Заявителю:

ООО «Лиана»

634009 Томск ул. К. Маркса 18

Ooo.liana2015@gmail.com

Заказчику:

ОГАУК ТОТК и А "Скоморох" им.Р.Виндермана

634003, пл. Соляная, 4

tomsk.skomoroh@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3-91/2020

03 июня 2020 года г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

председателя	- Б, заместителя руководителя управления;
членов комиссии:	- Р, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности;
	- У, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности;

рассмотрев посредством видео-конференц-связи дело № 070/07/3-91/2020, возбужденное по жалобе ООО «Лиана» (вх. № 3444 от 25.05.2020 г.) на действия заказчика – ОБЛАСТНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ КУЛЬТУРЫ ТОМСКИЙ ОБЛАСТНОЙ ТЕАТР КУКЛЫ И АКТЕРА "СКОМОРОХ" ИМЕНИ РОМАНА ВИНДЕРМАНА ИНН 7019027190 (далее – Заказчик, ОГАУК ТОТК и А "Скоморох" им.Р.Виндермана) при проведении закупки в форме аукциона в электронной форме «Поставка, монтаж и настройка звукового оборудования» (извещение ЕИС № 32009135629), при участии представителей Заявителя директора ООО «Лиана» С., действующего на основании Устава, Р. по доверенности № 2 от 18.05.2020, представителей Заказчика А. по доверенности б/н от 01.06.2020 г., М. по доверенности б/н от 01.06.2020,,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Лиана» (далее – Заявитель) подало в Томское УФАС России жалобу (вх. № 3444 от 25.05.2020 г.) на действия заказчика – ОБЛАСТНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ КУЛЬТУРЫ ТОМСКИЙ ОБЛАСТНОЙ ТЕАТР КУКЛЫ И АКТЕРА "СКОМОРОХ" ИМЕНИ РОМАНА ВИНДЕРМАНА ИНН 7019027190 (далее – Заказчик, ОГАУК ТОТК и А "Скоморох" им. Р. Виндермана) при проведении закупки в форме аукциона в электронной форме «Поставка, монтаж и настройка звукового

оборудования» (извещение ЕИС № 32009135629).

По мнению Заявителя, Заказчик при проведении указанной закупки допустил нарушение законодательства, Положения о закупках Заказчика:

1. В п. 1 Технического задания указан товарный знак закупаемого оборудования со словами (или эквивалент) и его технические характеристики, которым не соответствует ни одно другое оборудование – эквивалента фактически не существует;
2. В п. 2 Технического задания указан товарный знак закупаемого оборудования со словами (или эквивалент) и его технические характеристики, которым не соответствует ни одно другое оборудование – эквивалента фактически не существует;
3. В п. 4 Технического задания указан товарный знак закупаемого оборудования (FDB Audio DA 902) со словами (или эквивалент) и его технические характеристики, которым не соответствует ни одно оборудование, в том числе и FDB Audio DA 902, так как у данного оборудования отсутствует LED индикатор, эквивалента фактически не существует, отношение сигнал/шум не может быть в 80dB Slew, так как такой единицы измерения не существует;
4. В п. 5 Технического задания указан товарный знак закупаемого оборудования (FDB Audio DA 504) со словами (или эквивалент) и его технические характеристики, которым не соответствует ни одно оборудование, в том числе и FDB Audio DA 504, так как у данного оборудования отсутствует LED индикатор, адаптивная система охлаждения, оборудование имеет иные габариты – 482x235x88 мм., вес 11.2 кг., эквивалента фактически не существует;
5. В п. 5 Технического задания указаны параметры спикерпроцессора FDB Audio US 4803, в частности диапазон воспроизводимых частот 0 Гц-20 кГц – этот диапазон подразумевает воспроизведение инфразвука в частотах 0-20 Гц, установок с таким диапазоном звучания не существует;
6. Позиции Технического задания пп. 1, 2, 4, 6 отсутствуют на территории России, срок поставки их из КНР составляет 6-8 недель, в то время как согласно аукционной документации срок поставки по договору – 20 дней;
7. Искажено наименование оборудования в п. 6 Технического задания – указано «рама для подвеса линейного массива FDB Audio Flying Frame», тогда как на сайте производителя рама имеет название Rigging Frame;
8. Согласно п. 2 Технического задания поставщик обязан произвести настройку рабочего пространства, подготовить программное обеспечение к программированию спектаклей – эти работы технологически, функционально не связаны с предметом закупки;
9. В п. 4 Технического задания указано, что все необходимые для монтажа оборудования материалы поставляются за счёт поставщика, при этом документация не содержит информации о том, какой длины необходим кабель для подключения оборудования, какое количество крепёжных изделий необходимо, документация не содержит информации для того, чтобы участник закупки мог определить это самостоятельно.

Заявитель утверждает, что указанные нарушения необоснованно ограничивают конкуренцию, просит признать жалобу обоснованной, обязать заказчика устранить допущенные нарушения.

В заседании Комиссии представители Заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержали, дополнительно пояснив, что документация не содержит плана помещения, зала, в связи с чем потенциальный участник не может определить, какой длины кабель требуется для подключения оборудования, какие и сколько крепёжных изделий необходимо. Кроме того, здание заказчика является памятником архитектуры, где запрещено сверление стен, прокладка кабеля внутри стен. Искажение технических характеристик, названий оборудования не позволяет подобрать эквивалент, не позволяет также предложить заказчику оборудование, товарный знак которого указан в техническом задании, так как характеристики этого оборудования будут отличаться от сведений, указанных в Техническом задании. Предоставление программного обеспечения и настройка рабочего пространства не связано с поставкой оборудования. Поставщик кроме поставки оборудования, согласно заданию, должен производить ещё и электромонтажные работы – разработать схему подключения распределительных щитов, план прокладки кабельных трасс. Это всё в совокупности необоснованно ограничивает круг потенциальных участников закупки, не позволяет сформировать и подать заявку.

Представители Заказчика с доводами Заявителя не согласились, предоставили письменный отзыв на жалобу, в заседании комиссии пояснив следующее: заказчик в Техническом задании указал на товарный знак оборудования для лучшего понимания участниками, какое именно оборудование и с какими характеристиками ему необходимо. У заказчика нет обязанности учитывать параметры всего подобного оборудования, имеющегося на рынке, характеристики оборудования указаны исходя из фактических потребностей заказчика. При формировании Технического задания заказчиком была использована информация о характеристиках оборудования указанного товарного знака, однако заказчик не требует от поставщика быть производителем, дилером этого оборудования, следовательно, поставить оборудование может любое лицо, ограничение конкуренции отсутствует. Предметом закупки является поставка, монтаж и настройка звукового оборудования, следовательно, требование Технического задания о предоставлении программного обеспечения, настройке оборудования технологически связаны. Заказчику необходимо получить услугу в полном объёме, а не разделять на несколько лотов. Кроме того, программное обеспечение находится в свободном доступе, установить его может любое заинтересованное лицо. Исполнитель должен будет самостоятельно разработать схему расположения и подключения оборудования, в связи с чем заказчиком эта схема не разрабатывалась. На основании изложенного, представители заказчика просили признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила следующее.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 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 случае осуществления 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.

В порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) рассматриваются 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Следовательно, жалоба заявителя подлежит рассмотрению в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно 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.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона 223-ФЗ настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1, 2 ст. 2 Закона 223-ФЗ 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). 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при осуществлении закупок руководствуется действующим законодательством, Положением о закупках товаров, работ и услуг.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч. 13 ст. 3 Закона № 223-ФЗ рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно ч. 8 ст. 4 Закона 223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ одной из целей законодательства о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, одним из принципов закупочной деятельности заказчика является отсутствие необоснованных ограничений конкуренции.

Согласно ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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. В случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)".

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона 223-ФЗ 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В Техническом задании заказчик указал товарный знак закупаемого оборудования, его технические характеристики, указав слова (или эквивалент), исполнив тем самым требование Закона № 223-ФЗ. Доказательств фактического отсутствия эквивалентных товаров, невозможности поставки требуемых заказчику товаров заявителем не представлено. Любое лицо вправе поставить заказчику товары, указанные в ТЗ, в связи с чем, по мнению комиссии, отсутствует необоснованное ограничение количества участников закупки.

В п. 4 Технического задания указан товарный знак закупаемого оборудования (FDB Audio DA 902) со словами (или эквивалент), при этом под указанные характеристики, по мнению заявителя, не подпадает FDB Audio DA 902, так как у данного оборудования отсутствует LED индикатор, отношение сигнал/шум не может быть в 80dB Slew, так как такой единицы измерения не существует – в подтверждение позиции заявителем предоставлен скриншот с сайта официального производителя оборудования http://www.fdbaudio.com, согласно которому отношение сигнал/шум не имеет параметра Slew. Однако, по мнению Комиссии, отсутствие в характеристиках оборудования LED индикатора не может свидетельствовать о его фактическом отсутствии у оборудования.

В п. 5 Технического задания указан товарный знак закупаемого оборудования (FDB Audio DA 504) со словами (или эквивалент) и его технические характеристики, которым, по мнению заявителя, не соответствует FDB Audio DA 504, так как у данного оборудования отсутствует LED индикатор, адаптивная система охлаждения, оборудование имеет иные габариты – 482x235x88 мм., вес 11.2 кг. - в подтверждение позиции заявителем предоставлен скриншот с сайта официального производителя оборудования http://www.fdbaudio.com, согласно которому габариты оборудования 482x235x88 мм., вес 7.4 кг., тогда как в техническом задании указано 482x434x88 мм., вес 11.2 кг. Однако, по мнению Комиссии, отсутствие в характеристиках оборудования LED индикатора, адаптивной системы охлаждения не может свидетельствовать о его фактическом отсутствии у оборудования.

В п. 6 Технического задания указаны параметры спикерпроцессора FDB Audio US 4803, в частности диапазон воспроизводимых частот 0 Гц-20 кГц, по мнению заявителя этот диапазон подразумевает воспроизведение инфразвука в частотах 0-20 Гц, установок с таким диапазоном звучания не существует - в подтверждение позиции заявителем предоставлен скриншот с сайта официального производителя

оборудования http://www.fdbaudio.com, согласно которому диапазон воспроизводимых частот 20 Гц-20 кГц.

По мнению заявителя, позиции Технического задания пп. 1, 2, 4, 6 отсутствуют на территории России, срок поставки их из КНР составляет 6-8 недель, в то время как согласно аукционной документации срок поставки по договору – 20 дней – подтверждения данной позиции заявитель не предоставил. Комиссия отмечает, что согласно протоколу проведения аукциона, на участие в закупке подано две заявки, что свидетельствует о фактической возможности поставить требуемое заказчику оборудование в установленный договором срок.

Заявитель утверждает, что искажено наименование оборудования в п. 3 Технического задания – указано «рама для подвеса линейного массива FDB Audio Flying Frame», тогда как на сайте производителя рама имеет название Rigging Frame - подтверждение позиции заявителем не предоставлено, предоставленные скриншоты не позволяют определить, с какого сайта они сделаны, кроме того, предоставлено два противоречащих друг другу скриншота (в одном указано Flying Frame , в другом Rigging Frame), в связи с чем довод отклоняется.

Согласно п. 2 Технического задания поставщик обязан произвести настройку рабочего пространства, подготовить программное обеспечение к программированию спектаклей, по мнению заявителя эти работы технологически, функционально не связаны с предметом закупки. Комиссией данный довод отклоняется, так как предметом закупки является поставка, монтаж и настройка звукового оборудования. При этом, как пояснил заказчик, ему необходимо получить результат – звуковое оборудование, установленное и полностью готовое к использованию, не в интересах заказчика разбивать закупку на три отдельных лота – закупать отдельно оборудование, заказывать монтаж и настройку. Согласно пояснениям представителя заказчика, программное обеспечение бесплатно и находится в свободном доступе. Исходя из изложенного, Комиссия отклоняет довод заявителя.

В п. 4 Технического задания указано, что все необходимые для монтажа оборудования материалы поставляются за счёт поставщика, при этом документация не содержит информации о том, какой длины необходим кабель для подключения оборудования, какое количество крепёжных изделий необходимо, документация не содержит информации для того, чтобы участник закупки мог определить это самостоятельно. Комиссия принимает данный довод заявителя, так как отсутствие указанной информации нарушает принцип информационной открытости закупки. На вопрос Комиссии «Возможно ли определить длину кабеля, количество требуемых крепёжных изделий, место установки оборудования в случае размещения в составе документации плана помещений, в которые планируется монтаж оборудования?» заявитель сообщил, что возможно.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия делает вывод о том, что ОБЛАСТНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ КУЛЬТУРЫ ТОМСКИЙ ОБЛАСТНОЙ ТЕАТР КУКЛЫ И АКТЕРА "СКОМОРОХ" ИМЕНИ РОМАНА ВИНДЕРМАНА ИНН 7019027190 осуществило рассматриваемую закупку в форме аукциона в электронной форме «Поставка, монтаж и настройка звукового оборудования» (извещение ЕИС № 32009135629) с нарушением требований Закона № 223-ФЗ, Положения о закупках заказчика, тем самым нарушив ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

На основании изложенного, жалоба заявителя подлежит удовлетворению.

Изучив доводы жалобы, материалы дела, заслушав представителей Заявителя, Заказчика, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1. ч.1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Лиана» (вх. № 3444 от 25.05.2020 г.) на действия заказчика – ОБЛАСТНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ КУЛЬТУРЫ ТОМСКИЙ ОБЛАСТНОЙ ТЕАТР КУКЛЫ И АКТЕРА "СКОМОРОХ" ИМЕНИ РОМАНА ВИНДЕРМАНА ИНН 7019027190 при проведении закупки в форме аукциона в электронной форме «Поставка, монтаж и настройка звукового оборудования» (извещение ЕИС № 32009135629) обоснованной.
2. Выдать заказчику - ОБЛАСТНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ КУЛЬТУРЫ ТОМСКИЙ ОБЛАСТНОЙ ТЕАТР КУКЛЫ И АКТЕРА "СКОМОРОХ" ИМЕНИ РОМАНА ВИНДЕРМАНА ИНН 7019027190 – предписание об устранении допущенных нарушений.

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

Председатель Комиссии Б.

Члены Комиссии: Р., У.