14.10.2019 г.
Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Рексант-Электро» (далее – Общество, ООО ««Рексант-Электро», Заявитель) (вх. № 4465 от 07.10.2019) на действия государственного учреждения Тульской области «Тульские парки» (далее - Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку элементов новогодней иллюминации (закупка № 0366200035619006821) (далее – электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии:

– представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение), Аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) по доверенности;

– представителей Заказчика по доверенности;

– заместителя директора государственного учреждения Тульской области «Тульские парки» на основании приказа,

(в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона.

Из жалобы следует, что положения документации об электронном аукционе

на право заключения контракта на поставку элементов новогодней иллюминации (закупка № 0366200035619006821) (далее – документация об электронном аукционе) не соответствуют действующему законодательству.

По мнению Заявителя, описание объекта закупки в документации об электронном аукционе носит необъективный характер, в нем установлены требования и параметры к закупаемым товарам которые применяются только у одного производителя – ООО «ПК Лайтком», что, тем самым, приводит к ограничению количества участников закупки и способствует ограничению конкуренции в нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции).

В частности Обществом оспариваются характеристики, установленные Заказчиком в пункте 7 «Функциональные и качественные характеристики товара» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе для следующих товаров:

- (поз. 3) светодиодная гирлянда «Унибелт»;

- (поз. 8) светодиодная бахрома с колпачком, с возможностью соединения (длина, м – 4.9, Высота, м. - 0,5);

- (поз. 20) светодиодная бахрома с колпачком, с возможностью соединения (длина, м – 3.1, Высота, м. - 0,5).

Представители Уполномоченного учреждения, Аукционной комиссии, Заказчика, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Заявителя, считая требования документации об электронном аукционе соответствующими действующему законодательству и не ограничивающими потенциальных участников электронного аукциона; представили письменные возражения на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Законом о защите конкуренции, вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом

порядке. В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции заявитель имеет право обратиться в Тульское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом такое заявление должно содержать сведения, предусмотренные административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 N 339, также к заявлению должны быть приложены документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 23.09.2019 № 7608 объявлен электронный аукцион; создана аукционная комиссия по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», определен ее состав.

Извещение и документация об электронном аукционе размещены 24.09.2019 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 8 868 104,00 рубля.

Относительно доводов, изложенных в жалобе ООО «Рексант-Электро», Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных

материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Следовательно, требования документации об электронном аукционе к товару, с учетом целей и принципов контрактной системы, должны быть направленными на обеспечение обоснованной потребности Заказчика.

Исходя из смысла статьи 33 Закона, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Таким образом, Законом не предусмотрены ограничения по включению в документацию об электронном аукционе требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных или муниципальных функций.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

По смыслу приведенных нормативных положений определение характеристик товара относится к компетенции заказчика с учетом его конкретных объективных потребностей. Заказчик самостоятельно принимает решение по формированию требований к закупаемому товару в соответствии с его объективными потребностями и спецификой его деятельности при соблюдении ограничений, установленных законодательством.

Так, в пункте 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе Заказчиком указаны наименование и требуемые значения характеристик для поставляемых товаров, в том числе: светодиодной гирлянды «Унибелт» (поз. 3), светодиодной бахромы с колпачком, с возможностью соединения (поз. 8), светодиодной бахромы с колпачком, с

возможностью соединения (поз. 20)

Из представленных пояснений Заказчика следует, что выбор изделий указанного в техническом задании типа и установленными характеристиками обусловлен возможностью изменения праздничной тематики освещения в зависимости от потребности Заказчика (создание праздничных мероприятий по проведению новогодних праздников, проведению торжеств на 9 мая, день города и иных мероприятий).

Представители Заказчика пояснили, что при формировании вышеуказанных характеристик Государственное учреждение Тульской области «Тульские парки» исходило из анализа рынка данной группы товаров, который показал, что как минимум 2 поставщика поставляют товар с заявленными характеристиками.

В соответствии с пунктом 1 обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд от 28.06.2018 года, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации: "...Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки...

Судом отмечено, что в силу статьи 6 Закона о контрактной системе к числу основных принципов контрактной системы относятся принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции.

Возможное сужение круга участников закупки с одновременным повышением эффективности использования финансирования (обеспечением его экономии), исходя из положений пункта 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, не может само по себе рассматриваться в качестве нарушения требований Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции). В рассматриваемом деле антимонопольным органом не представлено доказательств того, что сформулированные заказчиком требования к объекту закупки привели к необоснованному ограничению количества участников аукциона...".

Таким образом, указание Заявителем в жалобе информации о том, что требованиям документации об электронном аукционе к спорным товарам соответствует только гирляндам одного производителя ООО «ПК Лайтком»,

Комиссия не может признать доказательством, подтверждающим ненадлежащее описание объекта закупки Заказчиком.

Кроме того, на участие в электронном аукционе подано 5 заявок, 4 из которых признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе и допущены к участию в электронном аукционе.

В соответствии со статьей 8 Закона контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, указание Заказчиками определенных требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, в частности спорных параметров, установленных в позициях 3, 8, 20, части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе не может ограничивать количество участников закупки, так как товар соответствующего качества и свойств предлагается несколькими поставщиками.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Заявителем не представлено каких-либо доказательств того, что требования технического задания Заказчика ограничивают количество участников и могут быть исполнены фактически одним хозяйствующим субъектом.

Участником закупки может выступать любое лицо, в том числе, не являющееся производителем спорного товара, в связи с чем, данный товар может быть поставлен неограниченным кругом хозяйствующих субъектов – потенциальных участников закупки.

Комиссией не выявлено, а Заявителем не представлено объективных

доказательств того, что обращение спорного товара на соответствующем рынке невозможно или затруднено, а формирование объекта данной закупки подобным образом фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения аукционной документации при конкретных обстоятельствах, изложенных выше, не противоречат Закону, не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки и не ограничивают круг таких участников.

Следовательно, доводы жалобы Заявителя о том, что Заказчик установил такие характеристики, которые ограничивают количество потенциальных участников закупки, не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Рексант-Электро» (вх. № 4465 от 07.10.2019) на действия государственного учреждения Тульской области «Тульские парки» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку элементов новогодней иллюминации (закупка № 0366200035619006821) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.