

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-204/24

**по результатам рассмотрения жалобы ИП Баранзаева Б.Б.
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

28.06.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ГП НО «НОФ»: <...> (доверенность от 31.12.2022 № 31/12),

представители ООО «ЭТП ГПБ», ИП Баранзаева Б.Б. на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ИП Баранзаева Б.Б. от 19.06.2024 б/д, направленную письмом Нижегородского УФАС России от 20.06.2024 № ИК/11168/24, на действия (бездействие) заказчика

ГП НО «НОФ» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских изделий (извещение № 32413696272, лот № 3), в соответствии

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

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ИП Баранзаева Б.Б. (далее – Заявитель) от 19.06.2024 б/д, направленная письмом Нижегородского УФАС России от 20.06.2024 № ИК/11168/24, на действия (бездействие) заказчика ГП НО «НОФ» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских изделий (извещение № 32413696272, лот № 3) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ,

услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупках товаров, работ и услуг ГП НО «НОФ», утвержденным приказом генерального директора от 03.10.2023 версия 52 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) – 11.06.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 3 – 20 000 000 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 19.06.2024;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 24.06.2024;
5. По результатам рассмотрения первых частей заявок по лоту № 3 до участия в Аукционе допущена 1 заявка;

6. Дата подачи ценовых предложений – 26.06.2024;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 01.07.2024;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок по лоту № 3 до участия в Аукционе допущена 1 заявка;
9. Дата подведения итогов – 02.07.2024.

В ходе заседания 27.06.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 28.06.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в техническом задании Документации при описании предмета закупки неправомерно указан товарный знак закупаемого товара.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке

товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе

о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, установленными частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе 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 соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета

закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 1.8.7 Положения о закупке.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

В соответствии с пунктом 2 Документации закупка осуществляется за собственные средства Заказчика.

Согласно приложению № 1 к Документации (далее – Техническое задание)

по лоту № 3 Аукциона закупаются медицинские изделия, в том числе:

- Кассета сменная д/степлера сшивающего Linear Cutter Stapler д.60мм высота скребки 4,8мм SADB-60D;

- Степлер сшив. хир. Circelar Stapler циркулярный со складывающейся головкой 24 мм № 1 FCSME24;

- Троякар хир. однораз. безлезв. с канюлей диам. 10мм дл.110мм № PBS101R1.

Из Жалобы следует, что Заказчик в Техническом задании вместо указания технических характеристик закупаемого товара указал конкретное торговое наименование моделей товаров без возможности поставки эквивалентного товара.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчик является коммерческой (не бюджетной) организацией, осуществляющей закупку лекарственных средств и медицинских изделий для целей ведения коммерческой деятельности, исполнения государственных контрактов, обеспечения собственной аптечной сети «Госаптека» и обеспечения собственных нужд. Рассматриваемая закупка в частности, лот № 3 проводится для обеспечения собственных нужд Заказчика, о чем указано в пункте 2 Документации.

Таким образом, приобретение указанных в лоте № 3 товаров производится в целях обеспечения собственной потребности Заказчика для его дальнейшей коммерческой реализации.

Учитывая вышеизложенное, а также выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком при описании предмета закупки по лоту № 3 Аукциона не указана информация о взаимозаменяемости закупаемых медицинских изделий. Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил сведений, свидетельствующих о возможности установления определенного товарного знака в соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, указавшего в Техническом задании товарные знаки подлежащего к поставке товара, нарушают пункт 3 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Баранзаева Б.Б. (ИНН: 280109768710; ОГРН: 322030000002230) от 19.06.2024 б/д, направленную письмом Нижегородского УФАС России от 20.06.2024 № ИК/11168/24, на действия (бездействие) заказчика
ГП НО «НОФ» (ИНН: 5260136299; ОГРН: 1045207464015) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских изделий (извещение № 32413696272, лот № 3) обоснованной.

2. Признать ГП НО «НОФ» нарушившим пункт 3 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ГП НО «НОФ», ООО «ЭТП ГПБ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 28.06.2024 по делу № 223ФЗ-204/24.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 28.06.2024 по делу № 223ФЗ-204/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>