

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 072/06/44/127/2021 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд необоснованной

23 июля 2021 года

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

с участием представителей заинтересованных лиц:

от ГКУ ТО «Управление капитального строительства» (далее также – заказчик), П. по доверенности № 83 от 06.07.2021, Г. по доверенности № 84 от 09.07.2021, К. по доверенности № 88 от 22.07.2021,

от Управления государственных закупок Тюменской области (далее также – уполномоченный орган), М. по доверенности № 20 от 28.09.2020,

от АО «Ч» (далее также – заявитель), С. по доверенности № 1-08/20-1389 от 21.07.2021, С. по доверенности № 1-08/20-1390 от 21.07.2021,

рассмотрев посредством системы видеоконференции «True Conf» в порядке, предусмотренном главой 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) 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, утв. Приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014 жалобу АО «Ч» на действия заказчика ГКУ ТО «Управление капитального строительства» при проведении электронного аукциона на поставку теплового оборудования для комплектации объекта: «Центральная больница на 1100 коек в г. Нижневартовске (1,2 очереди)» 1 очередь (реестровый номер закупки 0167200003421003440),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) 16.07.2021 (время 11:18) поступила жалоба АО «Ч» на действия заказчика ГКУ ТО «Управление капитального строительства» при проведении электронного аукциона на поставку теплового оборудования для комплектации объекта: «Центральная больница на 1100 коек в г. Нижневартовске (1,2 очереди)» 1 очередь.

Жалоба АО «Ч» подана в установленный частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе срок, поскольку согласно почтовой квитанции сдана в организацию почтовой связи 14.07.2021 в 13:05, то есть, до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьёй 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Уведомления о месте и времени рассмотрения настоящей жалобы направлены в адрес заявителя, заказчика, уполномоченного учреждения. Информация о содержании жалобы, времени и месте ее рассмотрения размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Заявитель в жалобе приводит следующие доводы:

**Первый довод.** В техническом задании документации об электронном аукционе по позициям № 2, 3, 4, 5, 6, 7 содержится код позиции ОКПД2 - 28.93.15.139. В Приложении № 1 к документации об электронном аукционе наименование объекта закупки указано как «конвекционная печь» которая не относится к какому-либо коду позиции КТРУ. В ходе анализа технического задания, а также сопоставления характеристик оборудования Convothem заявителем было установлено, что заказчиком закупаются не конвекционные печи, а пароконвектоматы которые относятся к другому коду ОКПД2 – 28.93.15.126, который включен в перечень предусмотренный Постановлением Правительства РФ № 616 от 30.04.2020. Заявитель полагает, что заказчиком специально указан неверный код ОКПД2 - 28.93.15.139 по позициям № 2, 3, 4, 5, 6, 7 технического задания чтобы не применять запрет на допуск промышленных товаров происходящих из иностранных государств предусмотренный Постановлением Правительства РФ № 616 от 30.04.2020.

**Второй довод.** Проведенный анализ описания объекта закупки показал, что по факту к поставке может быть предложен оборудование единственного производителя – Convothem без возможности поставки оборудования иных производителей, что ограничивает количество участников закупки.

Заказчиком представлены письменные возражения, на поступившую жалобу заявителя (вх.№ 7504 от 22.07.2021), просит признать жалобу заявителя необоснованной. Указывает, что объектом закупки является поставка теплового оборудования для комплектации объекта: «Центральная больница на 1100 коек в г. Нижневартовске (1,2 очереди)» 1 очередь». Следует отметить, что заказчиком производится закупка не отдельных товарных позиций, а единого комплекса теплового оборудования для пищеблока. При формировании описания закупки заказчиком была изучена прошедшая экспертизу проектно-сметная документация, в которой (см. том 5708-1-ТХ.3.СО стр. 7) в составе оборудования пищеблока прямо указаны конвекционные печи 6 типов. Исходя из характеристик предусмотренного проектной документацией оборудования, учитывающего производственные мощности и рационы питания, а также проектные инженерные коммуникации, и эксплуатационные особенности оборудования, заказчиком были запрошены коммерческие предложения у неопределенного круга лиц посредством Единой информационной системы закупок на поставку соответствующего оборудования и получены коммерческие предложения именно на поставку конвекционных печей. В

настоящее время нет нормативных документов, ГОСТов или иных документов, которые бы давали понятие «конвекционная печь» или «пароконвектомат», так же как не установлено четкой градации разделения этих понятий или их функциональных возможностей этих устройств. Название оборудования зависит исключительно от производителей, с учетом их представлений о товаре и маркетинговых приемов привлечения клиентов. В связи с этим, заказчик при определении наименования закупаемого оборудования и кодов ОКПД ориентировался на объективные данные, при этом заявитель не привел в качестве доводов ни одной ссылки на нормативную базу или иные документы. Информация представленная заявителем с сайта convotherm.com.ru несостоятельна, поскольку содержит недостоверную информацию о стране производства оборудования. Заказчик просит Комиссию признать жалобу заявителя необоснованной.

Уполномоченным органом представлены письменные возражения, на поступившую жалобу заявителя (вх.№ 7502 от 22.07.2021) в которых указывает, что Закон о контрактной системе не содержит как норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих заказчика устанавливать в документации вопреки его потребностям такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг. Заказчик вправе включить в документацию о закупке такие требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Заказчик устанавливает требования к техническим характеристикам товара с учетом его потребностей, специфики осуществляемой деятельности посредством приобретаемого товара, и в целях эффективного использования бюджетных средств. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не подтверждает нарушение заказчиком прав этих лиц, а также ограничение заказчиком числа участников закупки. Уполномоченный орган просит Комиссию признать жалобу заявителя необоснованной.

*Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон участвующих в деле, и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия приходит к следующим выводам.*

В соответствии с частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем

размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе 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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Исходя из общих принципов законодательства о контрактной системе, можно сделать вывод о том, что при закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика основанием для проведения любой закупки является наличие потребности заказчика в приобретении товаров, работ, услуг для обеспечения своей деятельности.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Закона о контрактной системе под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 статьёй 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 о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Из материалов дела усматривается, что Управление государственных закупок Тюменской области, являясь уполномоченным органом, выступило организатором проведения электронного аукциона на поставку теплового оборудования для комплектации объекта: «Центральная больница на 1100 коек в г. Нижневартовске (1,2 очереди)» 1 очередь, с начальной (максимальной) ценой контракта 378 649 357,60 рублей, в интересах заказчика ГКУ ТО «Управление капитального строительства».

Информация об электронном аукционе была размещена 29.06.2021 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0167200003421003440.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения электронного аукциона <http://www.ets-ets.ru>.

**По первому доводу** жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Приложением № 1 к документации об электронном аукционе предусмотрено описание объекта закупки, при этом, по позициям № 2, 3, 4, 5, 6, 7 «Конвекционная печь» технического задания документации об электронном аукционе заказчиком

установлен код позиции ОКПД2 - 28.93.15.139 «Оборудование для промышленного приготовления или подогрева пищи прочее, не включенное в другие группировки».

Аналогичная информация об объекте закупки содержится на официальном сайте ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру извещения об осуществлении закупки, в разделе «информация об объекте закупки»:

Объект рассматриваемой закупки отнесен к коду ОКПД2 – 28.93.15.139 «Оборудование для промышленного приготовления или подогрева пищи прочее, не включенное в другие группировки» при этом, товар с указанным кодом отсутствует в Каталоге товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – КТРУ).

В соответствии с пунктом 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе. В качестве кода каталога товара, работы, услуги, на которые в каталоге отсутствует соответствующая позиция, указывается код такого товара, работы, услуги согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что заказчик самостоятельно определяет код по ОКПД2, путем соотнесения объекта закупки к соответствующим кодам и наименованиям позиций ОКПД, как наиболее подходящим с учетом специфики закупки, области применения закупаемого товара (работы, услуги).

Заказчиком в извещении об осуществлении закупки самостоятельно был определен код ОКПД2 - 28.93.15.139, по его мнению, наиболее подходящий под специфику закупки с учетом области применения.

**Учитывая, что объект рассматриваемой закупки отнесен к коду ОКПД2 – 28.93.15.139 «Оборудование для промышленного приготовления или подогрева пищи прочее, не включенное в другие группировки» при этом, товар с указанным кодом отсутствует в позиции КТРУ, следовательно заказчик вправе в соответствии с требованиями пункта 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) осуществить описание объекта закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе, что и было сделано заказчиком в рассматриваемом случае.**

Законом о контрактной системе не предусмотрено каких-либо императивных требований по выбору конкретного кода по ОКПД2, равно как и кода позиции КТРУ.

Нельзя согласиться с доводом подателя жалобы о том, что заказчиком специально указан неверный код ОКПД2 - 28.93.15.139 по позициям № 2, 3, 4, 5, 6, 7

технического задания чтобы не применять запрет на допуск промышленных товаров происходящих из иностранных государств предусмотренный Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, поскольку подателем жалобы ошибочно высказано утверждение о том, что код ОКПД2 – 28.93.15.126 входит в общий код ОКПД2 – 28.93.15.120. Податель жалобы не учитывает, что код ОКПД2 - 28.93.15.126 входит в общую группировку 28.93.15 «Печи хлебопекарные неэлектрические; оборудование промышленное для приготовления или подогрева пищи».

При этом, перечень предусмотренный Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 включает не общую группировку 28.93.15, а перечень конкретных кодов ОКПД2 в который код ОКПД2 – 28.93.15.126 не входит. Следовательно, на товары с кодом ОКПД2 – 28.93.15.126 не распространяется запрет на допуск происходящих из иностранных государств, поскольку код ОКПД2 – 28.93.15.126 является отдельным (самостоятельным) кодом и не входит в код ОКПД2 – 28.93.15.120.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

**По второму доводу** жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Заявителем не доказан факт наличия только одного производителя, ссылка на сайт таким доказательством не является.

Заказчиком предоставлена информация никак не опровергнутая заявителем о наличии как минимум двух производителей закупаемого оборудования, отвечающего требованиям документации - Convothem (Германия), ООО «Техно-ТТ (Россия).

Как верно отмечено уполномоченным органом требуемое к поставке оборудование не ограничено в обороте, а следовательно, приобрести данное оборудование имеет любой субъект хозяйственной деятельности. Требования законодательства о контрактной системе не запрещают поставщику в случае отсутствия у него необходимого оборудования, обратиться в те организации, где указанное оборудование имеется в наличии с целью осуществления его дальнейшей поставки в адрес заказчика.

Тот факт, что АО «Ч» не может осуществить поставку требуемого оборудования которое бы соответствовало техническому заданию аукционной документации (потребности заказчика) – по некоторым его техническим характеристикам, не указывает на ограничение количества участников рассматриваемой закупки, поскольку любой потенциальный поставщик (юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара) отвечающий требованиям документации об электронном аукционе имеет возможность выступить в качестве участника рассматриваемой закупки, поскольку предметом электронного аукциона является право на заключение государственного контракта на поставку оборудования, а не его изготовления.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не

свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

В соответствии со статьёй 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.

Закупаемое оборудование находится в свободном обороте на территории Российской Федерации, следовательно, любой участник закупки, соответствующий требованиям законодательства, может осуществить поставку такой продукции.

Выбор контрагентов (официальных дистрибьюторов), у которых потенциальный участник закупки может приобретать товар, характеристики которого соответствуют требованиям заказчика, аукционной документацией не ограничены.

Потребности заказчика (государственные или муниципальные нужды) не могут рассматриваться как вторичные по отношению к интересам участников размещения заказа, а документация об электронном аукционе не содержит указаний на конкретные модели оборудования, товарный знак, фирменные наименования, наименования производителей, конкретную страну происхождения товара или иные индивидуализирующие сведения о закупаемом оборудовании.

Документацией о закупке не установлено запрета на предложение участниками закупки к поставке товара иностранного происхождения. Заявителем не представлены доказательства, подтверждающие факт отсутствия в свободной продаже необходимого к поставке оборудования.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

Относительно довода подателя жалобы о нарушении заказчиком требований части 2 статьи 8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что в рамках рассмотрения поступившей жалобы Комиссия Тюменского УФАС России не вправе давать оценку действиям заказчика в части наличия либо отсутствия нарушений Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее по тексту – Закон о защите конкуренции), так как дела о нарушении антимонопольного законодательства рассматриваются в соответствии с Законом о защите конкуренции по процедуре, предусмотренной 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 № 339 (зарегистрированным в Министерстве юстиции РФ 07.08.2012 № 25125).

Учитывая, что в рамках рассмотрения настоящей жалобы Комиссия Тюменского

УФАС России по контролю в сфере закупок не обладает полномочиями по рассмотрению жалоб и обращений в порядке, предусмотренном Законом о защите конкуренции, рассмотрение доводов жалобы в отношении нарушения части 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции не осуществлялось.

В этой связи, податель жалобы не лишен права обратиться в антимонопольный орган с отдельным заявлением, оформленным в соответствии с требованиями статьи 44 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, Комиссия полагает необходимым признать жалобу АО «Ч» необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктами 3.34, 3.36 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы (утв. Приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014),

### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу АО «Ч» на действия заказчика ГКУ ТО «Управление капитального строительства» при проведении электронного аукциона на поставку теплового оборудования для комплектации объекта: «Центральная больница на 1100 коек в г. Нижневартовске (1,2 очереди)» 1 очередь (реестровый номер закупки 0167200003421003440) **необоснованной**.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии