

Решение №024/07/3-895/2023

18 апреля 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе: председатель Комиссии – Мерзляков В.Л., заместитель руководителя управления, члены Комиссии: Чайкун И.А. – начальник отдела, Горбачева П.И. – главный государственный инспектор (далее – Комиссия Красноярского УФАС России), рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) жалобу ИП Логинова на действия организатора закупки – АО «Губернские аптеки» при проведении закупки с использованием электронного магазина, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, посредством способа – ценовой запрос на право заключения договора на размещение наружной рекламы № 03/ЭМ (извещение № 32312227120) (далее – закупка), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России 29.03.2023 поступила жалоба ИП Логинова Р.С. на действия организатора закупки, выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушением законодательства Российской Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес подателя жалобы, организатора закупки направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы переносилось с 15:30 07.04.2023 до 15:00 18.04.2023 в связи с необходимостью получения от организатора закупки документов и сведений, необходимых для принятия решения по жалобе. Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ.

Жалоба рассмотрена с участием представителей организатора закупки Дяковой Г.А. (доверенность), подателя жалобы Сургутской Д.А. (доверенность).

Согласно доводам жалобы организатором закупки в закупочной документации неправомерно указаны конкретные адреса размещения рекламной информации, так как рекламные конструкции, расположенные по данным адресам, принадлежат конкретным лицам, соответственно, владельцы иных рекламных конструкций на территории г. Красноярска не могут участвовать в закупке, ввиду несоответствия ее условиям.

Организатор закупки представил возражения на доводы жалобы, в которых указал на отсутствие в закупочной документации условий, приводящих к ограничению конкуренции, поскольку в закупочной документации отсутствует требование о том, что участником закупки может быть только владелец рекламных конструкций. Кроме того, проектом договора предусмотрено право исполнителя, с целью надлежащего исполнения обязательств по договору, привлечение третьих лиц.

В дополнениях к возражениям на доводы жалобы организатор закупки указал на то, что при формировании требований к местам размещения рекламы организатор закупки руководствовался принципом экономически эффективного расходования денежных средств, в связи с чем адреса размещения наружной рекламы в г. Красноярске были определены таким образом, чтобы достичь максимальных показателей охвата населения за наименьшее количество денежных средств. Предпочтительные места наружной рекламы выбраны в связи с высоким количеством потенциальной аудитории, имеющей возможность увидеть данную наружную рекламу в единицу времени: когда передвигаются пешком, на личном автотранспорте и общественном транспорте, в том числе в связи, с отсутствием конкурирующих рядом стоящих конструкций и при отсутствии препятствия обзора. Также весомым аргументом в выборе конструкций является расстояние видимости и направление движения потоков. Кроме того, организатор закупки при выборе конкретных адресов рекламных конструкций руководствовался адресной привязкой своих аптек, которые находятся на активном продвижении, в связи с чем были установлены места в определенных районах.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав представителя организатора закупки, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), на основании утвержденного во исполнение части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ Положения о закупках АО «Губернские аптеки».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ целями регулирования Закона № 223-ФЗ является, в частности, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе, для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности. Следовательно, основной задачей проведения закупочной процедуры является выявление в результате проведения закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Частью 9 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе, частью 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ документация о закупке должна содержать установленные заказчиком требования к качественным, техническим, функциональным и иным характеристикам закупаемой продукции, соответствующие правилам описания предмета закупки, установленные частью 6.1 статьи 3 Федерального закона о закупках.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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, 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, предусмотренных Федеральным законом о закупках.

Требования Закона №223-ФЗ устанавливают общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к такой закупке, а организатор закупки, в рамках, установленных Законом № 223-ФЗ требований, самостоятельно формирует предмет закупки, а также устанавливает требования к поставляемому товару, работе, услуги, исходя из собственных нужд.

Согласно пункту 4.1 извещения о проведении закупки предметом договора является выполнение исполнителем по заявкам заказчика работ по размещению наружной рекламы, а также выполнение работ по изготовлению, поставке, монтажу и техническому обслуживанию рекламных материалов заказчика на объектах наружной рекламы (конструкциях).

В Приложении № 2 к извещению о проведении закупки содержится описание предмета закупки.

В частности, организатором закупки установлены следующие требования к услугам по размещению рекламы в г. Красноярске.

Размещение наружной рекламы «формат видеоэкраны» г. Красноярск

№	Адреса размещения	Формат	Сторона	Цена за ед., руб. *	Ставка НДС**
1	Все районы города	6x3 м	А		
			Б		
2	Высотная, 1-я конструкция на разделительном треугольнике ул. Высотная - ул. Карбышева	12x7 м	А		
3	Молокова 56/1, ТЦ Оптима	12x4 м	А		
4	Мира, 60, ТК Дом Быта, на фасаде	8x4 м	А		

Размещение наружной рекламы в г. Красноярск «формат брендмауэр»

№	Адреса размещения	Формат	Сторона	Цена за ед., руб. *	Ставка НДС**
1	9 Мая, 54, фасад	10,5 x 25 м	А		
2	9 Мая, 75 из центра (ТРЦ Планета), на светофоре, фасад	9x26 м	А		
3	Взлетная, 1, в сторону ТРЦ Планета, фасад	9 x 24 м	А		
4	Взлетная, 2, в сторону ТРЦ Планета, фасад	12 x 21,4 м	А		
5	Взлетная, 30, в сторону Шахтеров, фасад 9x26 м	9x26 м	А		
6	Мужества, 23, фасад	10,5 x 25 м	А		

Пунктом 2.1 Извещения о проведении закупки установлено, что участниками настоящей закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, отвечающие критериям, установленным Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в том числе, физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход».

Иные ограничения участия в закупке, в частности, о том, что участниками закупки могут быть только владельцы рекламных конструкций в закупочной документации

отсутствуют.

Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что собственниками рекламных конструкций, расположенных по указанным выше адресам, являются разные лица, а именно: ООО «Мегаполис», ИП Попова Г.В., ООО «Реклама +», что само по себе опровергает вывод о том, что участником закупки может быть конкретное лицо.

Кроме того, из части 9.3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» следует право лица, которому выдано разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, на предоставление рекламной конструкции в аренду, внесение рекламной конструкции в качестве вклада по договору простого товарищества, заключение договора доверительного управления.

Доказательства того, что вышеуказанные владельцы рекламных конструкций отказали подателю жалобы или иному лицу, желающему принять участие в закупке, в заключении договоров на размещение на рекламных конструкциях рекламно-информационных материалов заказчика в материалах жалобы отсутствуют.

Кроме того, пунктом 10.4. проекта договора предусмотрено право исполнителя, с целью надлежащего исполнения обязательств по договору, прибегать к услугам третьих лиц, оставаясь ответственным перед заказчиком за действия указанных третьих лиц.

На основании изложенного, с учетом вышеуказанных обстоятельств, Комиссия Красноярского УФАС России приходит к выводу о том, что участником закупки может являться любое лицо, в том числе, не являющееся владельцем (на основании разрешения) рекламных конструкций.

Также Комиссией Красноярского УФАС России, на основании документов и сведений, представленных организатором закупки в материалы жалобы, установлено, что на участие в закупке поступило 4 заявки, и только одна из них от владельца рекламных конструкций, адреса которых указаны в закупочной документации.

Согласно позиции, изложенной в постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 06.07.2022 по делу №А53-34609/2021, наличие двух и более участников закупки свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции для участия в такой закупке.

Закон № 223-ФЗ 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 № 223-ФЗ и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований, как к участникам закупки, так и предмету закупки.

Кроме того, указывая конкретные адреса размещения рекламной информации заказчик представил пояснения о разумных и объективных причинах,

объясняющих, что применение иного описания предмета закупки является неэффективным (товарный рынок ограничен поскольку имеется уже утвержденная схема г. Красноярска, в том числе по размещению рекламных конструкций в форматах видеоэкраны и брендмауэр), и в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (максимальной охват населения, приближенность к действующим аптекам).

На основании вышеизложенного ограничения количества участников и, как следствие, ограничение конкуренции, при проведении обжалуемой закупки, на которые ссылается податель жалобы, Комиссией Красноярского УФАС России в действиях организатора закупки при описании предмета закупки не установлено.

На основании изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Красноярского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Логинова на действия организатора закупки – АО «Губернские аптеки» при проведении закупки с использованием электронного магазина, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, посредством способа – ценовой запрос на право заключения договора на размещение наружной рекламы № 03/ЭМ (извещение № 32312227120) необоснованной.

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

