 настоящей статьи характеристики предлагаемого участником закупки товара, соответствующие показателям, установленным в описании объекта закупки в соответствии с частью 2 статьи 33 настоящего Федерального закона, товарный знак (при наличии у товара товарного знака)».

При этом, частью 3 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлено: «Наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений».

Фактически, предъявление требования в техническом задании являются избыточными, что

ограничивает круг участников и ограничивает конкуренцию.

Абзац 1 статьи 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»: «В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений (далее для целей данного раздела - процедуры определения поставщика, процедуры) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами или заказчиками процедур определения поставщика деятельности их участников, создание участнику (участникам) преимущественных условий участия, нарушение порядка определения победителя, участие организаторов и (или) заказчиков, их работников в процедурах определения поставщика».

Таким образом, исходя из вышесказанного, считаем наличие перечисленных требований и непринятие Заказчиком необходимых мер по исключению из описания объекта закупки таких чрезмерных требований, нарушающими законодательство о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 105 Закона № 44-ФЗ: «При проведении конкурентных способов, при осуществлении закупки товара у единственного поставщика в электронной форме на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона, участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) субъекта (субъектов) контроля, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. При этом обжалование действий (бездействия) субъекта (субъектов) контроля в порядке, установленном настоящей главой, не является препятствием для обжалования таких действий (бездействия) в судебном порядке».

2. Более того Заказчик отклонил заявку ООО «Телебренд» по причине: «Несоответствие продукции, указано в заявке на участие в закупке, требованиям документации», не оставив при этом ссылок на конкретные несоответствующие характеристики предлагаемого участником закупки товара.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, направил в Управление письменные возражения (вх. № 6780-ЭП/23 от 07.07.2023).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд муниципального автономного учреждения спортивно-оздоровительный комплекс «Звездный» (с изменения утвержденными протоколом Наблюдательного совета от 21 «апреля» 2023 г. № 2) (далее - Положение о закупке).

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

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 23.05.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 2 969 116,67 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 15.06.2023.
4. На участие в открытом аукционе в электронной форме подано 3 заявки.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что приведенные

Заявителем в Жалобе нормы закона относятся к закупкам, проводимым в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Между тем, проведение аукциона в электронной форме на поставку устройства отображения информации (светодиодный уличный экран) (реестровый номер извещения 32312411026) осуществляется Заказчиком МАУ СОК «Звездный» в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Касаясь довода № 1 Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает следующее.

ФАС России в письме от 22.09.2022 № ДФ/87946/22 указала, что жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок 15.06.2023, однако Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 30.06.2023.

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, порядок 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 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.

Спорные положения Документации, которые, по мнению Заявителя, являются необоснованными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях Документации.

Заявитель, будучи участником, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации.

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 (пункт 3 статьи 1

Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

При указанных обстоятельствах у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют полномочия по рассмотрению доводов Жалобы Заявителя, касающихся обжалования спорных положений Документации Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку устройства отображения информации (светодиодный уличный экран).

Касаясь довода № 2 Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно протокола заседания закупочной комиссии МАУ СОК «Звездный» № 32312411026 от 19.06.2023 заявка Заявителя ООО «Телебренд» отклонена на основании «Несоответствие продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации».

Заказчик в своих возражениях на Жалобу (вх. № 6780-ЭП/23 от 07.07.2023) пояснил, что из значимых показателей технического задания был указан в характеристике блока питания: «Рабочая температура блока питания °С». Заявителем в заявке была указана температура от -20 до +50, что не соответствует установленным техническим заданием требованиям к характеристикам блока питания. В связи с погодными условиями, которые преобладают в Ханты-Мансийском автономном округе - Югре, рабочая температура блока питания в техническом задании указана в диапазоне от -35 до +75 °С. Заявитель указал наименьший диапазон работы блока питания, что не подходит для работы в погодных условиях Ханты-Мансийского автономного округа - Югры, где температура воздуха в зимний период в среднем ниже -20 °С, в то время как размещение данного экрана планируется на улице.

В связи с этим, после оценки первых частей заявок на участие в электронном аукционе на право заключения договора на поставку устройства отображения информации (светодиодный уличный экран), закупочной комиссией было принято решение о несоответствии предлагаемого к поставке товара запрашиваемым характеристикам.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что техническим заданием документации о закупке определено следующее:

БЛОКИ ПИТАНИЯ	
Рабочая температура блока питания, °С	В диапазоне от -35 до +75

Пунктом 2.1. части 2 статьи 40 «Порядок подачи заявок на участие в электронном аукционе» Положения о закупках установлено:

1. Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

1) при размещении заказа на поставку товара:

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак.

Однако, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России указывает, что Заявителем в форме 2

(часть 1) первой части заявок диапазоном рабочей температуры блока питания было установлено значение «от -20 до +50».

Согласно подпункту 11.2.2 раздела 11 «РАССМОТРЕНИЕ ПЕРВЫХ ЧАСТЕЙ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации о закупке на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, комиссией принимается решение об отказе в допуске участника процедуры закупки к участию в аукционе в электронной форме в порядке и по основаниям, которые предусмотрены Положением о закупках.

В соответствии с подпунктом 11.2.3 раздела 11 «РАССМОТРЕНИЕ ПЕРВЫХ ЧАСТЕЙ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации о закупке участник процедуры закупки не допускается к участию в аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредставления сведений, предусмотренных пунктом 2.1. части 2 статьи 40 Положения о закупках или представления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных пунктом 2.1. части 2 статьи 40 Положения о закупках требованиям документации об аукционе в электронной форме.

На основании выше установленного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о правомерности признания Заказчиком заявки Заявителя несоответствующей техническому заданию документации о закупке, а именно характеристике блока питания: «Рабочая температура блока питания °С».

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Телебренд» (вх. № 6524-ЭП/23 от 30.06.2023) (далее – Жалоба) на действия заказчика МАУ СОК «Звездный» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку устройства отображения информации (светодиодный уличный экран) (реестровый номер извещения 32312411026), необоснованной.