РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/07/3-263/2021

г. Якутск «03» марта 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

**** – Временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

*** – главного специалиста - эксперта антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

*** – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии,

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

В отсутствии представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленном о месте и времени рассмотрения жалобы.

*** – представителя заказчик по доверенности №14 АА 1597321 от 20.02.2020 г.

Рассмотрев жалобу №014/07/3-263/2021 Общества с ограниченной ответственностью «ТД Технотек» (далее – Заявитель) на действия Акционерного коммерческого банка «Алмазэргиэнбанк» акционерное общество (далее – Заказчик) при проведении и организации открытого аукциона в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 20 февраля 2021 года поступила жалоба ООО «ТД Технотек» на действия АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО при проведении и организации открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки оборудования для электронной очереди (далее – Закупка) (извещение

№32110005194 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

«При проведении указанного Аукциона нарушены права и законные интересы ООО «ТД Технотек», а именно, Заказчиком в документации по проведению открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку киосков самообслуживания для нужд АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО неправомерно установлено требование о том, что:

Участник закупки обязан предоставить в составе заявки среди документов, подтверждающих соответствие требованиям, предъявляемым участникам аукциона и включаемые участником в состав заявки на участие в аукционе, патент на оборудование для подтверждения наличия интеллектуальной собственности на внешний вид поставляемого оборудования и отсутствие претензий со стороны третьих лиц в связи с нарушением интеллектуальных прав. Данный патент необходим для удостоверения того, что участник не нарушает интеллектуальные права производителя (Пункт 16.10 Информационной карты Аукциона);

Участник должен предоставить патент на оборудование для подтверждения наличия интеллектуальной собственности на внешний вид поставляемого оборудования и отсутствие претензий со стороны третьих лиц в связи с нарушением интеллектуальных прав. Данный патент необходим для удостоверения того, что участник не нарушает интеллектуальные права производителя (Приложение 1 к аукционной документации «Техническое задание»).

Таким образом, Заказчиком допущено нарушение положений п.2 ч.1., ч.6 ст. 3, п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ, ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ, выразившееся в установлении требования, не относящегося к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ, что в свою очередь ограничивает конкуренцию при проведении закупки.

Указанные в документации требования не характеризуют квалификационныи уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальныи участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом (Обзор судебнои практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденный Президиумом ВС РФ 16.05.2018).

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

Указанные Заказчиком требования и положения документации ограничивающим количество потенциальных участников закупки.

В соответствии с положениями статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании изложенного, в соответствии с положениями ст. 3, 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ, ст. 17, 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ».

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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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. Обжалование осуществляется 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.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите кокуренции 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 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров,

работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 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, услуг Акционерного Коммерческого Банка «Алмазэргиэнбанк» Акционерное общество (Утверждено Наблюдательным советом АКБ «Алмазэргиэнбанк» АО (Протокол №13 от 14 февраля 2020 года) (далее – Положение о закупках).

На официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru 18 февраля 2021 года Акционерным коммерческим банком «Алмазэргиэнбанк» акционерное общество опубликовано извещение №32110005194 о проведении открытого аукциона в электронной форме, на право заключения договора поставки оборудования для электронной очереди и Документация по закупке.

Заказчиком аукциона выступает Акционерный коммерческий банк «Алмазэргиэнбанк» акционерное общество (677000, Республика Саха (Якутия), город Якутск, проспект Ленина, дом 1);

Предмет договора: Поставка оборудования для электронной очереди;

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 18.02.2021 г. (в ред. 20.02.2021);

Номер извещения: 32110005194;

Начальная (максимальная) цена договора: 3 270 000 (три миллиона двести семьдесят) рублей 00 копеек;

Дата начала срока подачи заявок - 19.02.2021 (МСК+6);

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): - 26.02.2021 в 09:00 (МСК+6);

Дата подведения итогов: 01.03.2021 (МСК+6).

В поданной жалобе Заявитель обжалует действия Заказчика в части включения в документацию неправомерных требований к закупаемому товару, которые не относятся к техническим или функциональным

характеристикам товара либо иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара.

Заказчик представил в антимонопольный орган необходимые для рассмотрения материалы, возражение по жалобе заявителя, в которых указал, что документация не содержит в себе требований, указанных заявителем в поданной жалобе.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) установлено, что жалоба заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия антимонопольного органа по рассмотрению жалоб, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, установила следующее.

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.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с Документацией аукциона размещенной на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок Информационной картой аукциона предусмотрен пункт 16 который устанавливает перечень необходимых документов, подтверждающих соответствие требованиям, предъявляемым участникам аукциона и включаемых участником в состав заявки на участие в аукционе:

16.1. Отсканированный оригинал свидетельства ОГРН (для юридических лиц), отсканированный оригинал свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц) и отсканированный оригинал свидетельства ИНН;

16.2 Отсканированный оригинал документа, подтверждающего полномочия лица на подписание заявки от имени участника Аукциона (документы, подтверждающие полномочия лица, выполняющего функции единоличного

исполнительного органа и, при необходимости, отсканированный оригинал доверенности, если заявка подписывается по доверенности);

16.3. Отсканированные оригиналы документов на виды деятельности, связанные с выполнением договора.

16.4.Отсканированный оригинал решения уполномоченного органа участника закупки - организации об одобрении совершения крупной сделки, сделки в совершении которой имеется заинтересованность либо иной сделки, требующей одобрения органами управления участника в соответствии с его уставом, иными внутренними документами, если заключение договора по итогам аукциона, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе либо в качестве обеспечения исполнения договора в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, уставом, иными внутренними документами участника является для участника закупки крупной сделкой, сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, либо иной сделкой, требующей одобрения органами управления участника;

16.5.Отсканированный оригинал, полученной не ранее чем за один месяц до дня размещения в ЕИС извещения о проведении закупки, выписки из единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица), выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), или нотариально заверенную копию такой выписки; копию документа, удостоверяющего личность (для физического лица); надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с

законодательством соответствующего государства, полученные не ранее чем за 6 (шесть) месяцев до дня размещения извещения о проведении закупки (для иностранного лица);

16.6. Отсканированные оригиналы учредительных документов в действующей редакции (для юридических лиц);

16.7. Подтверждение в форме заявки «Заявка на участие в Аукционе» о не нахождении участника Аукциона в процессе ликвидации (для юридического лица), об отсутствии в отношении участника Аукциона решения арбитражного суда о признании его несостоятельным (банкротом), об отсутствии ареста имущества участника Аукциона, наложенного по решению суда, административного органа, о не приостановлении экономической деятельности участника Аукциона на момент подачи заявки.

16.8.Представление в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», содержащих информацию об участнике закупки, или Декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (если такое требование установлено заказчиком).

16.9. Формы бухгалтерской отчетности за последний отчетный период с отметкой о принятии налогового органа - заверенные печатью организации и подписью руководителя:

- Бухгалтерский баланс (Форма №1)

- отчет о прибылях и убытках (Форма №2).

Участник Аукциона вправе приложить к заявке на участие в Аукционе иные документы, которые, по мнению участника Аукциона, подтверждают соответствие установленным требованиям, с соответствующими комментариями, разъясняющими цель предоставления этих документов.

Согласно Приложению №1 «Техническое задание» требования, о предоставлении патента на оборудование для подтверждения наличия интеллектуальной собственности на внешний вид поставляемого оборудования, не установлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что в перечне, установленном Документацией о закупке отсутствует требование на предоставление патента на оборудование для подтверждения наличия интеллектуальной собственности на внешний вид поставляемого оборудования, на которое ссылается заявитель в своей жалобе, следовательно, довод заявителя признает необоснованным.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТД Технотек» (ИНН 7724491557, ОГРН 1197746640959, юридический адрес: 115580, Москва, ул. Мусы Джалиля, д. 5, корп. 5, эт. 1, пом. 884, к. 1 оф. 24) на действия Акционерного коммерческого банка «Алмазэргиэнбанк» Акционерное общество (ИНН 1435138944, ОГРН 143501001, юридический адрес: 677000, РС (Я), г. Якутск, пр. Ленина, д. 1.) при проведении и организации открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки оборудования для электронной очереди (извещение №32110005194 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru) – необоснованной

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии: _____ ***

Члены Комиссии: _____ ****

_____ ***