Решение по жалобе № 039/07/3-171/2024

Заказчику - Организатору торгов:

Государственное автономное учреждение Калининградской области «Калининградский областной драматический театр»

Заявителю:

ООО «Авангард»

Электронная торговая площадка:

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

15 марта 2024 года № 039/07/3-171/2024 г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

ведущий заседание Комиссии:

члены Комиссии:

в отсутствие представителей заявителя ООО «Авангард», о времени и месте проведения заседания уведомленного надлежащим образом посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции (неявка лиц, уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения (часть 16 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции));

при участии представителей:

заказчика - организатора торгов ГАУ КО «Калининградский областной драматический театр»: (по доверенности),

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи посредством плагина «TrueConf» жалобу ООО «Авангард» от 12.03.2024 (вх. № 1856-ЭП/24; далее - Заявитель), перенаправленная в адрес Управления письмом ФАС России (исх. № 28/19871/24 от 11.03.2024) на действия заказчика – организатора торгов ГАУ КО «КОДТ» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку звукового оборудования к спектаклю под рабочим названием «КОРАЛИНА» (извещение № 32413323259 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru/, далее - Закупка),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель полагает, что Заказчиком в документации о проведении запроса котировок необоснованно установлен срок поставки товара в г. Калининград «5 рабочих дней», а также указана страна происхождения закупаемого оборудования «Германия».

Заявителем сделан вывод о том, что заказчиком нарушено требование статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Подробно позиция Заявителя изложена в жалобе от 12.03.2024 (вх. № 1856-ЭП/24).

Заказчик - организатор торгов считает, что при проведении закупки им не нарушены нормы законодательства о закупках. Закупка осуществляется в рамках Закона о закупках, Положения о закупке и документации о проведении запроса котировок.

Заказчик просит признать жалобу Заявителя необоснованной, подробно изложив свою позицию в письменных пояснениях от 14.03.2024 (вх. № 1985/24).

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав представленные доводы и поступившие материалы, **Комиссия Калининградского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд. 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 (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Закупка № 32413323259 проводится в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 том числе в случае

проведения заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Извещение № 32413323259 о проведении закупки размещено на электронной торговой площадке ООО «РТС - тендер» (далее - ЭТП) и в ЕИС 26.02.2024;

Дата и время окончания подачи заявок: 01.03.2024 23:59 (местное время);

Дата подведения итогов: 04.03.2024;

Начальная (максимальная) цена договора: 2 923 751,34 руб.

Жалоба ООО «Авангард» подана в адрес ФАС России и 05.03.2024 зарегистрирована (вх. № 36157-ЭП/24), с последующим перенаправлением в адрес Калининградского УФАС России (вх. № 1856-ЭП/24 от 12.03.2024), содержит основания для обжалования, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению антимонопольным органом по существу.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Закупка № 32413323259 осуществляется путём проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг государственного автономного учреждения Калининградской области «Калининградский областной драматический театр (утв. протоколом Наблюдательного совета от 06.07.2024 № 24; далее – Положение), извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку звукового оборудования к спектаклю под рабочим названием «КОРАЛИНА» (далее – Извещение).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе определения максимального значения цены договора, 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.

Таким образом, регламент осуществления закупочной деятельности в соответствии с нормами Закона о закупках, порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки, в том числе порядок рассмотрения заявок на участие в закупке устанавливается Заказчиком самостоятельно в Положении о закупке.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и

экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

1. Довод Заявителя о том, что установленные Заказчиком в пункте 3.2 раздела 4 «Проект договора» Извещения требования о поставке товара «в течении 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания настоящего договора» ограничивают конкуренцию, Комиссия считает несостоятельным по следующим основаниям.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, *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, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Заказчиком даны пояснения о том, что необходимость приобретения звукового оборудования возникла в связи с постановкой на сцене Калининградского областного драматического театра спектакля на основании технического задания режиссера-постановщика под рабочим названием «КОРАЛИНА», с утверждённой датой премьерного показа спектакля 10 апреля 2024 года (Приказ № 28-П от 16.02.2024), что определило ограниченные сроки приобретения оборудования.

При этом Комиссия отмечает, что возможность поставки требуемого оборудования в течение 5 (пяти) рабочих дней подтверждена коммерческими предложениями, направленными различными компаниями в адрес Заказчика.

2. Довод Заявителя о том, что установленное Заказчиком в разделе 2 «Техническое задание (описание предмета запроса котировок в электронной форме)» Извещения требование к закупаемому оборудованию с указанием страны происхождения «Германия», нарушают Закон о закупках, Комиссия также считает несостоятельным по следующим основаниям.

Частью 6.1 Закона о закупках определено, что 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, 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.

Поставка звукового оборудования с характеристиками, указанными в разделе 2 «Техническое задание (описание предмета запроса котировок в электронной форме)» Извещения (далее – ТЗ), осуществляется с учётом необходимости обеспечения совместимости с оборудованием производства «SENNHEISER», имеющимся у Заказчика. При этом в графе третьей «Производитель, модель, страна происхождения товаров» табличной формы ТЗ, содержащей требование «страна происхождения Германия», в скобках Заявителем дано уточнение «при наличии», что Комиссией рассматривается как возможность для участников закупки поставки звукового оборудования производства «SENNHEISER», страной происхождения которого не обязательно будет являться Германия.

Вместе с тем, согласно сведениям с официального сайта производителя SENNHEISER страной происхождения выпускаемой продукции является Германия.

Также Комиссия обращает внимание, что Заявителем в подтверждение своего довода о том, что закупаемый товар производится не только в Германии, не представлена какая-либо информация и доказательства.

Кроме того, в ходе заседания Комиссии было установлено, что Заявитель не является участником закупки - не подавал заявку на участие, до окончания срока подачи заявок от данного лица не поступало запроса о разъяснении положений извещения о проведении запроса котировок в электронной форме.

В соответствий с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом 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.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Вместе с тем, на участие в закупке было подано 3 заявки. Запросов о разъяснении положений документации об осуществлении закупки не поступало.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Комиссия отмечает, что установленные Заказчиком требования в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Заказчика.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Доказательства того, что сформулированные требования к объекту закупки не соответствуют фактическим потребностям Заказчика и тем самым влекут необоснованное ограничение количества участников закупки, установление преимуществ отдельным участникам закупки, отсутствуют.

Таким образом, факт получения трех коммерческих предложений, согласно которым поставщики имеют возможность поставить товар, характеристики которого соответствуют требованиям технического задания, подача на участие в данной закупке 3 заявок, содержащих предложение к поставке товаров с установленными требованиями, снижение на торгах цены договора на 40,12 %, отсутствие доказательств, подтверждающих доводы жалобы Заявителя, а также отсутствие доказательств нарушения прав и законных интересов Заявителя не может свидетельствовать об ограничении количества участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик действовал в пределах своих полномочий в соответствии с действующим законодательством и Положением о закупке, а доводы жалобы являются несостоятельными и необоснованными.

Нарушений при проведении закупки № 32413323259 требований Закона о закупках, Положения и Извещения в обжалуемой Заявителем части Комиссией не выявлено.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание Комиссии о достаточности доказательств, представленных для рассмотрения жалобы, пояснили, что они представили все доказательства, которые они намеревались представить, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Авангард» (вх. № 1856-ЭП/24 от 12.03.2024), перенаправленную в адрес Управления письмом ФАС России (исх. № 28/19871/24 от 11.03.2024) на действия заказчика – организатора торгов ГАУ КО «Калининградский областной драматический театр» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку звукового оборудования к спектаклю под рабочим названием «КОРАЛИНА» (извещение № 32413323259 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru/), необоснованной.

Ведущий заседание комиссии

Члены комиссии:

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

2024-1398