**РЕШЕНИЕ**

**по результатам рассмотрения жалобы №014/07/3-2276/2020**

г. Якутск резолютивная часть оглашена «17» августа 2020 года

изготовлено в полном объеме «19» августа 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

********** – временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

********** – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

********** – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции, без очного участия представителей субъектов контроля и заявителя:

********** – представителя ООО «Наш город» по доверенности №б/н от 20.07.2020;

********** – представителя АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО по доверенности №2296-2020 от 28.02.2020;

********** – в качестве слушателя на стороне АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО,

рассмотрев жалобу ООО «Наш город» на действия АКО «Алмазэргиэнбанк» АО при проведении и организации запроса котировок в электронной форме на поставку заготовок для бесконтактных транспортных и школьных карт для нужд АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009368530 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru),

**УСТАНОВИЛА**:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха

(Якутия) (далее – Управление) в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 07 августа 2020 года поступила жалоба ООО «Наш город» (далее – Заявитель) на действия АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО (далее – Заказчик) при проведении и организации запроса котировок в электронной форме на поставку заготовок для бесконтактных транспортных и школьных карт для нужд АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Закупка, запрос котировок) (извещение №32009368530 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru).

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.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что 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.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках Акционерного Коммерческого Банка «Алмазэргиэнбанк» Акционерного общества, утвержденным Наблюдательным советом АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО 14.02.2020 (протокол № 13 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, 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 4 Закона о закупках.

На официальном сайте закупок www.torgi.gov.ru 31 июля 2020 года АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО опубликовано извещение №32009368530 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку бланков транспортных карт.

Заказчиком выступает Акционерный Коммерческий Банк «Алмазэргиэнбанк» Акционерное общество (677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, пр. Ленина, д. 1)

Наименование закупки: поставка бланков для транспортных карт.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 200 000 (один миллион двести тысяч) рублей 00 копеек с учетом НДС.

Дата начала срока подачи заявок - 03 августа 2020 года 09:00 (время местное).

Дата и время окончания подачи заявок - 07 августа 2020 года 09:00 (время местное).

Дата рассмотрения заявок – 07 августа 2020 (МСК+6).

В соответствии с протоколом № 32 от 07.08.2020 г. до окончания указанного в извещении срока подачи заявок 07 августа 2020 09 часов 00 минут (время местное) поступило 3 (три) заявки из них 1 заявка признана соответствующими требованиям извещения, остальные отклонены как несоответствующие требованиям технического задания.

Из жалобы следует, что Заказчик в лице АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО, в Документации о запросе котировок неправомерно устанавливает требования к участникам, что впоследствии ограничивает количество участников закупки, которые противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Действия Заказчика по мнению Заявителя ущемляют интересы потенциальных участников запроса котировок в электронной форме, готовых поставить эквивалент товара, и ограничивает возможности их участия в конкурентной процедуре

В своих возражениях Заказчик ссылается на исключения, установленные пп. 1-4 п. 12.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО, а также на п. 3 ч. 6.1. ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». По мнению Заказчика, отсутствие указания об эквиваленте при проведении процедуры закупки не противоречит Закону о закупках.

При этом, по мнению Заказчика, указание о стране происхождения связано со снижением рисков неисполнения обязательств по действующему проекту, что не влечет за собой ограничение количества участников закупки.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) установлено, что жалоба заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

**Комиссия по рассмотрению жалобы, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, приходит к следующим выводам.**

1. Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке

товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности установлен в подпункте 2 пункте 1.5 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

При этом в соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующим правилом: 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.

Аналогичный принцип заказчика закреплен в пункте 12.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 3 извещения о закупке, предметом закупки является поставка заготовок для бесконтактных транспортных и школьных карт для нужд АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО.

В соответствии с техническим заданием Заказчик закупает бесконтактную пластиковую карту в количестве 30 000 штук и бесконтактный силиконовый браслет в количестве 250 штук.

При этом, возможность поставки эквивалентной продукции Заказчиком не допускается.

Вместе с тем, представителем Заказчика на заседании Комиссии антимонопольного органа не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о невозможности использования продукции иных производителей, не указанных в техническом задании.

Учитывая изложенное, в отсутствие доказательств, свидетельствующих о невозможности поставки по предмету закупки продукции иных производителей, отличных от указанных в техническом задании, а также подтверждений, что при описании предмету закупки используются исключения, указанные в пункте 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, Комиссии антимонопольного органа не представляется возможным прийти к выводу о правомерности, установленного в документации, описания предмета закупки.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего описание товаров по предмету закупки, ограничивает количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 и

нарушают пункт 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках.

2. В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения: предмет 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 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться в том числе следующим правилом: 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.

Как следует из пп. 1.1.18, пп. 2.1.17 технического задания, браслеты должны быть произведены на территории Российской Федерации, быть новыми (не бывшими в употреблении) без каких-либо ограничений (залог, запрет, арест, нарушение авторских прав, патентов и т.п.), допущенными к свободному обращению на территории Российской Федерации.

Таким образом, Заказчиком установлено требование о поставке оборудованию исключительно российского происхождения, что ограничивает участников закупки представить иной товар (в том числе иностранный).

При этом Законом о закупках не предусмотрен механизм осуществления импортозамещения путем установления соответствующих ограничений возможности участия в закупках. В рамках проведения закупок в соответствии с требованиями Закона о закупках система осуществления импортозамещения, предусмотренная частью 8 статьи 3 Закона о закупках, основана исключительно на применении приоритета, установленного Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 N 925 "О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами".

Таким образом, вышеуказанные действия АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, нарушают пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и

ограничивают количество участников закупки.

В соответствии с ч. 13 ст. 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В силу части 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 Закона.

В своем уточнении Заказчик сообщил об отмене закупки, однако из анализа информации в ЕИС следует, что по обжалуемой закупочной процедуре ведется работа комиссии.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией антимонопольного органа принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения закупки,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Наш город» на действия АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО при проведении и организации запроса котировок в электронной форме Заказчика на поставку заготовок для бесконтактных транспортных и школьных карт для нужд АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО участниками которого могут быть субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009368530 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru), обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим пункт 2 части 6.1 статьи 3 и пункт 3 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

3. Выдать предписание об устранении нарушений организации и проведения закупки;

4. Передать материалы рассмотренной жалобы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии: **********

Члены Комиссии: **********

**********