«20» января 2022 г. **№ 043/07/3 – 15/2022**

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, запроса котировок на закупку товаров, работ услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в составе:

Зам. председателя комиссии:

– зам. руководителя управления – начальника отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

Членов комиссии:

– главного специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

– ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

в присутствии:

– представителя по доверенности ООО «Обимед Рус», по доверенности, через ВКС,

– представителя АО «Газпром газораспределение Киров», по доверенности, лично,

рассмотрев жалобу ООО «Обимед Рус»,

У С Т А Н О В И Л А:

10.01.2022 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «Обимед Рус» (далее – Заявитель) на действия Организатора торгов (Заказчика) – АО «Газпром газораспределение Киров» (далее – Заказчик) при проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме № МИ-285-2021 по отбору поставщика для поставки товаров – запасных частей для транспортных средств (номер извещения 32110982735).

Жалоба рассматривается в порядке, предусмотренном ст.18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель обжалует действия Заказчика при формировании документации. Указывает, что выбранный Заказчиком способ проведения закупки не предусмотрен ст. 3.4 Закона о закупках. Считает также неправомерным не указание в наименовании товара – запасных частей, эквивалентности поставляемого товара ввиду возможности поставки другого товара, что нарушает п. 3 ч. 6.1 статьи 3 Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках). Кроме того, в опубликованном извещении отсутствует информация о количестве закупаемой продукции, что прямо противоречит требованиям Закона о закупках.

Лицам, участвующим в деле, направлено уведомление о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика запрошены необходимые документы по исследуемой закупке, а также письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрение жалобы назначалось на 18.01.2022, откладывалось на 20.01.2022 года. Лица, участвующие в деле, извещены надлежащим образом. Заявитель на заседании комиссии поддержал доводы, указанные в жалобе.

Заказчик направил письменные пояснения, подтвержденные представителем Заказчика на заседании комиссии, согласно которым установлено, что маркетинговые исследования проводятся согласно п. 14.1.1. Положения о закупках, на основании утвержденного плана закупок Компаний Группы Газпром межрегионгаз. В соответствии с п. 5.4. и п. 1.4.1.2. Положения Исполнительным органом (ООО «Газпром межрегионгаз») на этапе формирования плана закупок Компаний Группы Газпром межрегионгаз по предложению Заказчика определен способ закупки (открытые маркетинговые исследования) и его форма (электронная), а также согласно п. 1.4.1.1. утверждена начальная (максимальная) цена.

Таким образом, при планировании и осуществлении рассматриваемой закупки Заказчиком полностью соблюдены требования Положения (п. 1.4.1.1., 1.4.1.2., 5.2., 5.4., 5.8.9., раздел 14), и, соответственно, требования Закона о закупках (ч. 1 ст.1, ч. 2 ст. 2, части 1, 2, 3.2. ст. 3). Говорить о неправомерном выборе способа проведения закупки можно только в случае, если рассматриваемая неконкурентная закупка обладает всеми признаками и условиями проведения конкурентной закупки, изложенными в ч. 3 ст. 3 Закона о закупках.

Заказчики вправе самостоятельно выбрать способ проведения закупки, Закон о закупках не устанавливает ограничений на выбор способа закупки. Заказчиком был обоснованно, экономически оправданно, в соответствии с п. 5.8.9. Положения, выбран неконкурентный способ закупки - открытые маркетинговые исследования. Установление эквивалентности при проведении неконкурентной закупки не требуется. Все указанные запчасти приобретаются для парка автомобилей Заказчика. Кроме того, в связи с

тем, что Заказчик объективно не имеет возможности заранее предусмотреть возможную неисправность конкретного автотранспортного средства, размещение закупки производится с установленной предельной ценой и фиксированными единичными расценками, что предусмотрено проектом договора и п. 4.11 Положения о закупках. Считает жалобу необоснованной.

Заслушав доводы Заявителя, пояснения Заказчика, исследовав представленные документы, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках 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).

В силу ч. 2 ст. 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.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ч. 2 ст. 3 Закона о закупках, Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурентные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом действия (бездействия) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках (или) порядка подготовки и (или) осуществление закупки, содержащегося в подтвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

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 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 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.

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

Относительно довода Заявителя о неправильно выбранном способе закупки, по всем признакам соответствующей конкурентной, и об отсутствии эквивалентности поставляемого товара установлено следующее.

Заказчиком 22.10.2021 года в ЕИС размещено Положение о закупках товаров, работ услуг, утвержденное Решением совета директоров АО «Газпром газораспределение Киров» Протоколом № 02/2021-2022 от 21.07.2021 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с п. 5.2.2. Положения о закупках открытые маркетинговые исследования относятся к неконкурентным способам закупок.

Пунктом 5.8.9. Положения о закупках установлено, что маркетинговые исследования могут проводиться Заказчиком в случае, если условия закупки

исходя из ее специфики (особенностей) не предполагают одновременного соблюдения условий, предусмотренных ст. 3 Закона о закупках и пунктами 1.2.32., 1.2.33 (Положения о закупках) для отнесения закупки к конкурентной, а именно в случаях, если (в том числе) проводится закупка товаров, работ, услуг, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, при которой в силу особенностей предмета закупки (в том числе, описание предмета закупки, порядок формирования лота), необходимых сроков удовлетворения потребностей Заказчика, либо целесообразности определения победителя с учётом опыта, квалификации участников закупки, иных критериев, осуществление конкурентной закупки не будет в полной мере соответствовать принципам закупок, определенным настоящим Положением.

Согласно п. 14.3.1.11. Положения о закупках маркетинговые исследования не являются торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений, запросом котировок) или публичным конкурсом в соответствии со статьями 447–449 части первой Гражданского кодекса РФ и статьями 1057–1061 части второй Гражданского кодекса РФ.

Согласно ч. 3.2. ст. 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным ч. 3 настоящей статьи, а именно:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в ЕИС об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены ст. 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований ч. 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с п. 6.1. ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, указанными в данной статье, в том числе:

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

23.12.2021 года Заказчиком в единой информационной системе опубликовано извещение № 32110982735 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по отбору поставщика для поставки товаров - запасных частей для транспортных средств. Начальная (максимальная) цена договора 7 213 868,64 руб.

К извещению прикреплены документация о закупке, проект договора, техническое задание, коммерческое предложение на товар, предлагаемый к поставке (Приложение к Форме № 1).

Приложение к Форме № 1 содержит перечень необходимых запасных частей к имеющимся у Заказчика транспортным средствам, с указанием наименования, марки и модели, в том числе, товарных знаков, каталожных номеров.

Условия осуществления рассматриваемой закупки не соответствуют признакам конкурентной закупки, поскольку не соответствуют ч. 3 ст. 3 Закона о закупках, т.к. не соблюдаются требования ч. 6.1 указанной статьи (закупается товар, подпадающий под исключение).

Таким образом, спорная закупка Заказчика не относится к конкурентным закупкам.

Маркетинговые исследования проводятся согласно п. 14.1.1. Положения о закупках на основании утвержденного плана закупок Компаний Группы Газпром межрегионгаз. В соответствии с п. 5.4. Положения, Исполнительным органом (ООО «Газпром межрегионгаз») на этапе формирования плана закупок определен способ закупки (открытые маркетинговые исследования) и его форма (электронная).

Для достижения целей, установленных ч. 1 ст. 1 Закона о закупках, и соблюдения принципов, закрепленных в ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, заказчики вправе самостоятельно выбрать способ проведения закупки и определить требования к закупаемому товару на основании своих потребностей. При этом Закон о закупках не устанавливает ограничений на выбор способа закупки.

Таким образом, при планировании и осуществлении рассматриваемой закупки Заказчиком соблюдены требования Положения о закупках и Закона

о закупках.

Довод Заявителя является необоснованным.

Относительно довода Заявителя об отсутствии в извещении информации о количестве закупаемого товара установлено следующее.

Согласно п. 14.4.3 Положения о закупках Заказчика, документация о маркетинговых исследованиях должна содержать, в том числе, предмет закупки с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, за исключением случая, когда невозможно определить количество товара, конкретный объем работ, услуг.

Согласно п. 4.11 Положения о закупках, установлено, что при закупках товаров (работ, услуг), когда невозможно заранее определить точный объем, конкретные сроки, место поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), но могут быть определены единичные расценки (прейскурант) на такие товары (работы, услуги), а также предельная стоимость и/или предельный объем закупки, Заказчиком может быть применен рамочный или прейскурантный договор. При этом условиями рамочного или прейскурантного договора определяются единичные расценки (прейскурант) и максимальная цена договора, иные условия договора, а номенклатура, объем, сроки и место поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) могут определяться заявками Заказчика или иным образом, предусмотренным рамочным или прейскурантным договором при возникновении у Заказчика потребности в товарах (работах, услугах).

В связи с тем, что предметом закупки является поставка запчастей, и невозможно предусмотреть их количество в течение срока действия договора, Заказчик проводит закупку с установленной предельной ценой и фиксированными единичными расценками (п. 1.1, 5.1 проекта договора).

Довод Заявителя не обоснован.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

Р Е Ш И Л А:

Признать необоснованной жалобу ООО «Обимед Рус» на действия АО «Газпром газораспределение Киров» при проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме № МИ-285-2021 по отбору поставщика для поставки товаров – запасных частей для транспортных средств (номер извещения 32110982735).

В соответствии с ч.23 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.