

РЕШЕНИЕ

по жалобе № ТО 002/10/18.1-1133/2023

20.06.2023 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:

Председатель Комиссии:

- заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

– начальник 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 «Митэкс» от 08.06.2023 вх.№8943-ЭП/23 на действия АО «Башкиравтодор» при проведении закупки в форме Запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – запрос предложений) на право заключения договора поставки генераторов бензиновых, бензорезов для нужд Уфимского ДРСУ филиал АО «Башкиравтодор» (извещение №32312435954),

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 поступила жалоба ООО «Митэкс» от 08.06.2023 вх.№8943-ЭП/23 на действия АО «Башкиравтодор» при проведении закупки в форме Запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – запрос предложений) на право заключения договора поставки

генераторов бензиновых, бензорезов для нужд
Уфимского ДРСУ филиал АО «Башкиравтодор» (извещение №32312435954)
(далее - Закупка).

В своей жалобе заявитель обжалует действия заказчика по необоснованному отклонению заявки ООО «Митэкс».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласен, представлены письменные возражения на жалобу Заявителя, просит признать жалобу необоснованной.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

В соответствии с ч. 2 ст. 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 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.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению 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 соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В силу ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 № 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.

30.05.2023 на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> Заказчиком было размещено извещение № 32312435954 о проведении закупки.

Дата окончания срока подачи заявок — 07.06.2023.

Дата подведения итогов — 14.06.2023.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 08.06.2023 поступило 3 заявки. В том числе заявка ООО «МИТЕКС». В последствии две заявки были не допущены к участию а закупке (в том числе заявка ООО «МИТЕКС») по следующим основаниям: Согласно п.4 Информационной карты — несоответствие Спецификации технической части, технического предложения (технических характеристик продукции, технических условий продукции, сроков поставки/выполнения работ/оказания услуг)

требованиям настоящей закупочной документации.

Закупка была признана несостоявшейся по причине допуска к участию в закупке одной заявки.

По доводам, изложенным в жалобе Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 3.2 Закона о закупках, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 Закона о закупках.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

Так в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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 Закона о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В силу п. 9 ч. 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Техническим заданием Закупочной документации предусмотрены следующие требования к предмету закупки:

Наименование и перечень видов поставляемого товара

№ п/п	Наименование товара	Ед. изм.	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за 1 ед. Товара с НДС, руб.	Сумма Товара с НДС, руб.
1	Бензорез HUSGVARNA K-970 16 (9673481-01) (либо эквивалент)	шт	4	161 963,33	647 853,32
2	Генератор бензиновый ZJNGSYEN PB 15000 E (1T90DF 150) (либо эквивалент)	шт	8	231 650,54	1 853 204,32
					2 501 057,64

По представленной информации, заявителем был представлен следующий товар:

№ пп.	Наименование товаров (работ, услуг)	Конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком запросе предложений в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии).	Ед. изм.	Кол-во	Наименование страны происхождения товара
1.	Бензопрез RedVerg RD-GDC400	RD-GDC400	Шт	4	Китайская Народная Республика
2.	Генератор бензиновый ZONGSHEN PB 15000 E	PB 15000 E	Шт	8	Китайская Народная Республика

В соответствии с п.4.1 информационной карты запроса предложений:

ПЕРВАЯ ЧАСТЬ ЗАЯВКИ на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать следующую информацию:	
1) согласие участника запроса предложений в электронной форме на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией о запросе предложений в электронной форме и не подлежащих изменению по результатам проведения запроса предложений в электронной форме (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).	ПРИМЕНЯЕТСЯ
2) при осуществлении закупки товара или закупки работ, услуг, для выполнения, оказания которых используется товар:	
а) наименование страны происхождения товара	ПРИМЕНЯЕТСЯ
б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком запросе предложений в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), сведения о функциональных, технических и качественных	ПРИМЕНЯЕТСЯ

характеристиках товара (работы, оказываемых услуг), эксплуатационных характеристиках товара (работы, оказываемых услуг) и иные сведения о товаре (работе, оказываемых услуг).	
---	--

Как указывает в своих пояснениях Заказчик, предлагаемый заявителем товар в техническом предложении не является аналогом товара, установленного закупочной документацией, а именно: Бензорез RedVerg RD-GDC400 по техническим характеристикам не соответствует товару, указанному в закупочной документации (мощность меньше).

Комиссия, проанализировав представленную информацию, признает доводы жалобы обоснованными по следующим основаниям.

Техническим заданием установлены требования по поставке конкретного товара, либо его аналога (эквивалент).

Как указывает в Заказчик, информация о технических характеристиках поставляемого товара находится в открытом доступе в сети «Интернет», с которым может ознакомиться любое заинтересованное лицо.

АО «Башкиравтодор», устанавливая в техническом задании в нарушение пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках требование о предоставлении к поставке конкретного товара, либо его аналога (эквивалент), не указало конкретные технические характеристики, в том числе сведения о их совместимости, диапазона (более, менее, \geq , \leq).

Однако, при составлении технического предложения по поставке аналогичного товара невозможно определить, в каком конкретно диапазоне значения технических характеристик поставляемого товара участникам необходимо предложить эквивалент. Техническое задание Закупочной документации не позволяет определить конкретные показатели, либо их диапазон (более, менее, \geq , \leq) для формирования участниками закупки технического предложения.

По общему правилу, сформулированному в п. 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017 года, указание заказчиком в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

В целях обеспечения единообразных подходов к разрешению споров, с применением положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также учитывая возникающие у судов при рассмотрении данной категории

дел вопросы, Верховным Судом Российской Федерации, на основании статьи

126 Конституции Российской Федерации, статей 2, 7 Федерального конституционного закона от 05.02.2014 № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации», выработаны правовые позиции, отраженные в Обзоре, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 года.

Так в пункте 6 данного Обзора указано на то, 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.

Согласно пункту 8 Обзора установление заказчиком невыполнимых требований для участников закупки ограничивает конкуренцию и противоречит положениям Закона о закупках.

Как обоснованно указывает в своей жалобе заявитель, Закупочная документация не содержит конкретные технические характеристики, в том числе сведения о их совместимости, диапазона (более, менее, \geq , \leq).

Неуказание в документации о проведении конкурентной закупки технических характеристик поставляемого товара нарушает пункт 1 части 6.1 статьи 3, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, довод заявителя является обоснованным.

В соответствии с частью 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.

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, Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Митэкс» от 08.06.2023 вх.№8943-ЭП/23 на действия АО «Башкиравтодор» при проведении закупки в форме Запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – запрос предложений) на право заключения договора поставки генераторов бензиновых, бензорезов для нужд Уфимского ДРСУ филиал АО «Башкиравтодор» (извещение №32312435954) обоснованной.

2. Выдать Заказчику — АО «Башкиравтодор» обязательное для исполнения предписание.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения