

## **РЕШЕНИЕ**

**№649-ФАС52-02/16 (ж)**

**19апреля 2016 года**

**г. Нижний Новгород**

Комиссия № 1 Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Валитова М.А. – заместителя председателя комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Очиловой З.Ш. – члена комиссии, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Патокиной Н.Н. – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Сильцова Р.О. – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями, —

при участии:

от ООО «Фирма Коммерс»: Х.М.А (генеральный директор);

от ОАО «ГосНИИ «Кристалл»: П.В.И. (по доверенности от 19.04.2016 №680-20),

рассмотрела 19 апреля 2016 года в заседании комиссии жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фирма Коммерс» на действия открытого акционерного общества «Государственный научно-исследовательский институт «Кристалл» при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки материалов для ремонта (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603451702), –

и установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Фирма Коммерс» (далее – ООО «Фирма Коммерс», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Государственный научно-исследовательский институт «Кристалл» (далее – ОАО «ГосНИИ «Кристалл», заявитель) при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки материалов для ремонта (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603451702) (далее – запрос).

Заявитель оспаривает решение заказчика отклонить заявку ООО «Фирма Коммерс» в связи с несоответствием предложенной продукции требованиям технического задания закупки, что отражено в протоколе заседания закупочной комиссии от 29.03.2016 №61.

При обращении в Управление заявитель сообщил, что в своей заявке предложил эквивалент товара в соответствии с Техническим заданием.

Как полагает ООО «Фирма Коммерс», решение котировочной комиссии является необоснованным и неправомерным, поскольку заказчик не устанавливает в Техническом задании конкретные требования к материалам.

Кроме того, заявитель считает, что действия котировочной комиссии направлены на ограничение конкуренции, что является нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

На основании вышеизложенного ООО «Фирма Коммерс» просит антимонопольный орган «признать протокол №61 рассмотрения заявок запроса котировок 31603451702 незаконным и аннулировать его; допустить заявителя к дальнейшему участию в запросе котировок; отменить результат проведения запроса котировок».

11.04.16 жалоба заявителя Управлением принята к рассмотрению; заседание комиссии антимонопольного органа назначено на 19.04.16.

На процедуру рассмотрения жалобы прибыли заявитель и представитель ОАО «ГосНИИ «Кристал», которым заместитель председателя комиссии разъяснил, что лица, участвующие в рассмотрении жалобы, имеют право знакомиться с имеющимися материалами, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения жалобы вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

На заседании комиссии представитель ООО «Фирма Коммерс» поддержал доводы жалобы.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, указав, что представленный товар заявителем (шпатлевка EKLR) не соответствует Техническому заданию, соответственно, не является эквивалентом шпатлевки ВетонитLR+.

**Изучив жалобу ООО «Фирма Коммерс», документацию запроса котировок, заявки участников, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, представленные доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, комиссия приходит к следующим выводам.**

Статьей 18.1 Федерального закона №135-ФЗ установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, в соответствии с которым антимонопольный орган, в частности, рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 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 (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ).

Таким образом, антимонопольный орган наделен правом рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоб, в том числе на действия организатора торгов и выдачи соответствующих решений и предписаний. Рассмотрение таких жалоб осуществляется антимонопольным органом в порядке реализации полномочий, предоставленных ему Законом о защите конкуренции.

В части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен

запрет на совершение при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Установлено, что ОАО «ГосНИИ «Кристал» 22 марта 2016 года опубликовано извещение о проведении запроса котировок на право заключения договора поставки материалов для ремонта (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603451702).

В извещении о проведении запроса котировок отражены сведения о предмете закупки - материалы для ремонта, сроки поставки – в течение 10 рабочих с даты заключения договора, сведения о начальной (максимальной) цене договора – 446 853,82 рублей, включая НДС и другие параметры.

По условиям запроса котировок срок окончания подачи заявок на участие в запросе котировок: «28» марта 2016 года; рассмотрения заявок на участие и подведение итогов - в период с 11 часов 00 минут до 17 часов 00 минут до «29» марта 2016 года.

01 апреля 2016 года организатором на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещен протокол от 28.03.2016 №61 рассмотрения заявок запроса котировок 31603451702, в соответствии с которым в закупке приняли участие ООО «Фирма Коммерс», ООО «Строительная помощь», ИП С.А.М.. Согласно пунктам 7.1 и 7.2 данного протокола заявки ООО «Фирма Коммерс», ООО «Строительная помощь» отклонены как несоответствующие требованиям извещения, а именно: предлагаемый эквивалент ООО «Фирма Коммерс» не соответствует товару, указанному в Техническом задании (Шпатлевка EKLР, расход 1,3 кг/м<sup>2</sup>, толщина слоя от 0,1 до 3 мм, температура при работе от +10 до +30 градусов, пауза для созревания раствора 30-40 минут); предлагаемый эквивалент ООО «Строительная помощь» не соответствует товару, указанному в Техническом задании (двери без коробки, доборов, обналички, порога, замка с ручками, петель).

С учётом того, что заявки ООО «Фирма Коммерс», ООО «Строительная помощь» отклонены, победителем запроса котировок признан ИП С.А.М.

Оценивая правомерность действий ОАО «ГосНИИ «Кристал», антимонопольный орган исходит из того, что в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при проведении закупки заказчик обязан руководствоваться принятым им положением о закупке, которое регламентирует правила проведения закупок. В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик в документации о закупке обязан указать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке,

*которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.*

В соответствии с частью 3 статьи 14 Положения о закупочной деятельности ОАО «ГосНИИ «Кристалл», утвержденного Решением Совета директоров ОАО «ГосНИИ «Кристалл» протокол № 3 от «30» сентября 2013 года (далее – Положение), конкурсная документация должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения договора:

*- требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям Заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям Заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться;*

В Техническом задании отсутствуют параметры эквивалентности и диапазон технических характеристик, позволяющих участнику закупки определить эквивалентность предлагаемого им товара.

Конкурсная документация сформирована таким образом, что у потенциальных участников запроса отсутствовала возможность определить потребности заказчика в закупаемых товарах.

Как уже отмечалось, закупочная документация не содержит ни параметров определения эквивалентности поставляемого товара, ни параметров определения соответствия поставляемого товара требуемому, ни параметров, по которым возможно определить равнозначность или превосходство предлагаемого к поставке товара, что в свою очередь не может служить основанием для отклонения поданной заявки на основании ее несоответствия требованиям такой документации.

Кроме того, отклонение заявки по указанным основаниям может привести к злоупотреблениям со стороны заказчика, к сокращению количества потенциальных участников закупки, то есть решение вопроса о допуске или об отказе в допуске к участию в запросе рассматриваемом случае оставлено исключительно на субъективное усмотрение заказчика.

В соответствии с частью 3 статьи 26 Положения комиссия отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении и в документации о проведении котировочной сессии, или в случае несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в документации о проведении котировочной сессии. Отклонение котировочных заявок по иным

основаниям не допускается.

Однако в нарушение установленных правил Положения ОАО «ГосНИИ «Кристалл» отклонило заявку, в частности, ООО «Фирма Коммерс», в связи с несоответствием его товара требованиям, которые в закупочной документации отсутствовали, чем нарушило своё положение о закупке.

С учётом изложенного жалоба ООО «Фирма Коммерс» признаётся обоснованной.

В связи с тем, что ОАО «ГосНИИ «Кристалл» по итогам проведенной процедуры и до получения уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу заключило с победителем запроса (ИП С.А.М.) договор поставки от 08.04.2016, комиссия Нижегородского УФАС не имеет полномочий для аннулирования результатов закупки, следовательно, предписание заказчику не может быть выдано.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, Федерального закона «О защите конкуренции»,

***решила:***

1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фирма Коммерс» на действия открытого акционерного общества «Государственный научно-исследовательский институт «Кристалл» при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки материалов для ремонта (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603451702) признать обоснованной.

2. Признать открытое акционерное общество «Государственный научно-исследовательский институт «Кристалл» нарушившим часть 10 статьи 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и часть 3 статьи 14 Положения о закупочной деятельности ОАО «ГосНИИ «Кристалл» при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки материалов для ремонта (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603451702).

3. Предписание по настоящему делу заказчику не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Исполнитель председателя комиссии**

**М.А.Валитов**

**Члены комиссии**

**З.Ш. Очиллова**

**Н.Н. Патокина**

**Д. Сильцов**