

РЕШЕНИЕ

по жалобе № ТО 002/10/18.1-1740/2023

13.09.2023 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Председателя Комиссии:

– заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Членов Комиссии:

– главный государственный инспектор отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

– ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

рассмотрев жалобу ООО «Сварог» от 30.08.2023 вх.№13395/23 на действия ГУП РБ «Уфаводоканал» при проведении закупки № 32312680712 для субъектов МСП на поставку запорной арматуры,

в присутствии представителя ООО «Сварог», в присутствии представителей ГУП РБ «Уфаводоканал»,

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

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступила жалоба ООО «Сварог» от 30.08.2023 вх.№13395/23 на действия ГУП РБ «Уфаводоканал» при проведении закупки № 32312680712 для субъектов МСП на поставку запорной арматуры.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лица, участвующего в заседании, Комиссия установила следующее.

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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке это документ, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, 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 является Положение о закупках.

В силу ч.1 ст.3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу ч.10 ст.3 Закона о закупках 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 следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч.13 ст.3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В силу п.1 ч.10 ст.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.

17.08.2023 заказчиком было опубликовано извещение в ЕИС №3231268071 о проведении закупки для субъектов МСП на поставку запорной арматуры.

Дата начала срока подачи заявок — 17.08.2023.

Дата окончания срока подачи заявок — 04.09.2023.

Дата подведения итогов — 21.09.2023.

По представленной информации, на участие в закупке было подано 4 заявки (в том числе заявка ООО «Сварог»).

Комиссией установлено, жалоба заявителя на положения закупочной документации была подана до окончания подачи заявок — 30.08.2023.

Как указывает в своей жалобе заявитель, Заказчик необоснованно установил требования в Разделе 3 Документации, а именно: «предоставление образцов товара».

Согласно п.3.1 раздела 3 Документации установлено требование к содержанию составу заявки, в том числе: «Порядок приема образцов Товара: Дата и время получения образцов Товара фиксируются соответствующим документом. Каждый образец Товара должен иметь: заверенную печатью участника бирку, на которой указано: Наименование образца; Наименование закупки, № извещения закупки, № заявки».

Как пояснил заказчик, данное требование может послужить основанием для отклонения заявки участника закупочной процедуре.

Законом о закупках закреплены основные принципы и положения закупки товаров, работ, услуг.

Исходя из положений рассматриваемой документации, участник закупки должен обладать товаром, соответствующим предмету закупки, на момент подачи заявки на участие в процедуре, поскольку заказчик в данном случае ставит участие в закупке в зависимость от

наличия у участника закупаемого товара на момент подачи заявки.

Однако Законом о закупках обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке, не предусмотрено.

Комиссия отмечает, что Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП РБ «Уфаводоканал» не предусматривается требование о предоставлении претендентами образцов товара.

Комиссия также отмечает, что участнику закупки, выражающему согласие на поставку товара, достаточно лишь продекларировать в своей заявке полное соответствие предлагаемого к поставке товара требованиям закупочной документации заказчика, что будет являться достаточным условием и не будет противоречить действующему законодательству в сфере закупок.

Требование о предоставлении на этапе подачи заявки образцов предлагаемого к поставке товара, полностью соответствующих техническому заданию документации о закупке, накладывает на участника закупки обременение в виде обязанности заблаговременно приобрести или произвести указанную продукцию без гарантии того, что он станет победителем и, соответственно, такой товар будет реализован, поскольку такие образцы необходимы для рассмотрения заявок, а не на стадии заключения договора, а также ставит в неравное положение участников закупки и исключает возможность принять участие в такой процедуре по причине отсутствия такого образца.

С учетом изложенного, Комиссия Башкортостанского УФАС России приходит к выводу, что требование заказчика о необходимости предоставления образца товара на этапе подачи заявки приводит (может привести) к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, что, в свою очередь, нарушат положения п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках. Это подтверждается сложившейся судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Поволжского Округа от 14.03.2023 по делу №А49-2445/2022).

На основании вышеизложенного, довод жалобы Комиссией признается обоснованным.

В силу ч.20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сварог» от 30.08.2023 вх.№13395/23 на действия ГУП РБ «Уфаводоканал» при проведении закупки № 32312680712 для субъектов МСП на поставку запорной арматуры обоснованной.

2. Выдать ГУП РБ «Уфаводоканал» обязательное для исполнения предписание.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Республики Башкортостан.