

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

РЕШЕНИЕ

№ 014/07/3-696/2021

о нарушении законодательства в сфере закупок

г. Якутск 19 апреля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее также – Комиссия), в составе:

<...> – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> – государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «Резонанс-Харпс» (далее – ООО «Резонанс-Харпс», заявитель): <...> (представитель по доверенности);

от заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» (далее также – ГАУ РС(Я) «Малая академия наук РС(Я)», заказчик): <...> (представитель по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО «Резонанс-Харпс» на действия заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку музыкальных инструментов (извещение № 32110120426), в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «Резонанс-Харпс» на действия (бездействие) заказчика.

Из сути жалобы ООО «Резонанс-Харпс» следует, что заказчиком в спецификацию закупаемого товара включено необоснованное специфическое требование к материалу резонансной деки закупаемых арф в виде ситхинской ели, что ограничивает конкуренцию и является нарушением законодательства.

Просит признать жалобу обоснованной.

В ходе рассмотрения дела представителем заказчика пояснено, что с жалобой не согласен.

Просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в настоящей статье (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 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу части 2 статьи 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

ГАУ РС(Я) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» провело обжалуемую закупку в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о

закупках), Положением о закупке о закупке товаров, работ, услуг для бюджетных и автономных учреждений Республики Саха (Якутия), подведомственных Министерству здравоохранения Республики Саха (Якутия) от 2019 г. (далее - Положение о закупке), которое размещено в единой информационной системе.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами, в том числе: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Статьей 3.2 Закона о закупках установлен порядок осуществления конкурентной закупки, согласно части 18 которого под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - "шаг аукциона"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее - ЕИС) при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

25.03.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку музыкальных инструментов (извещение № 32110120426) , а также документация о закупке.

05.04.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещен протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 2018018-1, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 05.04.2021 г.

08.04.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 2018018, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.04.2021 г., протокол подведения итогов аукциона № 2018018, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.04.2021 г.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о контрактной системе, 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, наименование страны происхождения товара, 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.

Комиссией Якутского УФАС России установлено, что Описание объекта закупки аукционной документации содержит характеристики следующих товаров:

«Описание объекта закупки на поставку музыкальных инструментов (арфы)

Арфа «Lyon&Healy» Chicago Grand Concert Extended или эквивалент

47 струн, цвет махагон, педальная, со стандартным межструнным расстоянием.

Колонна: прямая, изготовлена из твердого клена.

Основные части колонны декорированы продольными желобками.

Основание: изготовлено из твердого клена, имеет фигурные контуры.

Ножки – 4 шт., форма передних ножек- фигурная улитка,

Форма задних ножек – фигурная (листок)

Нижняя сторона ножек оснащена резиновыми накладками

Резонатор: количество резонаторных отверстий – 5, форма – вытянутая, прямоугольная, с округлыми углами. Резонансная дека: расширенная, **изготовлена их ситхинской ели.**

Лицевая сторона деки декорирована художественной росписью.

Педали: складные, медные.

Количество педалей – 7, из них – 3 расположены с левой стороны от исполнителя, 4 – с правой. Количество положений педалей – 3.

Форма педалей – каплевидная.

Края педалей отделаны резиновым материалом черного цвета,. Цвет педального фетра – алый.

Колковая рама: оснащена медной пластиной для крепления механики.

Количество струн -47

Диапазон: от Соль(С) 0 октавы до До (С) 7 октавы.

Размеры: высота – не менее 185 см., ширина резонансной деки – не менее 55 см., ширина корпуса – не более 98 см.

Вес: не более 38 кг

Цвет: махагон

комплектация: чехол противопылевой, настроечный ключ

Арфа «Lyon&Healy» Style 85 CG или эквивалент

Арфа «Lyon&Healy" Style 85 CG 47 струн, цвет махагон, педальная.

Колонна: прямая, изготовлена из твердого клена, верх и нижняя часть расширены. Основные части колонны декорированы двойными резными продольными желобками.

Основание: изготовлено из твердого клена, имеет фигурные контуры, декорировано

художественной резьбой.

Ножки – 4 шт., форма передних ножек - фигурная улитка. Форма задних ножек – фигурная (листок). Нижняя сторона ножек оснащена резиновыми накладками

Резонатор: количество резонаторных отверстий – 5, форма – вытянутая, прямоугольная, с округлыми углами. Резонансная дека: расширенная, **изготовлена из ситхинской ели.**

Лицевая сторона деки декорирована широкой художественной росписью.

Педали: складные, количество педалей – 7, из них – 3 расположены с левой стороны от исполнителя, 4 – с правой. Количество положений педалей – 3.

Форма педалей – каплевидная.

Края педалей отделаны резиновым материалом черного цвета, Цвет педального фетра – алый. Колковая рама: оснащена медной пластиной для крепления механики.

Количество струн – 47, диапазон: от Соль(Г) 0 октавы до До (С) 7 октавы.

Механика: американская система, из меди, позолоченная.

Размеры: высота – не менее 187 см., ширина резонансной деки – не менее 55 см., ширина корпуса – не более 99 см.

Вес: не более 37 кг.

Цвет: махагон

Маркировка: на металлической пластине колковой рамы расположена печать производителя.

Комплектация: чехол противопыльный, настроечный ключ».

В ходе рассмотрения дела представителем заказчика было пояснено, что Описание предмета закупки с указанными в нем характеристиками, в том числе материале резонансной деки, изготовленной из ситхинской ели, подготовлено исключительно исходя из потребностей Заказчика. На этапе подготовке проведения электронного аукциона поступило коммерческое предложение от поставщика с соответствующими характеристиками. Во исполнение требований Закона о закупках участникам закупки предоставляется право поставить эквивалентный товар. Считают, что в действиях заказчика отсутствуют признаки нарушения конкуренции, поскольку существует несколько арф изготовленных из ситхинской ели («Ситка»), например, арфа LYON&HEALY (<https://octavashop.ru/shop/1685/1729/33860/>), Horngacher, Aoyama.

В материалах дела имеется письмо, подписанное профессором ГБОУ ВО «Высшая школа музыки Республики Саха (Якутия) (институт) им. В.А. Босикова» Лидии Павловны Новгородовой, народной артистки РС (Я), выпускницы кафедры струнных инструментов, класса арфы, артистов и солистов Государственной филармонии

РС (Я) и Государственного театра оперы и балета РС (Я), а также другими сотрудниками школы, суть которого заключается в полной поддержке арф фирмы «Lyon & Healy» в связи с его отличием от других инструментов других фирм в лучшую сторону.

В ходе рассмотрения дела представителем заявителя пояснено, что заявитель является производителем товара, требуемого заказчику в рамках рассматриваемой закупки, однако при производстве данного товара он использует в качестве расходного материала не ситхинскую ель, а кавказскую ель, которая, по мнению заявителя, по всем характеристикам не уступает ситхинской ели.

Вместе с тем заявитель на заседание Комиссии не представил объективных документов в виде результатов независимой экспертизы, исследования акустических и иных свойств арф, доказывающих, что арфа, резонансная дека которого изготовлена из кавказской ели, лучше или равнозначна резонансной деки из ситхинской ели.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указано, что 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.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

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.

Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 1, 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб,

решила:

признать жалобу ООО «Резонанс-Харпс» на действия заказчика государственного

автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку музыкальных инструментов (извещение № 32110120426) **необоснованной**.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>