

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8384/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.07.2024 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО ПГ «Ликон» <...>, <...>, представителя АО «КАВКАЗ.РФ» <...>,

рассмотрев жалобу ООО ПГ «Ликон» (далее — Заявитель) на действия АО «КАВКАЗ.РФ» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) автобуса YUTONG ZK6127HQ или «эквивалент» (реестровый № 32413669845, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <http://www.fabrikant.ru/>, далее — Закупка),

в соответствии со ст. 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 действия**

Заказчик при проведении Закупки, направленная письмом Московского областного УФАС России от 20.06.2024 № ШМ/9161/24.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, Заказчик, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) Заказчик, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчик ограничил конкуренцию путем нарушения порядка описания предмета закупки, выразившегося в установлении технических характеристик товара, которым соответствует исключительно автобус YUTONG ZK6127HQ (далее — Товар).

В частности Заявитель указывает на то, что изменение требуемых значений технических характеристик «База», «Техническая допустимая масса транспортного средства, приходящаяся на каждую из осей транспортного средства, передняя/задняя», «Подогреватель двигателя», «Багажное отделение» позволило бы предложить эквивалентный товар без нарушения потребности заказчика.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 части 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 подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Так, по результатам рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

Заказчиком 03.06.2024 на сайте электронной площадки АО «ЭТП» (Фабрикант) www.fabrikant.ru размещено извещение о проведении Закупки в форме открытого аукциона в электронной форме.

Предметом Закупки является заключение договора на оказание услуг по финансовой аренде (лизингу) автобуса YUTONG ZK6127HQ или «эквивалент».

НМЦД: 23 253 492,93 (Двадцать три миллиона двести пятьдесят три тысячи четыреста девяносто два) рубля 93 копейки, без учета НДС. В целях обеспечения возможности размещения извещения о настоящей закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) в соответствии с функционалом ЕИС, а также обоснования расчета начальной (максимальной) цены договора, справочно приводится начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС в размере 27 904 191,52 (Двадцать семь миллионов девятьсот четыре тысячи сто девяносто один) рубль 52 копейки, включая НДС.

Дата начала срока приема заявок: 03.06.2024.

Дата и время окончания срока приема заявок 19.06.2024 в 16:00.

Дата рассмотрения заявок: 25.06.2024.

Дата и время проведения аукциона: 26.06.2024 13:00 (МСК).

Дата подведения итогов: 27.06.2024.

Согласно приложению № 3 к аукционной документации к Заказчику требуется:

| | | |
|---|--|------------------------------|
| № | Требования к товару, предъявляемые заказчиком | Предложение участника |
|---|--|------------------------------|

| | | | закупки |
|------------------------------|---|--|---------|
| 1 | 2 | 3 | |
| Требования к автобусу | | | |
| 1. 1. | Марка, модель | Автобус YUTONG ZK6127HQ или «эквивалент» согласно указанным ниже техническим характеристикам | |
| 1. 1. | Количество, шт. | 1 | |
| 1. 1. | Период выпуска | Не ранее 2024 г. | |
| 1. 1. | Информация о стране происхождения товара | - | |
| 1. 1. | Тип привода | Не менее 4x2 | |
| 1. 1. | Тип кузова | Вагонный, одноэтажный, закрытый, цельнометаллический, несущей конструкции | |
| 1. 1. | Конструкция кузова | Каркас кузова изготовлен из холоднокатаных стальных труб. Крыша и боковины изготовлены из оцинкованной стали. Кузов и шасси полностью обработаны по технологии электрофореза | |
| 1. 1. | Цвет кузова | Красный | |
| 1. 1. | Особое требование от окружающей среды региона | все наружные электрооборудования защищены от коррозии, антигрязевая защита под шасси, утепление пола водителя, обдув ступеней перед/задн. дверей | |
| 1. | Объем двигателя, | Не менее 9000 не более 9600 | |

| | | | |
|----------|---|--|--|
| 1. | куб.см. | | |
| 1. 1. | Экологический класс двигателя | Не менее Евро 5 | |
| 1. 1. | Марка, модель двигателя | Cummins ISL9.5-340E51A или эквивалент | |
| 1. 1. | Мощность двигателя, л.с. | Не менее 220 не более 360 | |
| 1. 1. | Крутящий момент, Н*м при об./мин. | 1485/1300 | |
| 1. 1. | Автоматическая система тушения моторного отсека | Наличие | |
| 1. 1. | Используемое топливо | Дизельное | |
| 1. 1. | База, мм | 6350 | |
| 1. 1. | Колея передних/задних колес, мм | 2090/1860 | |
| 1. 1. | Число дверей | Не менее 2-х | |
| 1. 1. | Число мест | Не менее 51 и не более 65 для пассажиров + 1 для водителя и 1 для гида | |
| 1. 1. | Объем топливного бака | Не менее 300л. | |
| 1. 1. | Масса, кг | Не менее 12 000 | |
| 1. | Технически | | |

| | | | |
|----------|---|---|--|
| 1. | Допустимая максимальная масса транспортного средства, кг | Не менее 17 000 | |
| 1. 1. | Технически допустимая максимальная масса транспортного средства, приходящаяся на каждую из осей транспортного средства, передняя/задняя, кг | не менее 6700/12600 не более 6900/12800 | |
| 1. 1. | Габаритные размеры, мм | не менее 12000x2450x3410 не более 12430x2580x3845 | |
| 1. 1. | Максимальная скорость | Не менее 80 км/час | |
| 1. 1. | Усилитель руля, рулевая колонка | С гидроусилителем, регулировка вверх-вниз, вперед-назад | |
| 1. 1. | Передние тормоза | Jingyida или эквивалент, дисковые тормоза | |
| 1. 1. | Задние тормоза | Jingyida или эквивалент, барабанные тормоза | |
| 1. 1. | Тормозная система | Двухконтурная пневматическая, с ABS, стояночный тормоз, ретардер TELMA или эквивалент, ESC. | |
| 1. 1. | Шины | 295/80 R22,5 | |
| 1. 1. | Первая пассажирская дверь | пневматическая одностворчатая дверь с механизмом защиты от защемления, стеклопакет. | |
| 1. 1. | Вторая пассажирская дверь | Пневматическая одностворчатая дверь с механизмом защиты от | |

| | | | |
|----|---|---|--|
| 1. | | защемления. | |
| 1. | Боковые окна | светло-серые боковые окна, стеклопакет | |
| 1. | Сидения салона | 55+1+1, 6 стоячих мест, синие сиденья, трехточечные ремни безопасности | |
| 1. | Видеосистема | 19-дюймовый жидкокристаллический цветной дисплей (в передней части), 19-дюймовый жидкокристаллический цветной дисплей (в средней части) | |
| 1. | Вспомогательная система | камерой заднего вида | |
| 1. | Камера, направленная на вторую дверь | Наличие | |
| 1. | Подогреватель двигателя автономный, кВт | не менее 35 кВт | |
| 1. | Зеркала заднего вида | С электрическим управлением и электрообогревом. | |
| 1. | Кондиционер | Kelín кондиционер (28000Kcal/h) или эквивалент | |
| 1. | Система отопления | Автономный отопитель, не менее 8 принудительных радиаторов на стене автобуса в салоне. | |
| 1. | Подогрев для фильтра топливного | Наличие | |
| 1. | Сцепление | однодисковое сухое, с гидравлическим приводом | |
| 1. | Коробка передач | 6-ти ступенчатая, | |

| | | | |
|----|----|----------------------------------|---|
| 1. | | механическая | |
| 1. | 1. | Подвеска | Пневматическая подвеска, с поперечными стабилизаторами, гидравлические амортизаторы |
| 1. | 1. | Пол противоскользящий | Наличие |
| 1. | 1. | Колпаки на колеса | Наличие |
| 1. | 1. | Сидение водителя | с пневматикой |
| 1. | 1. | Инструменты | Два противооткатных башмака, один домкрат, комплект инструментов для ремонта |
| 1. | 1. | Шторки на окна | Наличие |
| 1. | 1. | Электронные часы | Наличие |
| 1. | 1. | Аудиосистема | Наличие |
| 1. | 1. | Трёх точечные ремни безопасности | Наличие |
| 1. | 1. | Фары/фонари | Комбинированные фары головного освещения, комбинированные задние фонари, дополнительный высокорасположенный стоп-сигнал, потолочное люминесцентное освещение салона, дневные ходовые огни |
| 1. | 1. | Багажное отделение, м3 | Не менее 8.5 |

| | | | |
|----|--------------------------------|--|--|
| 1. | | | |
| 1. | Система ESC | Наличие | |
| 1. | Эра-ГЛОНАСС | Наличие | |
| 1. | Тахограф с блоком СКЗИ | Наличие | |
| 1. | Постановка на гарантийный учёт | Наличие | |
| 1. | Комплект ключей | 2 ключа и радиопульт дистанционного управления | |
| 1. | Полноразмерное запасное колесо | Наличие | |

Автобус поставляется новым, заводского изготовления, полностью укомплектованным, технически исправным, не бывшим в употреблении, не восстановленным, не прошедшим ремонт, замену составных частей, восстановление потребительских свойств, без следов коррозии и деформации, изготовленным из новых, не бывших в употреблении, не снятых с длительного хранения или восстановленных комплектующих изделий, узлов и агрегатов.

_____ / _____ / _____

(должность уполномоченного лица (подпись) (расшифровка подписи))

Примечание: графа 3 заполняется участником закупки, при этом необходимо указать конкретный товар, предлагаемый на условиях финансовой аренды (лизинга) с указанием его наименования (торговой марки и модели) (при наличии) и характеристик в соответствии с характеристиками, указанными заказчиком, при этом слово «эквивалент» исключается (в случае указания заказчиком).

Вместе с тем согласно доводам жалобы описанию поставляемого товара соответствует исключительно автобус YUTONG ZK6127HQ (далее также - Товар), что исключает возможность поставки эквивалента, а

равно приводит к ограничению конкуренции.

Также Заявитель считает, что при снижении требований к требуемым значениям характеристик «База», «Техническая допустимая масса транспортного средства, приходящаяся на каждую из осей транспортного средства, передняя/задняя», «Подогреватель двигателя», «Багажное отделение» появится возможность поставки эквивалента:

| Требования установленные Заказчиком | Предлагаемые изменения |
|---|-------------------------------|
| База, мм 6350 | не менее 6300 |
| Технически допустимая максимальная масса транспортного средства, приходящаяся на каждую из осей транспортного средства, передняя/задняя, кг не менее 6700/12600 не более 6900/12800 | не менее 6500/11500 |
| Подогреватель двигателя автономный, кВт не менее 35 кВт | не менее 30 кВт |
| Багажное отделение, м3 не менее 8,5 | не менее 7,0 |

Заказчик с указанными доводами не согласился.

Так, в разъяснениях № 2 к документации Заказчик указал, что указанные по тексту Спецификации (приложение №3 к документации об аукционе) требования к эксплуатационным параметрам поставляемого автобуса обусловлены целями и задачами, стоящими перед Заказчиком, учитывая планируемую эксплуатацию данного автобуса в условиях горной местности с суровыми климатическими условиями, включая низкие температуры воздуха, что требует мощный автономный подогрев двигателя, и, кроме того, планируется перевозка крупногабаритного багажа, для чего требует увеличенный объем багажного отделения. Предложенные изменения в Спецификацию (приложение №3 к документации об аукционе) ухудшают потребительские и эксплуатационные характеристики предлагаемого к поставке автобуса. Учитывая изложенное Заказчик правомерно, в соответствии с принципами, определенными Законом о закупках, включая отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек Общества, не видит целесообразности вносить изменения в характеристики закупаемого транспортного средства.

Также Заказчик указал, что на рассматриваемом товарном рынке имеются товары, соответствующие требованиям эквивалентности и потребности Заказчика, а именно автобус ZhongTong LCK6127H ComPass и автобус Yutong ZK6128H.

Комиссия, изучив позиции сторон и предоставленные документы, установила следующее.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

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

Согласно части 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, 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 пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупке в извещении о проведении закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупке (при необходимости).

Пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупке установлено, что в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона 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.

По смыслу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установление требований к товарам, которое может ограничивать количество участников (даже путем установления таких требований, которые значительно сужают количество поставщиков, обладающих товаром, технические характеристики которого удовлетворяют заказчика)

является допустимым, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

При этом согласно пункту 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «КАВКАЗ.РФ», утвержденного решением Совета директоров АО «КАВКАЗ.РФ» (протокол заседания Совета директоров АО «КАВКАЗ.РФ» от 29.12.2023 № 119 (далее — Положение о закупке)).

Пунктом 4.3 Положения о закупке установлено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

- информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из способов, определенных статьей 4.2 Положения о закупке;
- обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;
- описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктами 4.4 и 4.6 Положения о закупке неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным статьей 4.3 Положения о закупке.

Заказчик осуществляет неконкурентные закупки способом закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (раздел 7 Положения о закупке).

Согласно пункту 4.5 Положения о закупке Заказчик осуществляет конкурентные закупки в том числе путем проведения аукциона (открытый аукцион в электронной форме (в случаях, предусмотренных статьей 4.12 Положения о закупке), открытый аукцион и открытый аукцион с

квалификационным отбором (в случаях, предусмотренных статьей 4.13 Положения о закупке), закрытый аукцион (в случаях и порядке, предусмотренных статьей 4.17 Положения о закупке);

В соответствии с пунктом 6.2.6.3 Положения в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (за исключением случаев, когда количество, объем закупаемых товаров, работ услуг невозможно определить), а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В силу пункта 6.3.1.15 Положения о закупке документация о закупке должна содержать описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

При описании предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

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

6.3.1.15.2. в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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;

6.3.1.15.3. в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

- несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

- закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

- 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 Закона о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Таким образом, Положением о закупках определено, что при проведении Заказчиком конкурентных закупок Заказчик должен руководствоваться правилами описания предмета закупки, установленные частью 6.1 статьи 3 Закона о закупка.

Комиссия, изучив технические характеристики аналогов, представленных Заказчиком, пришла к выводу, что данные товары не соответствуют в полной мере требуемым приложением № 3 к аукционной документации значениями технических характеристик.

Так, например, согласно приложению № 3 к аукционной документации общая длина транспортного средства должна быть не менее 12000 мм и не более 12430 мм, когда как автобус ZhongTong LCK6127H ComPass имеет длину 12590 мм, что не соответствует требованиям технического задания, поскольку Заказчиком установлено предельное значение длины транспортного средства. Также согласно приложению № 3 к аукционной документации объем двигателя должен быть не менее 9000 и не более 9600 см³. При этом согласно описанию ZhongTong LCK6127H ComPass объем двигателя данного транспортного средства составляет 8900 мл, что составляет 8900 см³.

Комиссия считает необходимым отметить, что из представленного описания автобуса ZhongTong LCK6127H ComPass не возможно установить соответствие указанного товара иным характеристикам, указанным в приложении № 3 к аукционной документации, поскольку в данном описании отсутствуют сведения о ряде показателей, в том числе «Подогреватель двигателя автономный».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что автобуса ZhongTong LCK6127H ComPass не соответствует описанию предмета закупки, в связи с чем не может быть признан эквивалентом.

Проанализировав технические характеристики автобуса Yutong ZK6128H, Комиссия установила, что указанный автобус также относится к марке YUTONG, как и Товар. При этом сделать вывод о соответствии указанного товара требованиям технического задания не

представляется возможным, поскольку в представленном Заказчиком коммерческом предложении отсутствуют сведения о ряде технических характеристик, требования к которым установлены в приложении № 3 к аукционной документации, в том числе отсутствуют сведения о соответствии характеристике «Подогреватель двигателя автономный».

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком не доказано наличие на рынке иных товаров, соответствующих техническим характеристикам, указанным в приложении № 3 к аукционной документации, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, что описанию предмета Закупки соответствует исключительно автобус YUTONG ZK6127HQ.

Выводы Комиссии подтверждаются также тем, что на участие в закупке было подано 4 заявки, согласно которым участниками были предложены исключительно автобусы YUTONG ZK6127HQ. При этом Заказчик также получил 1 коммерческое предложение при подготовке Закупки, согласно которому Заказчику был предложен YUTONG ZK6127HQ.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что описание предмета Закупки составлено с нарушением требований части 6.1 статьи 3 и пункта 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также пункта 6.3.1.15 Положения о закупках, в связи с чем жалоба Заявителя в указанной части является обоснованной.

Относительно возможности внесения изменений в описание предмета закупки в части требуемых значений по характеристикам «База», «Техническая допустимая масса транспортного средства, приходящаяся на каждую из осей транспортного средства, передняя/задняя», «Подогреватель двигателя», «Багажное отделение» Заказчик пояснил следующее.

Спецификация (приложение № 3 к документации об аукционе) содержит требования, обеспечивающие его безопасную и эффективную эксплуатацию в условиях горной местности с суровым климатом. Согласно данным метеорологических станций, средняя температура воздуха в зимний период в данном регионе составляет – 25 градусов Цельсия. Поэтому для обеспечения запуска двигателя в таких условиях необходим мощный автономный подогреватель двигателя с мощностью не менее 35 кВт.

Требование к технически допустимой максимальной массе транспортного средства, приходящейся на каждую из осей не менее (6700/11500 кг), обусловлено безопасностью, особенностями рельефа и климатическими условиями в горной местности,

- Такая нагрузка обеспечивает необходимую устойчивость и безопасность движения автобуса в условиях снежных заносов, обледенения дорожного покрытия и крутых подъемов.
- Использование автобуса с меньшей грузоподъемностью может привести к риску опрокидывания или потери устойчивости, особенно при полной загрузке пассажирами и багажом.

Кроме того, автобус будет использоваться для перевозки туристического оборудования, спортивного инвентаря и других грузов, которые могут быть тяжелыми и габаритными, что требует более вместительного багажного отделения не менее 8.5 куб.м.

Рассмотрев указанный довод, Комиссия отмечает, что одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Таким образом, Заказчик самостоятельно исходя из собственных потребностей определяет условия исполнения обязательств по договору, в том числе требования к предмету.

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Учитывая изложенное Комиссии приходит к выводу, что в данном случае предлагая изменить технические характеристики таким образом, что бы Заявитель мог поставить товар, который, по его мнению, соответствовал бы потребности Заказчика, Заявитель по сути оспаривает потребность Заказчика, что не допустимо в соответствии с Законом о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что установленные Заказчиком требования к товару отличные от характеристик товара, который Заявитель желал бы поставить, не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках, поскольку в соответствии с Законом о закупках потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности

жалобы в указанной части.

Относительно довода Заявителя о неправомерно установленном требовании к цвету Товара Комиссия отмечает, что указанный довод не был указан в дополнении к жалобе от 20.06.2024.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Согласно документации датой окончания подачи заявок на участие в Закупке является 19.06.2024 в 16:00.

Таким образом, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации и порядок размещения информации в части требования к цвету товара подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 19.06.2024.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений.

В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких

отношений без достаточных к тому оснований.

Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации и порядок размещения информации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем дополнения к жалобе Заявителя были поданы в антимонопольный орган 20.06.2024, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации и порядка размещения информации о закупке.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу № А40-178288/20.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО ПГ «Ликон» (ИНН 7704352918, ОГРН 1217600011309) на действия Заказчика при проведении АО «КАВКАЗ.РФ» (ИНН 2632100740, ОГРН 1102632003320) частично обоснованной, в части новых доводов, заявленных в дополнениях к жалобе от 20.06.2024 — оставить без рассмотрения.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения частей 6.1 статьи 3 и пункта 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также пункта 6.3.1.15 Положения о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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