

РЕШЕНИЕ

ПО ЖАЛОБЕ О НАРУШЕНИИ ПРОЦЕДУРЫ ТОРГОВ

№ 045/10/18.1-6/2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Комиссия Курганского УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров на территории Курганской области в составе:

Председатель Комиссии – – заместитель руководителя – начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

члены Комиссии:

– заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

– старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «» (далее – ООО «») (вх. № 981 от 15.03.2021 г.) на действия заказчика в лице Общества с ограниченной ответственностью «» (далее – ООО «») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку аккумуляторов (извещение №) в порядке статьи 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие представителя заявителя в лице ООО «»;

в присутствии представителя ООО «» в лице

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступила жалоба ООО «» (вх. № 981 от 15.03.2021 г.) на действия заказчика в лице ООО «» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку аккумуляторов (извещение №), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что закупочной комиссией проведена процедура рассмотрения заявок с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», также указывает, что закупочная документация не соответствует требованиям Закона о закупках, просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласилась, просила признать жалобу необоснованной.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия Курганского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно части 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 установленных 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 (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 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 соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 соответствии с частью 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «», утвержденным решением единственного участника ООО «» (далее – Положение о закупке).

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

19.02.2021 года Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку аккумуляторов (извещение № 32110009320).

Начальная (максимальная) цена договора составила 00,00 руб.

Закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения первых частей заявок, по ее итогам составлен протокол № 1987508, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии (размещен в ЕИС 05.03.2021 года).

Согласно указанному протоколу участнику закупки ООО «» отказано в допуске к участию в закупке по следующему основанию: «Несоответствие продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации».

В соответствии с частью 9. статьи 3.2 Закона о закупках 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 в Документации должны быть указаны требования, в том числе к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 6.3.1 Положения о закупке организатор закупки в ходе ее подготовки в каждом случае заранее определяет, в том числе:

- а) требования к покупаемой продукции, в том числе при необходимости — начальную стоимость закупки (предельную цену заключаемого по итогам процедуры договора);
- д) требования к составу и оформлению заявок.

Пунктом 7 закупочной документации установлен порядок подготовки предложений.

Согласно пункту 7 закупочной документации, предложение должно быть оформлено по форме, приведенной в приложении № 1 к настоящему аукциону, и быть действительным не менее чем 90 календарных дней с момента его подачи. Предложение должно быть подписано лицом, имеющим право в соответствии с

законодательством Российской Федерации действовать от лица Поставщика без доверенности, или надлежащим образом, уполномоченным им лицом на основании доверенности (далее – уполномоченного лица). Предложение также должно быть скреплено печатью поставщика.

В силу пункта 13 закупочной документации предложение Участника должно состоять из двух частей и ценового предложения. Первая часть предложения должна включать предложение на поставку продукции (без указания цен и организации) (Приложение № 1).

В соответствии с закупочной документацией участнику закупки необходимо заполнить следующую форму:

№ п/п	Наименование МТР	Тип, № чертежа, характеристики	Производитель. Страна производства	Ед. изм.	Кол-во
I	II	III	IV	V	VI
Грузополучатель: ООО					
1	Аккумулятор	CSB GP 1245, AGM, 12В, 4,5А*ч или эквивалент		шт	20
2	Аккумулятор	WBR GP 12120, AGM, 12В, 12А*ч или эквивалент		шт	10
3	Аккумулятор	WBR GP 12170, AGM, 12В, 17А*ч или эквивалент		шт	12
4	Аккумулятор	Yuasa SWL1100, AGM, 12В, 39,6А*ч или эквивалент		шт	44

Таким образом, положениями закупочной документации предусмотрена поставка эквивалентного товара, при этом, как пояснила представитель Заказчика, параметрами эквивалентности являются емкость аккумулятора (А*ч), напряжение (В), а также технология AGM.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что ООО «» в составе заявке представлено следующее техническое предложение:

Номер процедуры в ЕИС №					
Поставка аккумуляторных батарей для нужд ООО "					
(наименование оборудования и МТР укрупнённо)					
№ п/п	Наименование МТР	Тип, № чертежа, характеристики	Производитель. Страна производства	Ед. изм.	Кол-во
I	II	III	IV	V	VI
Грузополучатель: ООО «					
1	Аккумулятор	Prometheus energy PE1205 12В, 5А*ч	Tianneng Battery Group	шт	20

			Co.,Ltd/Китай		
2	Аккумулятор	Prometheus energy PE1212L 12B, 12A*ч	Tianneng Battery Group Co.,Ltd/Китай	шт	10
3	Аккумулятор	Prometheus energy PE1218L 12B, 18A*ч	Tianneng Battery Group Co.,Ltd/Китай	шт	12
4	Аккумулятор	Prometheus energy PE1245L 12B, 45A*ч	Tianneng Battery Group Co.,Ltd/Китай	шт	44

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснила, что заявка участника закупки ООО «» отклонена ввиду несоответствия характеристик по позиции 4 «Аккумулятор» требованиям закупочной документации, в частности, указана емкость аккумулятора 45 А*ч, что превышает 39,6 А*ч и не является эквивалентом.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, ккупаемым 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, ккупаемым 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.

В соответствии с пунктом 6.3.1 Положения о закупке организатор закупки в ходе ее подготовки в каждом случае заранее определяет, в том числе, порядок оценки и ранжирования заявок по степени их предпочтительности для Заказчика и определения лица (лиц), получающего по результатам процедуры закупки право заключения соответствующего договора (кроме закупки у единственного поставщика).

В силу пункту 5.6 закупочной документации предлагаемая продукция должна полностью соответствовать требованиям технического задания (п. 1 настоящего запроса котировок). Предложение участника, не соответствующее требованиям технического задания, служит основанием для отклонения предложения Участника.

Таким образом, Комиссией Курганского УФАС России установлено, что закупочной комиссией принято правомерное решение об отказе в допуске к участию в закупке ООО «», ввиду представления в составе заявки технических характеристик, несоответствующих требованиям закупочной документации и не отвечающих параметрам эквивалентности.

Таким образом, довод Заявителя не находит своего подтверждения.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

1) 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;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 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 описании 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 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В силу пункта 5.1.4 Положения о закупке организатор закупки вправе устанавливать требования к участникам процедур закупки, закупаемой продукции, условиям ее поставки и определить необходимые документы, подтверждающие (декларирующие) соответствие этим требованиям.

В силу пункту 5.6 закупочной документации предлагаемая продукция должна полностью соответствовать требованиям технического задания (п. 1 настоящего запроса котировок).

В пункте 1 закупочной документации установлены следующие требования к поставляемой продукции:

№п/п	Наименование МТР	Марка, ГОСТ, ТУ, размер	Ед. изм.	Кол-во
Грузополучатель: ООО «». КПП грузополучателя: 4				
1	Аккумулятор	CSB GP 1245, AGM, 12В, 4,5А*ч или эквивалент	шт	20
2	Аккумулятор	WBR GP 12120, AGM, 12В, 12А*ч или эквивалент	шт	10
3	Аккумулятор	WBR GP 12170, AGM, 12В, 17А*ч или эквивалент	шт	12
4	Аккумулятор	Yuasa SWL1100, AGM, 12В, 39,6А*ч или эквивалент	шт	44

Положениями закупочной документации предусмотрена поставка эквивалентного товара, при этом, как пояснила представитель Заказчика, параметрами эквивалентности являются емкость аккумулятора (А*ч), напряжение (В), а также технология AGM.

Вместе с тем, представитель Заказчика также указала, что по позициям 1, 3 технического задания для Заказчика не являются критичными отклонения в значении емкости аккумулятора на 0,5-1А*ч, а показатель емкости по позиции 4 должен составлять не более 40А*ч.

При этом Комиссией установлено, что в закупочной документации значения показателя «емкость аккумулятора» установлены в виде конкретного значения, не предусматривающего отклонение от заданной величины. При этом потребности заказчика по позициям 1, 3 удовлетворяют аккумуляторы емкостью 4,5А*ч ± 1А*ч и 17А*ч ± 1А*ч соответственно. Кроме того, по позиции 4 технического задания установлены параметры емкости аккумулятора, также не позволяющие в составе заявки указать значение более 39,6А*ч, но не превышающее 40А*ч.

Для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения в том числе об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение (пункт 1 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018).

Таким образом, Комиссией установлено, что в закупочной документации

отсутствует информация о допустимых значениях показателя емкости аккумуляторов, отвечающих потребности Заказчика. Данные сведения не являлись определяемыми – выводы о допустимых/недопустимых отклонениях от заданных Заказчиком величин не могли быть сделаны самостоятельно участником закупки, обладающим необходимым уровнем профессионализма и опыта.

В силу прямого указания пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчиком в нарушение пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в закупочной документации установлены требования к поставляемому товару, не позволяющие определить потребность заказчика, что создало препятствия для формирования участниками закупки заявки на участие в аукционе (технического предложения).

В данных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «» обоснованной.
2. В действиях Заказчика в лице Общества с ограниченной ответственностью «» выявлено нарушение пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице Общества с ограниченной ответственностью «» выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку лица, ответственного за утверждение (разработку) закупочной документации № , с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия на совершение указанных действий, на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, д. 40, каб. 212 с объяснением по факту выявленного нарушения **0**

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Курганской области в течение трех месяцев со дня его принятия.