

РЕШЕНИЕ

по делу №013/07/3-340/2023

г.

Саранск

Резолютивная часть решения оглашена «07» июня 2023 г.

В полном объеме решение изготовлено «13» июня 2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель Комиссии:

- <...> – заместитель руководителя Мордовского УФАС России,

члены Комиссии:

- <...> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

- <...> – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

- <...> – специалист – эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

в присутствии представителей Заказчика – <...> (доверенность от 06.06.2023 №152), <...> (доверенность от 06.06.2023 №150), <...> (доверенность от 06.06.2023 №151),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ИП <...> – <...> (доверенность от 30.01.2023 г.),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – «О защите конкуренции») жалобу ИП <...> (вх. №2580-ИП/23 от 29.05.2023) на действия организатора торгов –

Филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход») (извещение на сайте <https://zakupki.gov.ru> № 32312397399),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ИП <...> (вх. №2580-ИП/23 от 29.05.2023) на действия организатора торгов – Филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия» (далее - филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия») при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход») (извещение на сайте <https://zakupki.gov.ru> № 32312397399).

В связи с поступлением жалобы ИП <...> (вх. №2580-ИП/23 от 29.05.2023) Мордовским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции) в адрес Заявителя, Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 30.05.2023 № ЛА/1893/23. В соответствии с уведомлением рассмотрение жалобы назначено на 7 июня 2023 года на 12 часов 00 минут, по итогам рассмотрения был объявлен перерыв до 16 ч. 45 мин. 07.06.2023 г.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 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 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление 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.

По мнению Заявителя, Заказчиком были допущены нарушения при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход»), а именно:

1. При проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход») Заказчик не установил требование энергетической эффективности товаров;

2. Заказчик установил требование о наличии у участника закупки документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем кондиционирования (дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществить поставку систем кондиционирования с сохранением гарантии производителя;

3. Заказчиком в Извещении указаны конкретные модели комплектующих к зимнему регулированию систем кондиционирования, без возможности предоставления эквивалента;

4. Заказчиком неправомерно установлено требование необходимого параметра – обслуживаемая площадь до 65 м².

Заказчик с доводами Заявителя не согласился и представил письменные

пояснения (вх. №2760/23 от 05.06.2023 г.).

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

18.05.2023 года на сайте <https://zakupki.gov.ru> Филиалом ФГУП «Российская телевизионная радиовещательная сеть» «Радиотелевизионный передающий центр Республики Мордовия» размещено извещение № 32312397399 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход»).

Дата размещения извещения: 18.05.2023 года.

Дата размещения текущей редакции извещения: 19.05.2023 года.

Дата начала срока подачи заявок: 19.05.2023 года.

Дата и время окончания подачи заявок: 29.05.2023 08:00.

Место подведения итогов: Филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия», г. Саранск, ул. Гончарова д.39, каб. 42.

Дата подведения итогов: 29.05.2023 года.

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно первому доводу жалобы Заявителя, Заказчик при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход») не установил требование энергетической эффективности товаров.

В соответствии с частью 24 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заявитель вправе отозвать жалобу до принятия решения по существу жалобы. Заявитель, отозвавший поданную им жалобу, не вправе подать повторно жалобу на те же акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

На заседании Комиссии Мордовского УФАС России представитель Заявителя на основании части 24 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции отозвал вышеуказанный довод Жалобы до принятия решения.

Таким образом, Комиссия Мордовского УФАС России прекращает рассмотрение Жалобы в части отсутствия в Конкурсной документации обязательных сведений, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно второму доводу жалобы Заявителя, Заказчик неправомерно установил в Извещении требование о наличии у участника закупки документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем кондиционирования (дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществить поставку систем кондиционирования с сохранением гарантии производителя.

Согласно пункту 2.9 Извещения, одним из требований к участникам закупки является наличие у участника закупки документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем кондиционирования (дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществить поставку систем кондиционирования с сохранением гарантии производителя.

На заседании Комиссии Мордовского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что системы кондиционирования приобретаются для обеспечения бесперебойной работы технологического оборудования, в частности для поддержания оптимального температурного режима, необходимого для безаварийной работы технологического оборудования по причине выхода из строя систем кондиционирования.

Приобретаемое оборудование, по словам Заказчика, планируется устанавливать по мере необходимости на замену выходящим из строя систем и/или их частей, ввиду чего потребность в установлении приобретаемых систем может возникнуть спустя определённый период времени. Наличие у поставщика полномочий от производителя на поставку систем кондиционирования позволяет исключить недобросовестных участников закупки и дает покупателю гарантию того, что контрагент поставит товар соответствующего качества и в течение гарантийного срока.

Исходя из пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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.

Согласно пункту 9 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Однако, указанные требования Заказчика о наличии у участника закупки документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем кондиционирования оформленных в виде дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществить поставку систем кондиционирования с сохранением гарантии производителя, не предусмотренных к передаче при переходе прав собственности в отношении продукции (оборудования, материалов) действующим законодательством, не могут быть отнесены к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и предписанным к включению в состав документации о закупке на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Такое требование также не характеризует квалификационный уровень поставщика товара и приводит к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам закупки требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных критериев оценки, в частности оценки наличия величины опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Также, описанный порядок подтверждения наличия у участника закупки документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем

кондиционирования, предлагаемой в рамках закупки, необоснованно ставит участника закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц, кроме того, ограничивает права потенциальных лиц, желающих принять участие в закупке, приобретших поставляемое оборудование на законных условиях ранее и не имеющих требуемых документацией документов.

Комиссия Мордовского УФАС России, соглашаясь с позицией Заявителя, отмечает, что ранее Верховный суд Российской Федерации в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, отметил, что установленные Заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Вместе с тем Комиссия Мордовского УФАС России в данном случае отмечает, что Заказчик установивший требование о предоставлении документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем кондиционирования (дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществить поставку систем кондиционирования с сохранением гарантии производителя, должен учитывать то обстоятельство, что участник Закупки не имеет право требовать, а изготовитель товара/его дилер ни в рамках договора, в случае его наличия, ни в рамках действующего законодательства не обязан предоставлять участнику закупки любые письма и подтверждения возможности поставки товара в адрес третьего лица, то есть Заказчика.

В отсутствие обязанности производителя как-либо реагировать на обращения участников закупки на соответствующие запросы о предоставлении писем с гарантиями, соглашениями, возможность участников закупки сформировать и подать заявку, а также заключить договор по результатам Закупки в соответствии с требованиями Документации не должна всецело зависеть от волеизъявления третьих лиц - производителей закупаемого товара и его дилеров.

При этом Комиссия Мордовского УФАС России отмечает, что в законе не могут быть прописаны все возможные виды ограничения конкуренции, поэтому Законом о закупках указано, что Заказчик при установлении требований должен руководствоваться перечнем принципов, а именно: отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по

отношению к участникам закупки.

При этом объективное обоснование установления, указанного требования Заказчиком не приведено. Вместе с тем участник закупки, подав заявку, принимает на себя весь объем обязательств по своевременной поставке товара в соответствии с условиями Документации, также, подписывая договор с Заказчиком подтверждает свои обязательства по поставке, кроме того, может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с чем требование дополнительного подтверждения возможности исполнить обязательства путем представления копий дилерских или иных договоров с производителями или дилерами является излишним и ограничивает количество участников Закупки.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ), каких-либо оснований сомневаться в готовности Заявителя поставить товары у Заказчика не имеется, поскольку участником могут быть представлены документы от одного из производителей, подтверждающие в достаточной степени намерение заключить договор и поставить определенный товар.

В этой связи Комиссия Мордовского УФАС России соглашается с доводом Заявителя о том, что участник закупки может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, что также свидетельствует о необоснованности установления требования к участникам закупки в Извещении.

Таким образом, Комиссия Мордовского УФАС России считает, что действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, повлекли за собой ограничение количества участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия Мордовского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя о неправомерном требовании Заказчика документов, подтверждающих полномочия Поставщика на поставку систем кондиционирования (дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществить поставку систем кондиционирования с сохранением гарантии производителя является обоснованным.

Согласно третьему доводу жалобы Заявителя, Заказчиком в Извещении указаны конкретные модели комплектующих к зимнему регулированию систем кондиционирования без возможности предоставления эквивалента.

В соответствии с пунктом 1 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 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;

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.

Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что в разделе 7 Извещения, Заказчик указал необходимые параметры зимнего комплекта систем кондиционирования, а именно: регулятора давления конденсации – РДК-9.6, нагревателя картера – НК – 5.4, нагревателя дренажа – НК – 5.5. Документацией не предусмотрена возможность поставки эквивалента.

Возражая относительно названного довода, на заседании Комиссии Мордовского УФАС России представитель Заказчика представил копию руководства по эксплуатации к существующей модели управления СРК-М2-у, а также пояснил, что к существующей модели управления СРК-М2-у подходят

модели регулятора давления – РДК – 9.6, нагревателя картера – НК – 5.4, нагревателя дренажа – НК- 5.5.

Уточнив, что к указанным параметрам регулятора давления – РДК – 9.6, нагревателя картера – НК – 5.4, нагревателя дренажа – НК- 5.5 подходит большое количество моделей зимнего регулирования систем кондиционирования. В подтверждение представил скрин-шоты страниц в интернет-материалах, в которых представлены модели зимнего регулирования систем кондиционирования двух фирм: Royal Clima, Hisense.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках наименование предмета закупки может не сопровождаться словами «(или эквивалент)». В рассматриваемом случае Заказчик обосновал необоримость поставки зимнего комплекта систем кондиционирования с параметрами регулятора давления конденсации – РДК-9.6, нагревателя картера – НК – 5.4, нагревателя дренажа – НК – 5.5.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии Мордовского УФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность данного довода жалобы.

На основании изложенного, рассматриваемый довод жалобы Заявителя признан Комиссией Мордовского УФАС России необоснованным.

Согласно четвертому доводу жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование необходимого параметра – обслуживаемая площадь до 65 м².

Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что раздел 7 Извещения, содержит общее требование к поставляемым системам кондиционирования, а именно указан необходимый параметр - обслуживаемая площадь до 65 м², а также необходимый параметр потребляемой мощности (обогрева) не менее 1856 Вт.

На заседании Комиссии Мордовского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что произошла техническая ошибка в указании в Извещении словесного обозначения «до» к числовому параметру обслуживаемой площади систем кондиционирования.

Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что Заказчик установил противоречивые требования в Извещении по минимальному требованию потребляемой мощности и максимальному требованию по квадратуре обслуживаемой площади систем кондиционирования,

Таким образом, Комиссия Мордовского УФАС России, ознакомившись с пояснениями и документами, представленными сторонами, приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выразившегося в том, что в Документации указаны противоречивые

требования в Извещении.

На основании вышеизложенного, Комиссия Мордовского УФАС России приняла решение о признании данного довода жалобы Заявителя обоснованным.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мордовского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> (вх. №2580-ИП/23 от 29.05.2023) на действия организатора торгов – Филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход») (извещение на сайте <https://zakupki.gov.ru> № 32312397399) обоснованной.

2. Признать действия Заказчика - Филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия»:

-выразившиеся в установлении в составе Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку систем кондиционирования (в качестве ЗИП), участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства (а также физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход»), требований, не отвечающим принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также нарушением пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках;

-выразившиеся в установлении в аукционной документации противоречивых сведений, которые вводят в заблуждение участников закупки, не отвечающим принципам информационной открытости закупки, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику - Филиал РТРС «РТПЦ Республики Мордовия» обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Мордовского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.