

ООО «Доминанта Мьюзик»

6\*\*\*

Автономное учреждение

«Государственный театр оперы и балета

Республики Саха (Якутия) им.Д.К. Сивцева –

Суорун Омоллоона»

677027, г. \*\*\*

Государственное казенное учреждение

Республики Саха (Якутия)

«Центр закупок Республики Саха (Якутия)»

677000, г. \*\*\*

ЭТП ООО «РТС-Тендер»

121151, г. М\*\*

## РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 014/07/3-621/2024

г. Якутск «14» мая 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

\*\*\*. – временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

\*\*\*. – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

\*\*\* – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

\*\*\* – представителя Автономного учреждения «Государственный театр оперы и балета Республики Саха (Якутия) им. Д.К. Сивцева – Суорун Омоллоона» по доверенности № 2 от 02.05.2024,

\*\*\* – представителя Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» по доверенности № б/н от 09.01.2024.

В отсутствие представителя заявителя, уведомленного надлежащим образом.

Заявлений о невозможности подключения к видеоконференцсвязи, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от лиц, участвующих в деле, которым направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Якутского УФАС России считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителя от Заявителя.

рассмотрев жалобу № 014/07/3-621/2024 ООО «Доминанта Мьюзик» на действия (бездействие) заказчика Автономного учреждения «Государственный театр оперы и балета Республики Саха (Якутия) им. Д.К. Сивцева – Суорун Омоллоона» при организации запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку рояля (извещение № 32413500101, лот № 1 на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://zakupki.gov.ru/>),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 22.04.2024 г. (вх. № 4819-ЭП/24) поступила жалоба ООО «Доминанта Мьюзик» (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика Автономного учреждения «Государственный театр оперы и балета Республики Саха (Якутия) им. Д.К. Сивцева – Суорун Омоллоона» при организации запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку рояля (извещение № 32413500101, лот № 1) на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://zakupki.gov.ru/>).

Доводы жалобы:

*«12 апреля 2024 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>) Автономным учреждением «Государственный театр оперы и балета Республики Саха (Якутия) им. Д.К. Сивцева – Суорун Омоллоона» (далее – Заказчик) размещено извещение № 32413500101 о проведении котировок в электронной форме. Объектом закупки является рояль. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 970 000 Российских рублей.*

*Документация указанной закупки содержит нарушения положений частей 1, 3 и 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 10.07.2023) "О защите конкуренции" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2024) (далее – Закон о защите конкуренции) запрещающих действия заказчиков, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при осуществлении закупок товаров, работ и услуг, а также нарушения положений*

пунктов 1 и 4 части 1 статьи 3, Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В состав Приложения №2 к извещению (Приложение №2. Описание предмета закупки»), а именно в таблицу, содержащую описание объекта закупки, включены требования к значениям показателей товара (характеристикам товара), которые указывают на желание заказчика закупить товар заранее определённой торговой марки.

Пункт 5 в Приложении №2 к извещению № 32413500101 содержит тип механики «Миллениум III» и не подразумевает поставку эквивалента или поставку роялей с качественными характеристиками, которые являются улучшенными по сравнению с указанными в техническом задании.

Вышеуказанный тип механики рояля присутствует в спецификациях только одного производителя клавишных музыкальных инструментов, Kawai Musical Instruments Manufacturing Co., Ltd. (Япония).

Указанное требование является требованием в отношении конкретного товарного знака, влекущим за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, что запрещено положениями пункта 2, части 6.1. статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

Таким образом, Заказчик дискриминирует участников закупки, которые имеют возможность предложить к поставке товары, характеристики которых являются улучшенными по сравнению с характеристиками товаров, описанных в документации».

В ответ на уведомление о поступлении жалобы (исх. № ИЛ/2178/24 от 24.04.2024г) АУ «Государственный театр оперы и балета Республики Саха (Якутия) им. Д.К. Сивцева – Суорун Омоллоона» предоставило возражение на жалобу (вх. № 5140-ЭП/24 от 26.04.2024), где заказчик выразил несогласие с доводами Заявителя.

Жалоба на положения документации закупки поступила в Якутское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, и на основании частей 10, 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 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 2011 года № 223-ФЗ «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.

В соответствии с частью 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; 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 при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные ст. 5.2

Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства.

Рассматриваемый аукцион в электронной форме проводился в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

12.04.2024г. извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, и документация по закупке размещены в Единой информационной системе на сайте <https://zakupki.gov.ru>.

Согласно извещению:

Предмет договора: Поставка рояля.

Сведения о начальной (максимальной) цене договора: 1 970 000,00

Заявки на участие в закупке принимались с «12» апреля 2024 года и до окончания срока подачи заявок - «22» апреля 2024 года. в 11.00 ч. (по местному времени).

Особенности проведения закупочных процедур, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательств, установлены статьей 3.4. Закона о закупках.

В связи с необходимостью получения дополнительных документов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Якутским УФАС России принято решение о продлении срока принятия решения и переносе срока рассмотрения

жалобы по делу № 014/07/3-621/2024 на 14 мая 2024 года на 11 часов 00 минут.

**Комиссия Якутского УФАС России, изучив материалы жалобы, пришла к следующим выводам.**

Довод жалобы Заявителя сводится к тому, что требования к характеристикам товара предмета закупки - поставка рояля, в части установления типа механики – Милениум III составлены таким образом, что подходящим является только единственный производитель, что приводит к ограничению количества участников закупки, способных поставить товар, отвечающих потребностям заказчика, и является ограничением конкуренции.

Комиссией Якутского УФАС России установлено, что согласно описанию объекта закупки на поставку рояля, Заказчиком установлены конкретные характеристики поставляемого товара.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются, в том числе следующим принципом: 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.

Таким образом, Заказчик формирует описание предмета закупки в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования к необходимым к поставке товарам, при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции

В свою очередь, Заказчик проводит закупочную процедуру в целях получения конечного результата - получение товара именно в том виде, качестве, порядке и объеме, на который Заказчик обоснованно рассчитывал.

Законом не установлено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика, равно как и не установлены какие-либо запреты на установление характеристик товара, ни по функциональным качествам, ни по техническим характеристикам.

При этом отсутствие у участников необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый участник самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Комиссия Якутского УФАС России так же отмечает, что Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, Заявитель не представил доказательств невозможности исполнения установленного требования, а также то, что спорные положения закупочной документации каким-либо образом способны ограничить доступ к участию в Закупке, а также ущемить его интересы.

Между тем, Заказчиком, при направлении заявки на закупку были предоставлены 3 (три) коммерческих предложения, которые были применены для обоснования начальной (максимальной) цены договора методом сопоставимых рыночных цен.

Данный факт свидетельствует о наличии на рынке как минимум трех лиц, способных поставить заказчику необходимый товар и однозначно опровергает довод в части ограничения конкуренции при формировании и утверждении закупочной документации заказчиком.

Кроме того, в рассматриваемом случае, Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что само по себе несогласие Заявителя с установленными Заказчиком требованиями к характеристикам (потребительским свойствам) Товара, еще не свидетельствует о нарушении последних условий и положений, зафиксированных в Законе о закупках и Положении о закупках Заказчика, а лишь отражает позицию Общества по отношению к обжалуемым требованиям, что не умоляет законности существующей потребности Заказчика, выраженной в Описании документации.

Пунктом 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с Законом о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018 г., закреплено, что основной задачей законодательства о закупках для отдельных юридических лиц, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате процедуры Закупки лица, исполнение договора, которым в наибольшей степени будет отвечать существующим потребностям Заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что в рассматриваемом случае предметом закупки является право на заключение договора на поставку товара, а не на его изготовление, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям извещения о

проведении закупки и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Следовательно, любой участник закупки имеет возможность приобрести товар с необходимыми заказчику свойствами у производителя и предложить его к поставке в рамках данного аукциона (поставщик-посредник, дистрибьютор, производитель).

Таким образом, поскольку в качестве участников закупок могут выступать не только производители, но и поставщики, нарушения в части ограничения круга потенциальных участников отсутствуют.

***Довод Комиссией Якутского УФАС России признан необоснованным.***

Согласно пункту 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 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Доминанта Мьюзик» (\*\*\*) на действия (бездействие) заказчика Автономного учреждения «Государственный театр оперы и балета Республики Саха (Якутия) им. Д.К. Сивцева – Суорун Омоллоона» (\*\*\*) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку рояля (извещение № 32413500101, лот № 1 на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://zakupki.gov.ru/>) – **необоснованной.**

*Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.*