

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ООО «Балтмастер»

190005, г. Санкт-Петербург, наб.
Обводного канала, д. 118А, лит. Б, оф.
550

balt-master@inbox.ru

**Государственное автономное
учреждение Пермского края «Краевой
центр закупок»**

614068, г.Пермь, ул. Маршала Жукова,
д.33

chepkasov@kcz-perm.ru

kuznetsov@kcz-perm.ru

**Закупочная комиссия Государственного
автономного учреждения Пермского
края «Краевой центр закупок»**

614068, г.Пермь, ул. Маршала Жукова,
д.33

chepkasov@kcz-perm.ru

kuznetsov@kcz-perm.ru

Электронная торговая площадка

АО «ТЭК-Торг»

help@tektorg.ru

Дело № 059/07/3-1081/2021

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Балтмастер» (вх. № 017126)

«28» октября 2021 г.

г.

Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Члены комиссии:

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва,

рассмотрев жалобу ООО «Балтмастер» (вх. № 017126) (далее – Заявитель), на действия Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок» (ИНН: 5902049807), Закупочной комиссии Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок» (далее – Организатор торгов) при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования (извещение № 32110678875, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

14.10.2021 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которой сводятся к обжалованию положений закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы и отзыв на жалобу, в котором указывает на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 10 ст. 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 N 135-ФЗ "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 следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков

такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

2 .При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке, утвержденным Протоколом заседания Наблюдательного совета ГАУ Пермского края «Краевой центр закупок» от 10.06.2020 № 2 (далее – Положение), Извещением о проведении аукциона в электронной форме (далее – Извещение), Документацией об аукционе в электронной форме (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 28.09.2021 г., дата окончания подачи заявок – 14.10.2021 г., дата подведения итогов закупки – 19.10.2021 г.

Заявитель, ознакомившись с положениями Извещения и Документации, обратился

в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой указывает, что технические характеристики предлагаемых к поставке товаров, указанные в техническом задании, не соответствуют фактическим характеристикам данных товаров.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- 2) 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;
- 3) 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктами 5-6 раздела 4 главы 2 Документации, описание предмета закупки, количество товара, а также требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара отражены в Приложении 2 «Техническое задание», в Приложении 3 «Проект договора».

Так, Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Документации, установлено, что к поставке предлагается:

1) «Лазер офтальмологический Ellex с принадлежностями, вариант исполнения Ultra Q Reflex LQP3106-U» (далее также – товар № 1),

или эквивалент

2) «Система лазерная офтальмологическая VISULAS YAG, вариант исполнения: VISULAS YAG III, с принадлежностями» (далее также – товар № 2).

Техническим заданием также закреплены технические характеристики, которым должны соответствовать предлагаемые к поставке товары.

Установлено, что производителем «Системы лазерной офтальмологической VISULAS YAG, вариант исполнения: VISULAS YAG III, с принадлежностями» является компания «ZEISS». Из сведений, опубликованных на официальном сайте компании «ZEISS», следует, что подразделением компании «ZEISS» на территории Российской Федерации является «ZEISS Russia & CIS» (ООО «Карл Цейсс»).

Из пояснений ООО «Карл Цейсс» (вх. № 017954), направленных в ответ на запрос о предоставлении информации (исх. № 012880-21 от 21.10.2021 г.), следует, что технические характеристики «Системы лазерной офтальмологической VISULAS YAG, вариант исполнения: VISULAS YAG III, с принадлежностями», указанные в Техническом задании, соответствуют фактическим характеристикам указанного товара.

Комиссией Пермского УФАС России, в том числе на основании представленного в материалы дела Регистрационного удостоверения на медицинское изделие № РЗН 2016/3967 от 24.09.2019 г., установлено, что производителем «Лазера офтальмологического Ellex с принадлежностями, вариант исполнения Ultra Q Reflex LQP3106-U» является компания «Ellex». Официальным дистрибьютором компании «Ellex» на территории Российской Федерации является компания ООО «Румэкс Медикал». Помимо ООО «Румэкс Медикал» реализацию продукции компании «Ellex» осуществляет также ООО «Эр Оптикс» (официальный сайт компании Ellex содержит ссылку на ООО «Эр Оптикс» как на дистрибьютора).

В целях подтверждения соответствия технических характеристик товара №1, указанных в Техническом задании, фактическим характеристикам данного товара, Пермским УФАС России были направлены запросы о предоставлении информации в адрес ООО «Румэкс Медикал» (исх. № 012881-21 от 21.10.2021 г.) и ООО «Эр Оптикс» (исх. № 012882-21 от 21.10.2021 г.).

Из пояснений ООО «Румэкс Медикал» (вх. № 017864) и ООО «Эр Оптикс» (вх. № 017865) следует, что Заказчиком в отношении товара №1 неверно указаны следующие характеристики:

№	Наименование характеристики	Единица измерения	Значение, указанное в Техническом задании	Фактическое значение
5	Длительность импульса	нс	4	3
45	Длина волны прицельного лазера	нм	635	515
54	Потребление мощности	ВА	500	800
56	Высота	мм	650	575
57	Ширина	мм	770	755
58	Длина	мм	460	435

Из изложенного следует, что Технические характеристики Лазера офтальмологического Ellex с принадлежностями, вариант исполнения Ultra Q Reflex LQP3106-U», указанные в Техническом задании, действительно не соответствуют фактическим характеристикам предлагаемого к поставке товара.

С учетом изложенного, Комиссия Пермского УФАС России поясняет следующее:

Заказчиком к поставке предлагается «Лазер офтальмологический Ellex с принадлежностями, вариант исполнения Ultra Q Reflex LQP3106-U» (товар № 1) или эквивалент – «Система лазерная офтальмологическая VISULAS YAG, вариант исполнения: VISULAS YAG III, с принадлежностями» (товар № 2).

При этом, технические характеристики товара №1, указанные в Техническом задании, не соответствуют фактическим характеристикам предлагаемого к поставке товара.

Таким образом, требованиям Заказчика, сформулированным в Техническом задании, будет соответствовать только «Система лазерная офтальмологическая VISULAS YAG, вариант исполнения: VISULAS YAG III, с принадлежностями» (товар № 2).

Из изложенного следует, что положения Документации, а именно Технического задания могут привести в возникновению у участников закупки ложного представления о том, что товар № 1 соответствует требованиям Заказчика.

В связи с этим, участник закупки, намеревающийся поставить «Лазер офтальмологический Ellex с принадлежностями, вариант исполнения Ultra Q Reflex LQP3106-U», включит в состав заявки предложение о поставке товара, фактические технические характеристики которого не будут соответствовать потребностям Заказчика, изложенным в Техническом задании.

Комиссия отмечает, что Документация, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

Таким образом, представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что спорные положения Документации вводят потенциальных участников закупки в заблуждение в отношении того, какой товар соответствует потребностям Заказчика.

При этом, включение потенциальным участником закупки в состав заявки предложения о поставке товара №1, технические характеристики которого не соответствуют фактическим характеристикам данного товара, может привести к возможности субъективного правоусмотрения Заказчика при принятии решения о допуске (недопуске) и оценке соответствующей заявки.

Таким образом, действия Заказчика по формированию положений Документации противоречат требованиям, предъявляемым к закупочной документации и закрепленным в части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также не согласуются с принципом информационной открытости закупки, установленным пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Балтмастер» (вх. № 017126), на действия Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок» (ИНН: 5902049807), Закупочной комиссии Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок» при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования (извещение № 32110678875, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **обоснованной.**

2. Установить в действиях Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок», Закупочной комиссии Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок» нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Государственному автономному учреждению Пермского края «Краевой центр закупок», Закупочной комиссии Государственного автономного учреждения Пермского края «Краевой центр закупок» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36