

*(уведомление о поступлении жалобы*

*и о приостановлении торгов)*

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «Рио» (вх. № 1742э от 04.02.2022 года) на действия муниципального унитарного предприятия города Новосибирска «Центр муниципального имущества» (далее - МУП «ЦМИ») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку фильтровентиляционного оборудования для защитных сооружений гражданской обороны (извещение № 32211073969 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

*Заявитель сообщает следующее.*

Закупка регулируется Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон 223-ФЗ).

Частью 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ установлены такие принципы закупки товаров, работ, услуг как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

27.01.2022 года на сайте <http://www.rts-tender.ru> Заказчиком была размещена документация на проведение Аукциона в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Закупкой предусмотрена, в том числе, поставка Фильтровентиляционных агрегатов ФВА-49 (приложение №1, 2 к документации об электронном аукционе), составной частью которых являются фильтры-поглотители ФПУ-200. В соответствии с требованиями к документации предоставляемым при поставке товара в Приложении №1 к документации об электронном аукционе установлено, что для фильтров ФПУ-200 необходимо предоставить паспорт военного представительства Минобороны России (ВП МО РФ) (паспорт заверяется печатью ВП МО РФ и печатью завода-изготовителя), в котором указан комплект поставки, основные характеристики и другая информация.

Податель жалобы считает, что требование к документации фильтров-поглотителей ФПУ-200, о наличии паспорта ВП МО РФ приводит к ограничению конкуренции и незаконно по следующим основаниям.

Исходя из сложившейся судебной практики следует, что указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком

ограничения конкуренции (Пункт 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 мая 2018 г.).

Заявитель сообщает, что фильтры-поглотители ФПУ-200 приемка которых осуществляется ВП МО РФ, на территории РФ производятся лишь одним производителем - АО «Тамбовмаш» (паспорт в приложении) ТУ 4801. Условие о соответствии предмета закупки ТУ 4801 является избыточным, приводит к тому, что предметом закупочной процедуры могут быть лишь Фильтры-поглотители ФПУ-200 производства конкретного производителя АО «Тамбовмаш», что влечет за собой ограничение количества участников закупки, и нарушает права ООО «РИО».

Заявитель указывает, что нарушение Заказчиком указанных требований делает невозможным подачу ООО «Рио» заявки на участие в конкурентной процедуре и реализацию продукции Фильтров-поглотителей ФПУ-200 производителей, отличных от АО «Тамбовмаш».

Фактически Заказчиком скрыто устанавливается незаконное требования о поставке предмета закупки одного производителя АО «Тамбовмаш», и это требование влечет за собой ограничение количества участников закупки, ограничивает конкуренцию и нарушает права ООО «РИО».

Руководствуясь изложенным считает, что требование о соответствии предмета закупки Фильтров-поглотителей ФПУ-200 техническому условию ТУ 4801 являются избыточными, ограничивающими конкуренцию и должны быть исключены из документации по закупке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 129 ГК РФ законом или в установленном законом порядке могут быть введены ограничения оборотоспособности объектов гражданских прав, в частности могут быть предусмотрены виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо совершение сделок, с которыми допускается по специальному разрешению.

Указом Президента РФ от 22.02.1992 № 179 (ред. от 17.03.2020) «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» (далее – Указ Президента РФ от 22 февраля 1992 года № 179) установлено, что свободная реализация боевых отравляющих веществ, средств защиты от них и нормативно-техническая документация на их производство и использование запрещена.

Постановлением Правительства РФ от 10.12.1992 № 959 (ред. от 16.12.1995) «О поставках продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» (Далее - постановление Правительства РФ от 10 декабря 1992 года № 959) утвержден перечень продукции, поставка которой осуществляются потребителям, имеющим разрешение на ее применение на территории Российской Федерации. В соответствии с указанным перечнем поставка средства защиты от боевых отравляющих веществ и нормативно-техническая документация на их производство и использование может быть осуществлена на основании решения на ее применение в Российской Федерации выданного Министерством обороны Российской Федерации Заказчику.

В соответствии с абзацем 1 пункта 4 установлено, что производители продукции имеют право заключать договоры на ее поставку только с потребителями, получившими квоты потребления продукции или разрешение на ее применение в Российской Федерации.

Фильтры-поглотители ФПУ-200, произведенные в соответствии с ТУ 4801 подпадают под действие Указа Президента от 22 февраля 1992 года № 179, а также постановления Правительства РФ от 10 декабря 1992 года № 959, ограничены в обороте на территории Российской Федерации и участниками их оборота могут выступать лишь производители и потребители, то есть лица, осуществляющие непосредственное применение (использование) данных средств защиты на основании специального разрешения.

Принимая во внимание, что у Заказчика отсутствует специальное разрешение на использование фильтров-поглотителей ФПУ-200 приемка которых осуществляется ВП МО РФ, изготовленные в соответствии с ТУ 4801 выданное Министерством обороны Российской Федерации, считает, что требование в технической документации по закупке указанных Фильтров-поглотителей является избыточным и влечет ограничение права ООО «РИО» к участию в настоящей конкурентной процедуре.

В соответствии с пунктом 3 Положения «О лицензировании разработки, производства, испытания, установки, монтажа, технического обслуживания, ремонта, утилизации и реализации вооружения и военной техники», утвержденного постановлением Правительства от 13 июня 2012 г. № 581, в редакции от 01 февраля 2021г., военная техника это создаваемые по тактико-техническим (техническим) заданиям государственных заказчиков и (или) документации, утвержденной или согласованной государственным заказчиком, технические средства, предназначенные для боевого, технического и тылового обеспечения деятельности и обучения войск (сил), а также для контроля и испытания вооружения и военной техники. К вооружению и военной технике не относится продукция, используемая в вооружении и военной технике, если она имеет гражданское назначение или изготовлена по единым требованиям для применения в вооружении и военной технике и продукции гражданского назначения.

Рассматриваемое изделие разработано по техническим заданиям Министерства обороны, не являются гражданской продукцией и продукцией общегражданского назначения, а также производится в соответствии с государственными военными стандартами (ГОСТ РВ 15.201, ГОСТ РВ 15.202, ГОСТ РВ 15.301, ГОСТ РВ 15.307), устанавливающими требования исключительно к военной технике и не применяющиеся при производстве продукции гражданского назначения. Следовательно, в соответствии с пунктом 3 Положения «О лицензировании разработки, производства, испытания, установки, монтажа, технического обслуживания, ремонта, утилизации и реализации вооружения и военной техники», утвержденного постановлением Правительства от 13 июня 2012 г. № 581, указанная выше продукция относится к изделиям военной техники.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежат следующие виды деятельности: разработка, производство, испытание, установка, монтаж, техническое обслуживание, ремонт, утилизация и реализация вооружения и военной техники.

Из изложенного следует, что для реализации Фильтров-поглотителей ФПУ-200 приемка которых осуществляется ВП МО РФ, которые изготовлены в соответствии с ТУ 4801, необходимо иметь лицензию. Принимая во внимание, что требование к предмету закупки Фильтрам-поглотителям ФПУ-200 приемка которых осуществляется ВП МО РФ, изготовленные в соответствии с ТУ 4801, является избыточным, а у ООО «РИО» отсутствует лицензия на реализацию вооружения и военной техники, данное требование делает невозможным участие ООО «РИО» в конкурентной процедуре.

Выводы ограничения оборотоспособности Фильтров-поглотителей ФПУ-200 изготовленных в соответствии с ТУ 4801 и отнесения их к военной технике делает Девятый арбитражный апелляционный суд в Постановлении от 21 ноября 2021 года по делу А40-102128/2021.

Кроме того, действующими государственными стандартами и законом Российской Федерации от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» какие-либо требования о наличии военной приемки отсутствуют, предусмотрено только подтверждение соответствия продукции только в виде обязательной или добровольной сертификации (либо декларировании) с предоставлением сертификатов, либо деклараций о соответствия.

Следовательно, требования Заказчика о прохождении предмета закупки приемки военным Представительством Минобороны России в рамках настоящей закупки являются избыточным, неисполнимым, незаконными и исключает участие ООО «Рио» в указанной закупке, что влечет ограничение количества участников закупки.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: [www.novosibirsk.fas.gov.ru](http://www.novosibirsk.fas.gov.ru).

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного МУП «ЦМИ» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок **до 11.02.2022 года** документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому

направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области **15.02.2022 года** в **11-00 часов** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность).

Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган *не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.*

В связи со сложной санитарно-эпидемиологической обстановкой и на основании указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» и письма ФАС России от 19.03.2020 № ПЗ/21986/20 уведомляем о рассмотрении жалобы 15.02.2022 года в 11-00 часов путём использования систем видеоконференцсвязи (далее - ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в рассмотрении жалобы Новосибирским УФАС России посредством ВКС следует пройти по ссылке: [<...>](#) и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеорекамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте [to54@fas.gov.ru](mailto:to54@fas.gov.ru).

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении жалобы в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания) направлении на электронную почту [to54@fas.gov.ru](mailto:to54@fas.gov.ru) документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лица, участвующего в рассмотрении жалобы или его представителя, жалоба может быть рассмотрена в отсутствие указанного лица.

Примечание:

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.