

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее - Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – руководителя Оренбургского УФАС России «....», членов Комиссии:

«....» – ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«....» - специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в отсутствие представителей ООО «ТЛ» (далее-заявитель), извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящей жалобы;

при участии представителей ГАУЗ «Областная детская клиническая больница» (далее-заказчик, ответчик) – «....» (доверенность от 05.06.20123г.), «....» (доверенность от 05.06.20123г.) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

рассмотрев жалобу (вх. №1566-ИП/23 от 30.05.2023) ООО «ТЛ» на действия ГАУЗ «Областная детская клиническая больница» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку холодильного оборудования для нужд ГАУЗ «ОДКБ» (извещение №32312386131),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. №1566-ИП/23 от 30.05.2023) ООО «ТЛ» на действия ГАУЗ «Областная детская клиническая больница» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку холодильного оборудования для нужд ГАУЗ «ОДКБ» (извещение No32312386131).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и с соблюдением

требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи. Жалоба подана до окончания срока подачи заявок.

В связи с поступившей жалобой на основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции сторонам было направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх.№ИБ/1018/23 от 01.06.2023г.).

Рассмотрение жалобы было назначено на 06.06.2023 в 10 ч. 00 мин.

Из жалобы ООО «ТЛ» следует, что заказчиком в ЕИС и на ЭТП указаны различные сроки этапов проведения процедуры закупки, что вводит участников в заблуждение, в техническом задании частично отсутствуют требования к поставляемому товару, в проекте договора заказчиком прописаны положения, способные нанести финансовый ущерб потенциальному поставщику, сделать договор заведомо неисполнимым.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, предоставили письменные возражения от 05.06.2023г. и документы, запрошенные уведомлением (исх.№ИБ/1018/23 от 01.06.2023г.) Оренбургского УФАС России. Также письменные пояснения поступили от организатора закупки – ГКУ «Центр организации закупок» (исх. №67-исх/СС от 06.06.2023г.), согласно которым, с доводами, изложенными в рассматриваемой жалобе последний не согласен.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей заказчика Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

Оренбургское УФАС России в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган 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 2011г. № 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.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках предусмотрено, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч. 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с ч.2 ст.2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «ОДКБ» с последними изменениями согласовано и утверждено протоколом №33 заседания наблюдательного совета ГАУЗ «ОДКБ» 24.03.2023г. (далее - Положение), и размещено в ЕИС 30.03.2023 г.

Согласно подп. «а» п.3 ч.3 ст.3.4 Закона о закупках, заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона в электронной форме не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей.

Начальная (максимальная) цена договора по данной конкурентной процедуре 8 487 873,25 руб.

1.Из жалобы следует, что заказчиком в извещении ЕИС указаны различные сроки этапов проведения процедуры от извещения, размещенного на ЭТП.

Представители ответчика пояснили, что в извещение и техническое задание документации были внесены изменения, которые размещены в ЕИС и на электронной торговой площадке, срок подачи заявок был продлен, разночтений в извещениях нет.

Комиссией установлено, что 16.05.2023 года на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru (далее-ЕИС) заказчиком размещено извещение №32312386131 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства на поставку холодильного оборудования для нужд ГАУЗ «ОДКБ».

В извещении указано: дата начала срока подачи заявок -16.05.2023, дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) -24.05.2023 10:00, дата рассмотрения первых частей заявок - 26.05.2023, дата начала срока подачи ценовых предложений - 29.05.2023, время начала срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) - 10:00, дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) - 29.05.2023 13:00, дата рассмотрения вторых частей заявок - 30.05.2023, дата подведения итогов - 30.05.2023.

Аналогичная информация размещена в извещении на электронной торговой площадке «РТС-ТЕНДЕР» (далее – ЭТП), закупка № 2745803.

25.05.2023г. в ЕИС и на ЭТП были размещены извещения в новой редакции, согласно которым: дата начала срока подачи заявок - 16.05.2023, дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 30.05.2023 10:00, дата рассмотрения первых частей заявок - 01.06.2023, дата начала срока подачи ценовых предложений - 02.06.2023, время начала срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) - 10:00, дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) - 02.06.2023 13:00, дата рассмотрения вторых частей заявок - 05.06.2023, дата подведения итогов - 05.06.2023.

Следует отметить, что после 25.05.2023г. извещения заказчиком не редактировались, в том числе до подачи ООО «ТЛ» жалобы в антимонопольный орган - 30.05.2023г.

Таким образом, довод жалобы о несоответствие информации об этапах проведения конкурентной процедуры, содержащихся в ЕИС и на ЭТП не нашел своего подтверждения. Довод жалобы необоснованный.

2.В жалобе заявитель указывает, что в п.2 технического задания документации отсутствует требование к параметру «внутренняя обшивка» камеры холодильной, в п.12 отсутствует параметр «объем» шкафа холодильного.

Комиссией установлено, что ч.10 ст.3.2 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Пунктами 1 и 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках определено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, а также требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно п.15 Информационной карты (раздел I Документации) участник закупки описывает предлагаемые товары в соответствии с требованиями к форме и оформлению, установленные в настоящей документации. Участник закупочной процедуры представляет в первой части заявки (по форме Приложения №1 к Документации) описание товара.

Пунктом 16 Информационной карты (раздел I Документации) предусмотрено, что первая часть заявки должна содержать предложение участника закупки в отношении предмета закупки (форма, состав, содержание и требование к её оформлению указаны в Приложении №1 к Документации).

В приложении №1 к Документации сформулирована инструкция по заполнению первой части заявки, согласно которой участник закупки формирует первую часть заявки на основании данных и требований к качеству и техническим (функциональным) характеристикам товара, работы, услуги, указанным в техническом задании» и (или) иных документах содержащих таковые требования.

В п.2 технического задания (раздел II документации) определены технические характеристики камеры холодильной, среди которых «внутренняя обшивка», в п.12 технического задания определены технические характеристики шкафа холодильного: «Количество компрессоров не более 1. Суточный расход электроэнергии не более 1,13 кВт/ч. Корректированный уровень звуковой мощности не более 40 дБА. Габаритные размеры, мм: ширина не более 600х глубина не более 620х высота не более 1955. Температура, °С: в диапазоне минимальное значение не более +2 ... максимальное значение не менее +8».

Представители заказчика пояснили, что по п.2 технического задания-внутренняя обшивка должна быть из любых материалов допускаемых

для изготовления данного вида товара, в связи с чем указано только лишь само ее наличие. По п.12 технического задания-заказчик исходил из того, что указание габаритных размеров шкафа достаточно для формирования ценового предложения, зная габаритные размеры шкафа холодильного можно вычислить его объем.

Согласно п.11 информационной карты (раздел I) Документации любой участник закупки вправе направить заказчику посредством электронной площадки запрос о даче разъяснений положений извещения и (или) документации о закупке. Следует отметить, что запросов на разъяснения п.2 и п.12 технического задания Документации в адрес заказчика от заявителя и иных лиц не поступало.

Комиссией установлено, что на участие в данной конкурентной процедуре было подано 5 заявок, 4 из которых были допущены к дальнейшей оценке аукционной комиссией, что свидетельствует о том, что техническое задание в указанном содержании позволило лицам, намеревавшимся принять участие в закупке сформировать коммерческое предложение. Заявителем документально не подтверждено, что заявка ООО «ТЛ» на участие в данной закупке была подана и отклонена заказчиком ввиду несоответствия требованиям Документации.

Довод жалобы необоснованный.

3. Из содержания жалобы следует, что заказчиком непропорционально установлена ответственность сторон по исполнению договора (пункты 10.1.1.,10.1.2. проекта договора), отсутствует ответственность заказчика за неисполнение каждого иного, не связанного со сроком обязательства, п.7.1 проекта договора предусматривает, что год выпуска товара должен быть не ранее 2023г., что ограничивает число участников закупки, кроме того, установление в договоре условия о поставке в срок до 28.06.2023г. может привести к заведомой неисполнимости договора.

Представители заказчика не согласны с выше изложенными доводами ООО «ТЛ», пояснили, что санкции в виде неустойки в размере 1 (одного) процента от цены договора установлены в целях предупреждения участия в закупке недобросовестных поставщиков, изготовление товара не ранее 2023г. гарантирует более продолжительный срок использования оборудования, заключение договора возможно на одиннадцатый день после размещения

итогового протокола, срок поставки будет достаточным.

Согласно п.10.1.1. проекта договора (раздел IV Документации) за нарушение сроков поставки продукции, установленных настоящим договором, поставщик уплачивает заказчику неустойку в размере 1 (одного) процента от цены настоящего договора, указанной в п. 3.4. настоящего договора, за каждый день просрочки, начиная со дня, следующего после последнего дня срока поставки по заявке, указанного в п. 2.2. настоящего договора, но не более 30 (тридцати) процентов от суммы договора, указанной в п. 3.4.

Пунктом 10.1.2. проекта договора предусмотрено, что за нарушение сроков оплаты поставленного товара, поставщик вправе потребовать с заказчика пеню в размере 0,01% от суммы поставленной партии товара, за каждый день просрочки, начиная со дня, следующего после последнего дня срока оплаты.

В соответствии с п.7.1. проекта договора поставщик гарантирует, что оборудование, поставленное в соответствии с договором, является новым, неиспользованным, серийно выпускаемым, год выпуска не ранее 2023 г.

Пунктом 5.1. проекта договора определено, что поставка оборудования осуществляется не позднее 28.06.2023 г.

Комиссией установлено, что возможность установления неустойки в договоре в качестве способа обеспечения исполнения обязательств предусмотрена действующим законодательством, в том числе статьями 329, 331 и 521 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Также гражданским законодательством предусмотрена свобода договора (п.1 ст.1 ГК РФ, п.1 ст.421 ГК РФ).

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, принцип равноправия означает, что настоящим Федеральным законом и другими законодательными актами всем участникам закупки обеспечиваются равные, одинаковые права и юридические возможности на всех стадиях данного процесса. Избирательный подход к тем или иным участникам закупки недопустим.

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.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Заказчик самостоятельно определяет необходимость приобретения конкретного товара, а также качественные, эксплуатационные характеристики такого товара, позволяющие максимально удовлетворить имеющиеся у него потребности и достигнуть стоящие перед ним задачи.

Из письменных пояснений организатора закупки - ГКУ «Центр организации закупок» следует, что для увеличения срока безаварийной работы холодильного оборудования заказчик установил требование к году изготовления товара и расширил его до 2023 года выпуска, прежде всего для наиболее длительного срока использования нового оборудования с наибольшим сроком безаварийной эксплуатации. Срок поставки, указанный в проекте договора, являющегося составляющей части документации, является для заказчика значимым, поскольку поставка товара в медицинское учреждение должна быть осуществлена в разумные сроки, с целью обеспечения бесперебойной работы ГАУЗ «Областная детская клиническая больница».

Из анализа положений Закона о закупках следует, что основной задачей законодательства о закупках является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективности и результативности обеспечения нужд Заказчика.

Комиссия Оренбургского УФАС России установила, что на участие в закупке подано 5 заявок, что свидетельствует о готовности как минимум пяти участников оказать услуги на условиях, установленных документацией закупки, и о возможности составить заявку на участие в закупке с учетом и при наличии требований, установленных документацией.

Со стороны ООО «ТЛ» не представлены доказательства, свидетельствующие о невозможности сформировать и подать заявку

на участие в обжалуемой закупке. В частности, заявитель ограничился лишь немотивированной декларацией ограничения конкуренции касательно установления срока поставки товара, документально не обосновал заведомую неисполнимость договора.

Учитывая изложенное, а также руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области,

РЕШИЛА:

Признать жалобу (вх. №1566-ИП/23 от 30.05.2023) ООО «ТЛ» на действия ГАУЗ «Областная детская клиническая больница» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку холодильного оборудования для нужд ГАУЗ «ОДКБ» (извещение №32312386131), необоснованной.

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