

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-429/23

15 августа 2023 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

с участием представителей от СПб ГУП «Горэлектротранс» (далее – Заказчик), от АО «НМЗ» (далее — Заявитель) путём видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 04.08.2023 вх. №20072-ЭП/23) АО «НМЗ» на действия заказчика СПб ГУП «Горэлектротранс» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку погрузчика электрического (извещение №32312622677, далее - Закупка), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

27 июля 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32312622677 (далее — Извещение) о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку погрузчика электрического, включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), Положением о закупках СПб ГУП «Горэлектротранс» (далее – Положение о закупках) в редакции 37 от 19.05.2023, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена:	2 368 160,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	27.07.23
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	04.08.2023 в 11:00 (МСК)
4	Дата рассмотрения заявок	18 08 23 11 08 23

7.	(по местному времени заказчика)	00.00.20, 11.00.20
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	196105, г.Санкт-Петербург, ул.Сызранская, д.15

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре №32312622677 не был заключен договор, закупка была признана несостоявшейся, так как были отклонены все заявки, за исключением одной. Согласно протоколу подведения итогов от 11.08.2023, размещенному на Официальном сайте 14.08.2023, Заказчиком было принято решение заключить договор с единственным допущенным участником Закупки ООО «Желтый слон» с предложением о цене договора 2 368 160, 00 руб., что соответствует начальной (максимальной) цене договора.

2. Заявитель полагает, что Заказчиком в Техническом задании Документации в описании предмета Закупки безосновательно установлены дискриминационные требования к товару, не допускающие поставку эквивалента российского производителя, что с учетом положений постановления Правительства РФ от 03.12.2020 №2013 противоречит требованиям ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

СПб ГУП «Горэлектротранс» относится к унитарным предприятиям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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 ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу АО «НМЗ» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/19514/23 от 08.08.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/19514/23 от 08.08.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

На основании ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16

настоящей статьи.

Частью 9 ст. 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 настоящего Федерального закона.

Следуя ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

В соответствии с п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона №223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Согласно п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Следуя ч. 6.1 ст. 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:

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.

В соответствии с п. 1 постановления Правительства РФ от 16 сентября 2016 г. N 925 "О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами" установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

В Приложении к постановлению Правительства РФ от 03.12.2020 №2013 "О минимальной доле закупок товаров российского происхождения" установлена минимальная доля закупок товаров российского происхождения, определенная в процентном отношении к объему закупок товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) соответствующего вида, осуществленных заказчиком в отчетном году.

Согласно п. 2 Информационной карты Документации предметом Закупки является поставка погрузчика электрического.

В соответствии с п. 3 Информационной карты Документации установлена классификация закупаемого товара согласно ОКПД2: 28.22.15.110 «Автопогрузчики с вилочным захватом».

В п. 29 Информационной карты Документации установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Согласно п. 1.1.2 Технического задания Документации основанием для закупки является План закупок СПб ГУП «Горэлектротранс» на 2023 год.

В Приложении №1 к Техническому заданию Документации содержатся сведения о функциональных, технических и качественных, эксплуатационных характеристиках товара.

В столбце 3 таблицы сведений о функциональных, технических и качественных, эксплуатационных характеристиках товара указан товарный знак - JAC CPD или эквивалент.

Согласно сведениям Официального сайта в адрес Заказчика было направлено 3 запроса на разъяснение положений Документации от 02.08.2023 с предложениями внесения изменений в Документацию в части технических характеристик товара (габаритных размеров и иных характеристик погрузчика) с целью возможности предложения товара российского происхождения.

В ответ на указанные запросы Заказчиком был предоставлен следующий ответ: «При подготовке заявки просим Вас руководствоваться техническими характеристиками, представленными в приложении № 1 к техническому заданию аукционной Документации».

Заявитель в жалобе также указывает, что предмету Закупки соответствует позиция №130 Приложения к постановлению Правительства РФ от 03.12.2020 №2013 с кодом ОКПД2 28.22.15.110 «Автопогрузчики с вилочным захватом» с минимальной долей закупок товаров российского происхождения в 2023 году 87%. При этом план закупок Заказчика на 2023 год предусматривает две позиции (по 1 шт.) с кодом ОКПД2 28.22.15.110, следовательно,

закупаемые погрузчики электрические должны быть российского производства. Вместе с тем, требуемым техническим характеристикам Документации не соответствует ни одна из моделей погрузчиков российского производства.

Согласно позиции Заказчика технические характеристики предмета Закупки сформулированы в Документации с учетом наличия у Заказчика отапливаемого гаражного помещения определенных размеров для хранения погрузчика. Значения таких показателей, как «колея», «колесная база», «масса», «радиус поворота» установлены Заказчиком в связи с необходимостью и возможностью выполнения траншейных и иных работ в заданных условиях.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Заказчика, проанализировав представленные документы, установила, что описание предмета Закупки, изложенное в Документации в отношении погрузчика электрического в отсутствие технического обоснования необходимости поставки товара с конкретными характеристиками, установлено Заказчиком без учета положений постановления Правительства РФ от 03.12.2020 №2013, предусматривающего минимальную долю закупок товаров российского происхождения, а также содержит признаки ограничения конкуренции, поскольку фактически обязывает потенциальных участников предложить к поставке товар, указанный в Приложении №1 к Техническому заданию Документации, иностранного происхождения без возможности поставки эквивалента.

Комиссией СПб УФАС России также учтено, что в соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке от 08.08.2023, размещенного на Официальном сайте 10.08.2023, на участие в Закупке было подано две заявки, при этом одна заявка была отклонена, в связи с несоответствием предложенного товара техническим требованиям Документации. Закупка была признана несостоявшейся, так как были отклонены все заявки, за исключением единственного допущенного участника Закупки ООО «Желтый слон», с которым закупочной комиссией Заказчика было принято решение заключить договор с предложением о цене договора 2 368 160, 00 руб., что соответствует начальной (максимальной) цене договора.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Заказчика по неправомерному установлению в Документации в отношении товара «погрузчик электрический» описания предмета Закупки, которое с учетом Приложения №1 к Техническому заданию Документации и в отсутствие технического обоснования Заказчика о необходимости поставки конкретного товара, содержит необоснованные требования к характеристикам товара, признаки ограничения конкуренции, а также не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Закупке, нарушение ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении ненадлежащего описания предмета закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 04.08.2023 вх. №20072-ЭП/23) АО «НМЗ» на действия заказчика СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927; ОГРН: 1027809259730) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку погрузчика электрического (извещение №32312622677) обоснованной.

2) Признать в действиях заказчика СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927; ОГРН:

1027809259730) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку погрузчика электрического (извещение №32312622677) нарушение ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенные путем установления в Приложении №1 к Техническому заданию Документации ненадлежащего описания предмета Закупки.

3) Заказчику СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927; ОГРН: 1027809259730) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку погрузчика электрического (извещение №32312622677), **путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

<...>

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927; ОГРН: 1027809259730) и его закупочной комиссии **совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку погрузчика электрического (извещение №32312622677), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки, возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения Комиссии от 15.08.2023 № Т02-429/23, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 18 сентября 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.