

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-171/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО ПКФ «Техноплюс» 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»**

07.04.2021 Москва

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

при участии представителей:

АО «МАШ»: <...>,

представители ООО ПКФ «Техноплюс», АО «ЕЭТП» 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 ООО ПКФ «Техноплюс» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «МАШ» при проведении предквалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку аэродромных пожарных автомобилей иностранного производства для нужд АО «МАШ» (извещение № 32110103269), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступила жалоба ООО ПКФ «Техноплюс» б/д б/н (далее - Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «МАШ» (далее - Заказчик) при проведении предквалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку аэродромных пожарных автомобилей иностранного производства для нужд АО «МАШ» (извещение № 32110103269) (далее - Предквалификационный отбор, 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 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.

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 закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «МАШ» (далее - Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.  
1.

1. Извещение о проведении Предквалификационного отбора, закупочная документация (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 19.03.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 341 347 012 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок – 25.03.2021;
4. Дата подведения итогов Предквалификационного отбора – 29.03.2021.

Из Жалобы следует, что при проведении Предквалификационного отбора Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.  
1.

1. Заказчиком в техническом задании Документации ненадлежащим образом установлена доля объема закупок товаров российского происхождения;
2. Заказчиком в Документации не установлена возможность поставки аналогичной продукции (эквивалента) по предмету закупки.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Предквалификационного отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупках и Документацией.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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

1.  
1.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в техническом

задании Документации ненадлежащим образом установлена доля объема закупок товаров российского происхождения.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, 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.

Пунктом 7 раздела 8 «Техническая часть» Документации установлены следующие требования к поставляемым пожарным автомобилям:

- производство компаний: Ziegler, BA1;
- марка шасси: VOLVO, Mercedes-Benz.

Согласно письменным пояснениям Заявителя, Заказчиком в Документации установлены требования к характеристикам товара, происходящий из иностранного государства, что нарушает требования постановления Правительства Российской Федерации № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения» (далее - Постановление № 2013).

В соответствии с пунктом 1 Постановления № 2013 установлена,

согласно приложению, минимальная доля закупок товаров российского происхождения, определенную в процентном отношении к объему закупок товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) соответствующего вида, осуществленных заказчиком в отчетном году.

Таким образом, Постановлением № 2013 установлена минимальная обязательная доля закупок товаров российского происхождения, которая должна достигаться заказчиками при осуществлении закупок за отчетный период.

При этом положениями законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг не установлена обязанность заказчиков по указанию в документации о проведении конкретной закупки сведений, предусмотренных Постановлением № 2013.

Кроме того, ФАС России не является уполномоченным органом исполнительной власти по контролю за соблюдением заказчиками требований Постановления № 2013, с учетом изложенного, Комиссии ФАС России не представляется возможным дать правовую оценку изложенному доводу Заявителя.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации не установлена возможность поставки аналогичной продукции (эквивалента) по предмету закупки.

В соответствии с Извещением и Документацией предметом закупки является поставка аэродромных пожарных автомобилей иностранного производства для нужд АО «МАШ».

Пунктом 7 раздела 8 «Техническая часть» Документации установлены следующие требования к поставляемым пожарным автомобилям:

- производство компаний: Ziegler, BAI;
- марка шасси: VOLVO, Mercedes-Benz.

Согласно письменным пояснениям Заявителя указание на товарный знак и производителя без использования слова «эквивалент» в пункте 7 раздела 8 Документации ограничивают его участие в закупке, поскольку техническим характеристикам поставляемых пожарных автомобилей соответствуют иные производители.

В соответствии с пояснениями Заказчика данный отбор не является закупочной процедурой, а проводится для исследования рынка

потенциальных поставщиков, по результатам которой заключение договора не обязательно.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

- в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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 случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

В соответствии с пунктом 3 статьи 29 Положения о закупке Предквалификационный отбор может применяться как дополнительный этап при проведении конкурса, аукциона, запроса котировок, запроса предложений, тендера и запроса цен, за исключением закупочных процедур, проводимых среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, пунктом 18 статьи 29 Положения о закупке установлено, в том числе право заказчика заключить договор с единственным поставщиком, в случае если по результатам Предквалификационного отбора участником признан только один участник, либо Предквалификационный отбор является несостоявшимся.

В соответствии с частью 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 заключения договоров.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен набор обязательных условий (признаков), при соответствии которым иной способ закупки может быть отнесен к конкурентной закупке.

Таким образом, положениями Закона о закупках предусмотрено, что по результатам проведения закупки заказчиком предполагается заключение договора.

Специфика проведения Предквалификационного отбора заключается в получении у участников права не на заключение разыгрываемого договора как такового, а в получении специального права участвовать в процедурах, в которых обязательным условием участия является прохождение предварительного отбора. Лица, не прошедшие такой отбор или не участвовавшие в подобных процедурах, лишены возможности быть участниками торгов с подобным составным этапом.

Таким образом, предварительный квалификационный отбор является фильтром заинтересованных лиц перед проведением итоговой конкурентной процедуры, в рамках которой будет разыгран договор с Заказчиком. Соответственно, целью проведения такого отбора является определение участников будущей процедуры. В силу наличия у процедуры отбора и торгов, проводимых после него, вышеуказанных особенностей, указанные процедуры должны быть максимально прозрачными и не должны быть фактором ограничения конкуренции при проведении закупок на право заключения договоров.

Понятие «квалификационный отбор» отражено в положениях статьи 3.4 Закона о закупках. В силу части 4 названной статьи при проведении закупки одним из его этапов может быть квалификационный отбор. Из буквального толкования указанной нормы права следует, что предварительный квалификационный отбор является составным этапом одной процедуры и не образует отдельного закупочного процесса.

Учитывая вышеизложенное, а также с учетом положений Документации, Положения о закупке и пояснений Заказчика, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации не установлена возможность поставки участниками Предквалификационного отбора аналогичной продукции (эквивалента) по предмету закупки.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 1 части 10 статьи 4, часть 6.1 статьи 3 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России.

## **РЕШИЛА:**

1.

1.

1. Признать жалобу ООО ПКФ «Техноплюс» (ИНН 6674157489; ОГРН 1056605224697) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «МАШ» (ИНН 7712094033; ОГРН 1027739374750) при проведении предквалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку аэродромных пожарных автомобилей иностранного производства для нужд АО «МАШ» (извещение № 32110103269) обоснованной в части не установления в Документации возможности поставки аналогичной продукции (эквивалента) по предмету закупки.

1.

1.

2. Признать АО «МАШ» нарушившим часть 6.1 статьи 3, 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 обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 07.04.2021 № 223ФЗ-171/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.04.2021 № 223ФЗ-171/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.



