

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4610/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.04.2023

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии,

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку пурифайера настольного типа и комплектов сменных фильтров для нужд ФГУП РСВО – СанктПетербург (реестровый № 32312236583, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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, 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 Закона 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель выражает несогласие с требованиями закупочной документации, поскольку Заказчиком в техническом задании установлены требования к техническим и функциональным характеристикам закупаемого товара, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя - пурифайер Ecotronic H40-U4L; а также Заказчиком в техническом задании установлены ненадлежащие требования к габаритам фильтров, поскольку под установленные габариты подходят исключительно фильтры с размером 14 дюймов.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 29.03.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), разместил информацию о проведении Закупки.

Предмет договора - Поставка пурифайера напольного типа и комплектов сменных фильтров для нужд ФГУП РСВО – Санкт-Петербург.

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 65 789 (Шестьдесят пять тысяч семьсот восемьдесят девять) рубля 69 копеек.

В соответствии с частью 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 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.

Приложением № 1 к извещению о проведении запроса котировок установлено Техническое задание (описание объекта закупки), в котором установлено следующее наименование и количество закупаемого Заказчиком товара:

№ п/п	Наименование товара	Количество	Единица измерения
1	Пурифайер Ecotronic H40-U4L или эквивалент	1	шт
2	Комплект сменных фильтров Ecotronic с UF 14" для пурифайера марки Ecotronic или эквивалент	8	шт

Приложение № 1 к Техническому заданию (описанию объекта закупки) включает следующие функциональные, технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные показатели товара:

Сведения о функциональных (потребительских свойствах), технических и качественных характеристиках товара				
	Указание на товарный знак (его словесное обозначение),	Функциональные, технические и качественные характеристики товара		

Наименование товара	знак обслуживания, фирменное наименование, патенты (при наличии), полезные модели, промышленные образцы, наименование страны происхождения товара	Требуемый параметр	Требуемое значение параметра	Значение параметра, предлагаемое участником	Единица измерения параметра
Пурифайер Ecotronic H40-U4L или эквивалент		Назначение:	Должен быть предназначен для очистки воды от хлора, железа, марганца, удаляет неприятный запах и мутность		-
		Тип установки	Должен быть напольный		-
		Материал корпуса	Должен быть комбинированный (металл и пластик)		-
		Тип соединения	Должен быть I		-
		Размер фильтра	Должен быть 14		дюйм
		Бак холодной воды	Не менее 3,4, но не более 4,0		л
		Бак горячей воды	Не менее 3,9, но не более 4,5		л
		Отсутствие отдельного накопительного бака	Должно быть		-
		Управление подачей воды из крана	Должен быть нажим кружкой		-
		Система фильтрации	Должна быть ультрафильтрация		-
		Мощность охлаждения, 100-120 Вт	Должна быть		-
		Мощность нагрева, 760Вт	Должна быть		-
		Тип охлаждения	Должен быть компрессорный		-
		Цвет корпуса	Должен быть Белый		-
		Напряжение 220-230В	Должно быть		-
		Высота	Не менее 1000, но не более 1100		мм
Ширина	Не менее 310, но не более 320		мм		
Глубина	Не менее 310, но				

		Параметры	Требования	Единица измерения
Ecotronic комплект фильтров 14" с UF мембраной или эквивалент		Совместимость комплекта фильтров	Должен быть совместим с позицией 1 данной таблицы	-
		Тип фильтра	Должен быть I	-
		Размер фильтра	Должен быть 14	дюйм
		Ультрафильтрация	Должна быть	-
		Количество фильтров в наборе	Должно быть 4	шт
		Высота	Должна быть 360	мм
		Ширина	Должна быть 115	мм
		Глубина	Должна быть 115	мм
		Осадочный фильтр	Должен быть	-
		Угольный предфильтр	Должен быть	-
		Ультрафильтрационная мембрана	Должен быть	-
		Угольный постфильтр	Должен быть	-

Заказчик в обоснование установления вышеуказанных параметров по позиции № 1 «Пурифайер Ecotronic H40-U4L или эквивалент» и по позиции № 2 «Комплект сменных фильтров Ecotronic с UF 14» для пурифайера марки Ecotronic или эквивалент» пояснил, что при определении требований к закупаемой продукции учитывал соответствие своих потребностей закупаемому товару в целях сохранения единого стиля оборудования на объектах Заказчика и дальнейшей его эксплуатации и обслуживания (закупки запасных частей и фильтров для очистки воды), а также пояснил, что уже около 10 позиций такого оборудования уже используются на объекте Заказчика и были закуплены в 2016 году.

Относительно установления параметров по позиции № 2 «Комплект сменных фильтров Ecotronic с UF 14» для пурифайера марки Ecotronic или эквивалент» Заказчик пояснил, что установленные в техническом задании фильтры закупаются, как запасные части на уже установленные на объекте пурифайеры Ecotronic.

Как пояснил Заказчик, по результатам рассмотрения заявок, поданных на участие в запросе котировок в электронной форме, одним из участников (заявка которого не была отклонена) предложен эквивалентный товар «Пурифайер Aquaalliance H40s-LC», что противоречит доводам Заявителя, что под технические характеристики подходит только пурифайер конкретного производителя.

При этом Заказчик отметил, что поскольку Закупка признана несостоявшейся, было принято решение объявить новую закупочную процедуру с расширенными характеристиками и возможностью поставки аналогичной продукции.

Комиссия отмечает, что пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев, указанных в подпунктах «а» - «г»:

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.

На вопрос Комиссии, под какое исключение подпункта «а» - «г» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках попадает закупка Пурифайера EcoTronic H40-U4L, Заказчик затруднился ответить.

Также Заказчик не предоставил документы подтверждающие, что оборудование EcoTronic уже используется на объекте Заказчика, поскольку как было им отмечено по истечению гарантийного срока указанные документы уже не хранятся. Заказчик также отметил, что характеристики закупаемого оборудования в рамках обжалуемой закупочной процедуры не являются аналогичными с теми пурифайерами, которые закупались в 2016 году при проведении Закупки у единственного поставщика с реестровым № 31604295845.

Комиссией был объявлен перерыв до 11:00 14.04.2023 для представления Заказчиком документов, опровергающих доводы жалобы, а именно предоставления доказательств о наличии на рынке эквивалентов пурифайера с техническими характеристиками, установленными в техническом задании, кроме пурифайера EcoTronic.

На заседании Комиссии 14.04.2023 после объявления перерыва Заказчиком были представлены запрашиваемые материалы, а именно представлена сравнительная таблица, в которой указано, что под параметры технического задания кроме пурифайера EcoTronic, подходит также пурифайер Aqua alliance H40s-LC.

Также Заказчик направил в материалы дела паспорт изделия пурифайера Aqua alliance H40s-LC и техническое предложение участника, которым был предложен эквивалентный товар пурифайер Aquaalliance H40s-LC.

В свою очередь, Комиссия проанализировав представленные сведения установила, что в предоставленном паспорте пурифайера Aquaalliance H40s-LC отсутствуют сведения о совокупности требуемых Заказчиком характеристик, например отсутствуют размеры изделия.

Заказчик пояснил Комиссии, что характеристики товара в сравнительной таблице заполнялись с использованием предоставленного в материалы дела паспорта изделия пурифайера Aquaalliance H40s-LC и технического предложения участника, заявка которого была признана соответствующей требованиям закупочной документации.

Таким образом, Комиссией установлено, что представленный Заказчиком паспорт пурифайера «Aquaalliance H40s-LC» не содержит в своем составе сведений о совокупности требуемых характеристик, например о такой характеристике как размер изделия.

Кроме того, Комиссия отмечает, что предоставленное Заказчиком техническое предложение участника Закупки, поданное в составе заявки не может быть расценено как документ, подтверждающий характеристики товара, так как представленный паспорт товара не содержит в своем составе сведения о всех требуемых Заказчиком в описании объекта закупки характеристиках товара.

Таким образом, какого-либо надлежащего документального подтверждения наличия эквивалента на товарном рынке Заказчиком на заседании Комиссии Управления не представлено, однако техническое задание содержит указание на возможность поставки эквивалента.

При этом Комиссией установлено, что при формировании НМЦ Заказчиком использовались цены фильтров конкретного производителя пурифайера EcoTronic H40-U4L.

Таким образом, Заказчиком не представлена информация о наличии на рынке пурифайеров и фильтров иных производителей, которые также соответствуют указанным в документации о Закупке требованиям.

Комиссия отмечает, что из взаимосвязанных целей регулирования Закона о закупках и Закона о защите конкуренции следует, что заказчики при описании объекта закупки должны таким образом зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны - не ограничить количество участников закупки. Требования к документации, установленные в Законе о закупках, являются императивными и обязательными к исполнению.

Среди данных требований в пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках указано, что 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. 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.

Из буквального толкования вышеуказанной нормы следует, что Заказчики не наделены правом произвольно описывать объект закупки. При определении требований к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара заказчик должен руководствоваться 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, иными требованиями, связанные с определением соответствия поставляемого товара.

При этом, исходя из норм положений пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках требования, предъявляемые к закупаемым товарам (работам, услугам) определяются заказчиком самостоятельно в зависимости от собственных потребностей, но с соблюдением основополагающих требований антимонопольного законодательства Российской Федерации и законодательства Российской Федерации о закупках, а именно недопустимости необоснованного ограничения на торгах участников закупки за счет необъективного характера описания требований к закупаемому заказчику товара.

Согласно письму ФАС России от 14.04.2015 № АК/18070/15, установление заказчиками требований необъективного характера путем излишней детализации описания объекта закупки, вплоть до соответствия товару одного производителя, приводит к ограничению количества участников размещения заказа, не создает предпосылок для экономии бюджетных средств. Напротив, соблюдение заказчиками конкурентных основ описания объекта закупки, под которое подпадают товары различных производителей, приводит к увеличению количества участников закупок и значительной экономии бюджетных средств.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/2014, законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Согласно пункту 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 10 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), указано, что включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

В свою очередь, доказательств специфики Пурифайера Ecotronic H40-U4L, Заказчиком не представлено.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта Закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках.

Таким образом, на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении Заказчиком положений пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы обоснованной и выдает Заказчику обязательное для исполнения предписание.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 и пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.