

РЕШЕНИЕ № 8-01/142

по делу № 027/01/18.1-241/2019

20 мая 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>

в присутствии представителей:

ООО «Медведица» - уведомлено о дате и месте рассмотрения обращения надлежащим образом, явку своих представителей не обеспечило;

АО «560 БРОНЕТАНКОВЫЙ РЕМОНТНЫЙ ЗАВОД» (далее – АО «560 БТРЗ») – <...> по доверенности;

рассмотрев жалобу ООО «Медведица» на действия заказчика – АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» (далее – АО «560 БТРЗ»), материалы дела № 027/01/18.1-241/2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Медведица» на действия (бездействия) заказчика АО «560 БРОНЕТАНКОВЫЙ РЕМОНТНЫЙ ЗАВОД» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на 2127-2019-00040 поставку прожекторов (извещение № 31907771497).

Из жалобы общества следует, что в техническом задании на закупку Прожекторов ГШ-1-01 (ВАРИАНТ 01) в разделе 1 «общие сведения» указано, что Прожектор ПЛ-1-01 Вариант 01 в количестве 90 штук должен быть произведен по Техническим условиям № 0953.00.00.000 ТУ. Указанные Технические условия отсутствуют в свободном доступе, что приводит к ограничению числа участников закупки и противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон № 223-ФЗ).

АО «560 БТРЗ» в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что размещенное в составе документации о проведении аукциона в электронной форме техническое задание, в котором указаны требования в отношении предмета закупки, соответствует законодательству Российской Федерации, потребностям заказчика и не противоречит требованиям Закон № 223-ФЗ.

Поскольку доводы жалобы подпадают под основания, указанные в части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися.

Действия (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение организатором торгов, оператором электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссией установленной законодательством Российской Федерации процедуры организации и проведения торгов, процедуры заключения договоров по результатам торгов.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться 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 (статья 3 Закона о закупках).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке, в числе прочего, должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

Частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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 описании 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)».

В целях информационного обеспечения закупки, названные сведения должны быть достаточными, позволять потенциальному участнику сформировать свое предложение.

В соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений.

16.04.2019 АО «560 БТРЗ» на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru разместило извещение № 31907771497 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на 2127-2019-00040 поставку прожекторов.

Дата начала срока подачи заявок 16.04.2019. Дата окончания подачи заявок – 07.05.2019. Дата подведение итогов – 15.05.2019.

Начальная (максимальная) цена договора **25 609 392** руб.

АО «560 БТРЗ» в данной закупке является исполнителем, участвующим в поставках продукции по государственному оборонному заказу.

22.04.2019 Заказчик опубликовал разъяснение в ЕИС, в которых пояснил, что указанные технические условия (далее - ТУ) № 0953.00.00.000 представлять не представляется возможным. АО «560 БТРЗ» не является разработчиком и держателем подлинников конструкторской документации. В соответствии с заключенным договором на оказание услуг по тиражированию технической документации с ФГБУ «29 Конструкторско-технологический центр» АО «560 БТРЗ» берет на себя обязательства по сохранению конфиденциальности полученной документации.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 09.05.2019 на участие в электронном аукционе не поступило ни одной заявки, аукцион признан несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 3 статьи 14 Федерального закона от 29.06.2015 № 162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации» (далее – Закон о стандартизации) технические условия являются разновидностью стандартов организаций, которые, в свою очередь, являются одним из видов документов по стандартизации.

Как следует из содержания, части 2 и 3 статьи 21 Закона о стандартизации организаций и ТУ разрабатываются с учетом соответствующих документов национальной системы стандартизации; ТУ разрабатываются изготовителем и (или) исполнителем и применяются в соответствии с условиями, установленными в договорах (контрактах).

Согласно части 4 статьи 21 Закона о стандартизации порядок разработки, утверждения, учета, изменения, отмены и применения стандартов организаций и технических условий устанавливается организациями самостоятельно, следовательно, ТУ разрабатываются изготовителем на конкретную продукцию.

Требования, установленные техническими условиями, не должны противоречить обязательным требованиям государственных или межгосударственных стандартов, распространяющихся на данную продукцию. Состав, построение и оформление технических условий должны соответствовать требованиям ГОСТов, входящих в Единую систему конструкторской документации.

Материалами дела установлено, что пунктом 3 раздела 2 «технического задания» закреплено, что замена товара на эквивалент не допускается.

Официальные информационные порталы не содержат в открытом доступе Технические условия № 0953.00.00.000, что не позволяет участникам закупки установить перечень технических характеристик, по которым возможно представление предмета закупки.

Для оценки возможности изготовления данного вида товара, участнику не достаточно выдержки о технических характеристиках предмета закупки. В

документации о закупке также отсутствуют размеры изделия, материалы, используемые в его изготовлении и иные характеристики.

Кроме того, Заказчиком в разделе 3 «технического задания» документации о закупке установлено требование, о производстве товара и его последующей внешней приемке в соответствии с конкретным ТУ.

Таким образом, отсутствие указанных сведений не позволяет участникам аукциона в электронной форме сформировать заявку, соответствующую требованиям заказчика в полном объеме.

Предоставленное заказчику право формировать предмет закупки должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Таким образом, доводы в жалобу заявителя обоснованы, действия заказчика, не указавшего в документации необходимый перечень характеристик приобретаемой продукции, тем самым нарушил требования части 6.1 статьи 3, пункты 1 и 3 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

При разрешении вопроса о выдаче предписания об устранении выявленных нарушений, Комиссия отмечает, что аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку прожекторов, извещение № 31907771497, признан несостоявшимся, в связи с чем, основания для выдачи предписания у Хабаровского УФАС России, отсутствуют.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Медведица» на действия (бездействия) заказчика АО

«560 БРОНЕТАНКОВЫЙ РЕМОНТНЫЙ ЗАВОД» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на 2127-2019-00040 поставку прожекторов (извещение № 31907771497) **обоснованной**.

2. Признать действия АО «560 БРОНЕТАНКОВЫЙ РЕМОНТНЫЙ ЗАВОД» при проведении указанной закупки нарушающими часть 6.1 статьи 3, пункты 1 и 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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