

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11850/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
15.08.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Аквапрофи Трейдинг», ГБУЗ «ГКБ им. А.К. Ерамишанцева»,

рассмотрев жалобу ООО «Аквапрофи Трейдинг» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУЗ «ГКБ им. А.К. Ерамишанцева» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку аппаратов питьевой воды для нужд ГБУЗ "ГКБ им. А.К. Ерамишанцева ДЗМ" (реестровый № 32211589677, далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации, влекущем ограничение конкуренции.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 01.08.2022.

Начальная (максимальная) цена установлена в размере 571 506,66 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 08.08.2022 10:00 (МСК).

Дата рассмотрения первых частей заявок — 09.08.2022.

Дата начала срока подачи ценовых предложений — 10.08.2022.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 11.08.2022.

Дата подведения итогов - 12.08.2022 (МСК).

По мнению Заявителя, Заказчиком ненадлежащим образом сформированы требования к поставляемому товару, поскольку совокупности заявленных характеристик отвечает исключительно пурифайеры компании «Аква Стар».

Заказчик в приложении 3 к Техническому заданию к контракту указал на то, что в качестве обязательных требований к пурифайерам, поставляемых по данной закупке должно быть соблюдены следующие требования:

Оборудование вид №1 и №2: (Аппарат питьевой воды напольный с функцией газирования со встроенной системой фильтрации и Аппарат питьевой воды напольный со встроенной системой фильтрации.): стр.8,9,14,15 технического

задания

- Наличие каплесборника объемом не менее 1,8 л.
- Пространство в зоне подачи воды от носика крана до каплесборника не менее 24 см.
- Габариты: Высота: не менее 130 и не более 135 см Ширина: не менее 38 и не более 42 см Глубина: не менее 42 и не более 45 см
- Объем каплесборника: не менее 1,8 и не более 2,1 литр
- Зона подачи воды (расстояние от носика кранов до каплесборника): не менее 24 и не более 26 см
- Объем резервуаров литров: Холодный: не менее 11 и не более 13 литр Горячий: не менее 3 и не более 4 литр.

Оборудование вид №3 (Аппарат питьевой воды напольный со встроенной системой фильтрации): стр.4,6,19,20,21,25 технического задания

- Раздача горячей и холодной воды через отдельные кнопки
- Подача воды с помощью клавиш и кнопок
- Отдельная кнопка, программирующая температурный режим подачи горячей воды: 1) программа принудительного отключения нагрева воды; 2) программа нагрева воды до температуры не выше 70 градусов; 3) программа отключения нагрева воды при выключенном освещении.
- Наличие Е-фильтра управляемого контроллером
- Цвет Основной цвет – темно-красный или серый или черный Цвет передней панели серый или черный или темно-красный
- Габариты: Высота: не менее 120 и не более 122 см Ширина: не менее 33 и не более 37 см Глубина: не менее 37 и не более 41 см
- Объем резервуаров литров: Холодный: не менее 3 и не более 3,5 литр Горячий: не менее 3 и не более 3,5 литр Накопительный резервуар: не менее 14 и не более 15 литр
- Е-фильтр: Ступень 5. Высокопроизводительный, функциональный фильтр, дезинфицирующий воду. Должен генерировать окислительно-восстановительный процесс в воде, дополнительно улучшая ее качественные показатели. 1. Должен полностью убивать бактерии (предотвращать их рост внутри бака) 2. Должен уменьшать водные частицы (кластеры), за счет чего вода лучше адсорбируется. 3. Должен удалять активный кислород благодаря активации водорода. 4. Должен ионизировать 25 минералы для лучшего усвоения. 5. Должен нейтрализовать PH и уменьшать ОВП (редокс потенциал) воды Материал: Стеклопластик Тип подключения к системе фильтрации: цанговый фитинг Тип управления: Встроенный контроллер Типоразмер: не менее 7 и не более 9 дюйм Корпус фильтрующего элемента: неразборный.

Как пояснил Заявитель, наличие Е-фильтра и каплесборника объемом не менее 1,8 л имеется только продукции «Аква Стар», что ограничивает возможность предложить товары иных производителей.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Согласно позиции Заказчика, требования к поставляемому оборудованию установлены в соответствии с потребностью Заказчика и с учетом требований действующего законодательства в сфере закупок.

Так, при формировании начальной (максимальной) цены договора Заказчиком были получены коммерческие предложения о возможности поставки оборудования: AQUA STAR WFP2200, Waterpia AQP2200, RUIHENS WHP100, что опровергает доводы Заявителя о невозможности предложения аналогичных товаров, помимо производителя «Аква стар».

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктами 1, 15 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, а описание предмета такой закупки должно производиться в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно 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.

В настоящем случае, Заказчиком в Техническом задании были определены требования к поставляемому оборудованию (товару), в том числе указано на необходимость наличия Е-фильтра и каплесборника объемом не менее 1,8 л.

Как следует из представленных Заказчиком в материалы дела скриншотов с сайтов производителей пурифайеров, а также коммерческим предложениям, полученных на этапе формирования НМЦД, заявленным характеристикам отвечает оборудование производителей AQUA STAR, Waterpia, RUHENS.

На заседании Комиссии Заявителем также было заявлено о соответствии таким требованиям оборудованию производителя WONBONG (Южная Корея).

При таких обстоятельствах, Комиссией установлено, что требуемым характеристикам отвечают товары более двух производителей.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно позиции Верховного суда Российской Федерации, изложенной в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2021) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021) Законом о Закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности

заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом 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.

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона о закупках, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств, что установленных в Техническом задании требования к оборудованию предоставляют преимущества конкретному хозяйствующему субъекту.

Комиссией установлено, что требованиям Технического задания отвечают товары более двух производителей оборудования.

Сама по себе невозможность принятия участия в Закупке Заявителя не свидетельствует о нарушении со стороны Заказчика положений, предусмотренных Законом о закупках.

Комиссия считает необходимым отметить, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

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 (п.

3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Резюмируя вышеизложенное, изучив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, заслушав сторон, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аквапрофи Трейдинг» (ИНН: 5405024739) на действия ГБУЗ «ГКБ им. А.К. Ерамишанцева» (ИНН: 7716035705) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 09.08.2022 № ЕИ/41317/22.

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