

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1375/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.02.2023 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ППК «ВСК»,

в отсутствие представителей Пугачева А.И., извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 13.02.2023 №НП/6416/23,

рассмотрев жалобу Пугачева А.И. (далее - Заявитель) на действия ППК «ВСК» (далее — Заказчик) при проведении при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на изготовление и поставка спецодежды, спецобуви и других средств индивидуальной защиты для обеспечения работников ППК «ВСК» (реестровый №32312031412) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, перенаправленная письмом Хабаровского УФАС России от 27.01.2023 № ЛИ/791/23.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о переносе рассмотрения

жалобы, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушения со стороны Заказчика выражены в порядке проведения закупочной процедуры, а именно: выбранный Заказчиком

способ осуществления закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, неправомерен, поскольку код ОКПД2 товара, указанного в позиции № 72 спецификации к Техническому заданию, отсутствует в Перечне ТРУ СМСП Заказчика.

Заявитель отмечает, что, включив товар с данным кодом ОКПД2 в состав Закупки, Заказчик ограничил право поставки данного товара лицам, которые не являются субъектами малого и среднего предпринимательства (далее — СМСП).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 13.01.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере — 50 000 000,00 руб.

В соответствии с частью 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 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Следовательно, заказчики обязаны осуществлять закупочную деятельность в строгом соответствии с действующим законодательством и положением о закупке.

Закупочная деятельность Заказчика регулируется Положением о закупке товаров, работ, услуг публично-правовой компании «Военно-строительная компания», утвержденным протоколом наблюдательного совета публично-правовой компании «Военно-строительная компания» (протокол от 30 сентября 2022 г. № 9) (далее — Положение о закупке), принятым во исполнение требований Закона о закупках.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно пункту 2.1 Технического задания наименование, основные характеристики и количество поставляемого товара с указанием кода ОКПД2 предусмотрены Приложением № 1 к Техническому заданию. ОКВЭД2 - 14.1; 14.12; 14.13; 15.20; 32.50; 32.99.

В соответствии с Приложением № 1 к Техническому заданию:

№ п/п	Наименование товара	Товарный знак (торговая марка), модель, обозначение	Технические данные (описание товара, основные характеристики)	Требования к товару (технический регламент, ГОСТ, ОСТ, ТУ, иное)	ед. изм	кол-во	Код ОКПД2
72.	Очки защитные Открытые	-	Имеют широкие наушники, обеспечивают надежную защиту от твердых частиц. Цвет линзы: прозрачный. Оптический класс: №1 (не дают искажений). Материал линзы: поликарбонат. Материал оправы: поликарбонат. Защита: от механического воздействия, УФ-излучения. Покрытие: против царапин и запотевания.	ТР ТС 019/2011	шт	-	32.50.42.120

Комиссия отмечает, что порядок определения кодов ОКПД2 не является строго регламентированным и Закон о закупках не устанавливает правил определения кодов ОКПД2.

Таким образом, поскольку законодательно не регламентированы правила отнесения тех или иных товаров, работ или услуг к конкретному коду Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности, Заказчик, определяя коды ОКПД2, должен указывать наиболее подходящие по предмету закупки.

В рамках реализации Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства» утверждено Постановление Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 5 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 (далее - Положение о СМП), годовой объем закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства устанавливается в размере не менее чем 25 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок.

При этом совокупный годовой стоимостной объем договоров, заключенных заказчиками с субъектами малого и среднего предпринимательства по результатам закупок, осуществленных в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 названного Положения, должен составлять не менее чем 20 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 18 Положения о СМП, в случае если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 200 миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик обязан осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, для применения указанного пункта Положения о СМП необходимо одновременное соблюдение двух условий: размер НМЦД не более 200 млн. руб. и включение закупаемых товаров, работ, услуг в перечень, утвержденный заказчиком, для проведения закупки среди СМП.

Согласно пункту 8 Положения о СМП для осуществления закупок в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения (закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства) заказчики утверждают перечень товаров, работ, услуг. При этом допускается осуществление закупки товаров, работ, услуг, включенных в такой перечень, у любых лиц, в том числе не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства.

Указанный перечень утвержден приказом Заказчика от 11.01.2023 № П-22 (далее - Перечень) и размещен в ЕИС 11.01.2023.

Предметом закупки является изготовление и поставка спецодежды, спецобуви и других средств индивидуальной защиты.

Согласно Перечню закупка группы товаров с кодами ОКПД2 14.12 «Спецодежда», 15 «Кожа и изделия из кожи» и 32.99.11 «Уборы головные защитные и средства защиты прочие» осуществляется у СМСП.

В свою очередь, в Перечне код по ОКПД2 32.50.42.120 «Очки защитные» отсутствует.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что при указании кода ОКПД2 32.50.42.120 «Очки защитные» для позиции № 72 была допущена техническая ошибка. Данный товар относится к коду ОКПД2 32.99.11.160 «Средства защиты

головы и лица», предусмотренному Перечнем.

Таким образом, поскольку Комиссией установлено, что выбранный Заказчиком код ОКПД2 32.50.42.120 не включен в перечень товаров, работ, услуг закупка которых осуществляется Заказчиком только у субъектов малого и среднего предпринимательства, следовательно, в силу пункта 18 Положения о СМП, у Заказчика отсутствует обязанность закупать данный товар исключительно у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Доводы Заказчика относительно того, что данная техническая ошибка будет устранена путем заключения дополнительного соглашения к договору, расцениваются Комиссией критически, поскольку в настоящем случае закупка товара, не включенного в Перечень, исключительно среди СМСП неправомерна.

В данном случае, включив в документацию код ОКПД2 32.50.42.120, который не предусмотрен Перечнем, Заказчик ограничил конкуренцию.

Комиссия также считает необходимым отметить, что на участие в оспариваемой закупке подана 1 заявка.

Таким образом, Комиссия Управления всесторонне исследовав обстоятельства, изложенные в жалобе, на основе оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об обоснованности жалобы и необходимости выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, 1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Пугачева А.И. на действия ППК «ВСК» при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.