

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3498/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.02.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) ,

рассмотрев жалобу ООО «ИТПост» (далее - Заявитель) на действия АО «ОДК» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходных материалов для офисной техники (реестровый № 32008884456, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на положения Документации до окончания срока подачи заявок, направленная им в предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) срок.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в необоснованном установлении требований к товарам, которые являются неисполнимыми, поскольку указанные в техническом задании товары уже отсутствуют на рынке в связи со снятием их с производства.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Представители сторон поддержали каждый свою позицию, представив соответствующие пояснения. При этом в ходе заседания представитель Заказчика подтвердил, что указанные в техническом задании отдельные модели картриджей отсутствуют на рынке, указывая при этом на потребность Заказчика в таком товаре.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС). Также в ЕИС размещено извещение о проведении Закупки (далее - Извещение) и Закупочная документация (далее - Документация).

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, учитывая также подтверждение представителем Заказчика факта отсутствия отдельных картриджей на рынке, признает жалобу обоснованной.

В обоснование своей позиции Заявитель представил письмо от 24.12.2018 официального производителя картриджей (ООО «ЭйчПи Инк»), в котором указано, что поставки оригинальных картриджей моделей С6578А прекращены с ноября 2017 года, а также то, что для использования на устройствах, в которых использовался указанный картридж, рекомендован картридж С6578D. Аналогичные обстоятельства в отношении других картриджей (Q3960A, Q3961A, Q3962A, Q3963A) о снятии их с производства с октября 2018 отражены в письме от 14.11.2018, приложенного к жалобе.

Согласно техническому заданию, Заказчику необходимо поставить в том числе следующие модели картриджей HP: С6578А, Q3960А, Q3961А, Q3962А, Q3963А, 51640АЕ, 51644С, 51644М, 51644У.

При этом Заказчиком в п. 1.2.1 Технического задания указано, что поставляемый Товар должен быть оригинальным, новым, выпуска 2018-2020 года при приёмке будет осуществляться проверка по номеру партии), не бывшим в эксплуатации.

Представитель Заказчика на заседании также указывает, что ему к поставке требуются только оригинальные картриджи без возможности поставки заменяемого аналога.

Совокупность указанных обстоятельств свидетельствует о том, что победить в Закупке фактически может только тот участник, который уже обладает требуемым картриджами в заранее необходимом объеме (количество при этом отсутствует, так как договор рамочный), что привело к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку условие по поставке снятых с продажи картриджей невыполнимо.

Согласно пункту 8 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 установление заказчиком невыполнимых требований для участников закупки ограничивает конкуренцию и противоречит положениям Закона о закупках.

В подобных случаях условия и характеристики поставляемых товаров определяются с учетом необходимости расширения круга лиц путем указания доступных на рынке товаров и стимулирования участия, развития добросовестной конкуренции.

Доказательств обратного представитель Заказчика в материалы дела не представил.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию Документации является ничем иным как

злоупотребление правом.

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.

Соответственно, Комиссия усматривает нарушение Заказчиком положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку Документация не соответствует положениям действующего законодательства, а требования, указанные Заказчиком в Документации, приводят к невозможности исполнения договора, поскольку указанные в техническом задании товары уже отсутствуют на рынке в связи со снятием их с производства.

Кроме того, в соответствии с пунктом пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться 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.

В соответствии с пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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 связи с ненадлежащим порядком формирования указанных требований, Комиссия в действиях Заказчика также устанавливает нарушение пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ИТПост» (ИНН:7729667130, ОГРН:1107746887456) на действия АО «ОДК» (ИНН:7731644035, ОГРН:1107746081717) обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

#### ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-3498/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.02.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 27.02.2019 по делу № 077/07/00-3498/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ОДК» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходных материалов для офисной техники (реестровый № 32008884456, далее - Закупка) а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с указанием о прекращении действия таких заявок и возможности повторной подачи заявки.

3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 27.02.2019 по делу № 077/07/00-3498/2020.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 4 (Четырех) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
7. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с решением Комиссии от 27.02.2019 по делу № 077/07/00-3498/2020, требованиями ч. 1 ст. 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, Положением о закупках Заказчика, документации аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходных материалов для офисной техники.
8. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 25.05.2020.
9. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 28.05.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.