

РЕШЕНИЕ №086/07/3-425/2024

Резолютивная часть решения оглашена 09.04.2024 г. Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 12.04.2024

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 заявителя ИП ***;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заказчика АО ***,

рассмотрев посредством онлайн-видеоконференции жалобу ИП *** (вх. №3087-ЭП/24 от 01.04.2024),

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 ИП *** (вх. №3087-ЭП/24 от 01.04.2024) (далее - Заявитель) на действия АО *** (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку МФУ (реестровый номер извещения 32413432217).

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), за исключением жалоб, рассмотрение

которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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, а 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, 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель указывает на нарушение Заказчиком действующего законодательства при разработке закупочной документации.

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.

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 02.04.2024, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 31.03.2024 и зарегистрирована 01.04.2024.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России уполномочена на рассмотрение данной жалобы.

В жалобе Заявитель указывает, Заказчиком в закупочной документации указан товар конкретного производителя, необходимого к поставке, а именно МФУ Лазерное Kyocera ECOSYS M2040dn., что является нарушением пункта 4.1. положения о закупке товаров, работ, услуг Заказчика.

Также Заявитель указывает, что ряд требований приводит к необоснованному ограничению даже после установления диапазонов характеристик поставляемого товара.

Заявитель просит приостановить проведение закупки, провести внеплановую проверку действий Заказчика и, в случае обнаружения нарушений обязать Заказчика внести изменения в описание закупки, выдать предписание на устранение нарушений, привлечь виновных лиц к административной ответственности.

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 03.04.2024 исх.№ВТ/2154/24 рассмотрение жалобы было назначено на 09.04.2024, у Заказчика истребованы необходимые документы для рассмотрения жалобы по существу.

Заказчик с доводами жалобы не согласился по основаниям указанным в письменных возражениях.

По результатам рассмотрения доводов жалобы, возражений к жалобе, а также заслушав сторон по рассмотрению жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

27.03.2024 на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> Заказчиком размещены извещение и документация о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (реестровый номер извещения №32413432217).

Дата начала срока подачи заявок 27.03.2024 07 час. 00 мин (время московское). Дата и время окончания срока подачи заявок 02.04.2024 07 час. 00 мин. (время московское).

Начальная (максимальная) цена договора 684 000, 00 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок и подведения итогов от 04.04.2024, на участие в запросе котировок поступило 5 заявок, из них 3 заявки признаны несоответствующими требованиям документации.

Победителем запроса котировок признан ИП *** (сумма договора 624 000, 00 рублей), закупочной комиссией принято решение заключить договор с предпринимателем.

Как было указано выше, доводы Заявителя обусловлены тем, что в документации указан конкретный товарный знак товара, предполагаемого к поставке.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом «в» части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, предусмотренными частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Так, в форме заявки и техническом задании, являющихся приложениями закупочной документации указано наименование поставляемого товара - МФУ KYOCERA ECOSYS M2040dn, а также характеристики товара.

На заседании комиссии Заявитель представил сведения и пояснил, что характеристики товара, указанные в документации, не позволяют участнику предложить товар с другими улучшенными характеристиками, кроме как товар конкретного производителя, прямо указанного в документации - МФУ KYOCERA ECOSYS M2040dn, что по мнению Заявителя приводит к ограничению количества участников закупки.

Представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что в закупочной документации, техническом задании не указано, что поставка эквивалентного товара не допускается, соответственно Заявитель мог подать заявку на участие в закупке.

Кроме того, представитель Заявителя пояснил необходимость закупки конкретной марки МФУ преимущественно наличием таких устройств у Заказчика.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что указание в закупочной документации на товар, который изготавливается конкретным производителем, не позволяет участникам закупки, способным поставить товар, принять участие в запросе котировок, что создает дискриминационные условия, ограничивает количество участников закупки, а также противоречит целям и принципам Закона о закупках.

Вместе с тем представителем Заказчика на заседании комиссии не представлены сведения и доказательства, подтверждающие несовместимость эквивалентного товара с используемым Заказчиком оборудованием.

Кроме того, в пункте 3 Информационной карты, являющейся неотъемлемой частью закупочной документации указано следующее: **Внимание:** участник закупки в предложении - указываются конкретные (точные) значения параметров (показателей) предлагаемого для использования товара (т.е. без слов «не более», «следует» «не менее», «или», «не выше», «не ниже», «около», «возможно», «типа», «ориентировочно», «допускается», «в пределах», «не допускается», «нужен», «необходим», «требуется», «должен», «рекомендуется», «следует», «>», «<», **аналог, эквивалент** и т.п. или аналогичные формулировки, не позволяющие однозначно определить наличие-отсутствие данной характеристики в товаре.

Указанное, вопреки доводам Заказчика фактически, исключает возможность участникам предлагать эквивалентный товар. В любом случае, как это указано выше, в закупочной документации указан товар, который изготавливается конкретным производителем, что воспринимается буквально.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика ненадлежащим образом осуществившего описание предмета закупки, противоречат положениям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают положения пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи предписания Заказчику.

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

РЕШИЛА :

1. Признать жалобу ИП *** (вх. №3087-ЭП/24 от 01.04.2024) на действия АО *** при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку МФУ (реестровый номер извещения 32413432217) обоснованной.

2. Признать АО *** нарушившим требования пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО *** обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 12.04.2024 по делу №086/07/3-425/2024.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.