



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан**

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

30.11.2020 № 51/16607

На № _____ от _____

Заявитель:
ИП Нургалиев А.А.

Заказчик:
Федеральное государственное
Бюджетное учреждение
«Башкирский референтный
центр Федеральной службы по
ветеринарному и
фитосанитарному надзору»
450097, г.Уфа, ул.
Комсомольская, д.14

РЕШЕНИЕ № ТО002/10/18.1-3015/2020

25.11.2020

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель Комиссии:

заместитель руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

начальник отдела естественных монополий и
финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Башкортостан;

специалист 1 разряда отдела естественных монополий
и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Башкортостан,

рассмотрев жалобу ИП Нургалиева А.А. жалобы от 10.11.2020
№ 21177 на действия заказчика - Федерального государственного бюджетного
учреждения «Башкирский референтный центр Федеральной службы по
ветеринарному и фитосанитарному надзору» при проведении запроса
котировок, извещение № 32009545872,

0194445

в присутствии представителя от ИП Нургалиева А.А. - представителей от ФГБУ «Башкирский референтный центр Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору»-

в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Башкортостанского УФАС России поступила жалоба ИП Нургалиева А.А. (далее - Заявитель) от 10.11.2020 № 21177 на Федерального государственного бюджетного учреждения «Башкирский референтный центр Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору» (далее - Заказчик) при проведении закупки: Тест-наборы для ветеринарной диагностики методом ИФА, извещение № 32009545872. Закупка проведена в форме запроса котировок.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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.

По доводам жалобы заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном установлении требования в техническом задании с указанием на объемы мл для растворов, применяемых для получения реакции по предмету закупки, а также в необоснованном отклонении заявки на участие в запросе котировок. По мнению Заявителя заявка ИП Нургалиева А.А. полностью соответствовала техническому заданию. Заявителем в заявке был представлен эквивалент, который по мнению заявителя соответствовал Документации.

Комиссия изучив представленную информацию установила следующее.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представлены письменные возражения (№ 889 от 17.11.2020, № 907 от 24.11.2020).

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Башкортостанского УФАС России установила следующее.

01.10.2020 Заказчиком на сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32009545872 о проведении закупки: Тест-наборы для ветеринарной

диагностики методом ИФА. Закупка проведена в форме запроса котировок.

Дата начала приема заявок – 02.10.2020

Дата окончания приема заявок- 09.10.2020

Дата рассмотрения заявок- 09.10.2020

Подведение итогов- 09.10.2020.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закупочная документация должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы Участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать Заявки таким образом, чтобы Закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшее предложение.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 20 статьи 3.2 Закона о закупках (действующая редакция) под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

10.08.2020 по извещению № 32009545872 о проведении закупки: Тест - наборы для ветеринарной диагностики методом ИФА была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в запросе котировок о чем составлен соответствующий протокол № 1880912 от 09.11.2020.

В соответствии с протоколом от 09.11.2020 № 32009545872 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок следует, что заявка ИП Нургалиева А.А. признана не соответствующей требованиям документации закупки. Предложенный товар не соответствует требуемым техническим характеристикам:

Позиция 1- недостаточный объем всех растворов: заявлены контроли 2 штуки по 0,5 мл, в техзадании- 2 штуки по 2 мл; заявлен конъюгат -58 мл, в

техзадании – 60 мл; заявлен ТМВ Субстрат-58 мл, в техзадании – 60 мл; заявлен Стоп - раствор – 58 мл, в техзадании- 60 мл; заявлен Промывочный концентрат-120 мл, в техзадании-480 мл.

Позиция 2- недостаточный объем заявлен ТМВ Субстрата и Стоп-раствора: ТМВ Субстрат-58 мл, в техзадании-60 мл; заявлен Стоп-раствор- 58 мл, в техзадании- 60 мл.

Позиция 3- недостаточный объем конъюгата, Стоп раствора и промывочного концентрата - заявлен конъюгат-28 мл+28мл, в техзадании-60 мл; заявлен Стоп-раствор- 58 мл, в техзадании-60 мл; заявлен ТМВ Субстрат-58 мл, в техзадании – 60 мл; заявлен раствор для разведения образцов– 50 мл, в техзадании- 60 мл; заявлен промывочный концентрат-120 мл, в техзадании 480 мл.

Позиция 4 – недостаточный объем контролей и промывочного концентрата: заявлены контроли 2 штуки по 0,2 мл, в техзадании – 2 штуки по 0,4 мл; заявлен промывочный концентрат 56 мл, в техзадании- 2 флакона по 100 мл.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о Закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

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

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках в документации конкурентной закупки должны быть указаны иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика.

Согласно позиции заказчика с целью обеспечения потребности лаборатории заказчика в тест-наборах для проведения анализа методом ИФА по

методикам, включенным в область аккредитации (от 24.04.2020 № ПК 1-85 Область аккредитации Испытательного центра Федерального государственного бюджетного учреждения «Башкирский референтный центр Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору»), было подготовлено техническое задание, в котором помимо указания Производителя и названия тест-наборов, которые ранее закупались Заказчиком и подходят под его потребности, были указаны характеристики и комплектность тест-наборов по описанию методик. Указанные характеристики и комплектность при их соответствии требованиям Заказчика полностью обеспечивают эквивалентность закупаемых тест-наборов и соответствие методикам, включенным в область аккредитации лаборатории. В соответствии с Техническим заданием эквивалентными тест-наборами могут считаться, наборы которые обеспечивают необходимые характеристики указанные во втором столбце (определение антител к определенному возбудителю болезни и в указанных образцах) и имеют соответствующую комплектацию, указанную в третьем столбце.

В соответствии с протоколом от 09.11.2020 № 32009545872 рассмотрения заявок Заявитель был отклонен, в связи с несоответствием предложенного товара комплектации, указанной в техническом задании по всем товарам.

Исходя из требований п. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться в том числе следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

На основании вышеизложенного эквивалентным является товар, который соответствует в том числе характеристикам и комплектации, указанным в Техническом задании.

Концентрация растворов при этом не устанавливается каждым производителем самостоятельно, есть рекомендации по ИФА, которые прямо указывают на использование только одной концентрации, например, в статье Российской государственной фармакопеи ОФС.1.7.2.0033.15 «Метод иммуноферментного анализа» указаны требования к концентрации растворов (стоп-реагент, промывочный буфер (концентрат), субстрат), то есть использование растворов с другой концентрацией недопустимо. Также там указаны рекомендуемые объемы внесения растворов.

Таким образом и на основании вышеизложенного, Комиссия Башкортостанского УФАС России признает доводы жалобы необоснованными.

По мнению заявителя, Заказчиком не соблюдено требование о предоставлении участником закупки декларации о соответствии Комиссия установила следующее.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с положениями Закупочной документации.

Комиссия учитывает, что до окончания подачи заявок Заявитель указанные требования не оспаривал, запросы разъяснений в отношении указанных положений Закупочной документации в адрес Заказчика не направлял.

При этом Комиссия отмечает, что обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что; законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц - потенциальных участников закупки.

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 закупочной документации: до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

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

Также следует отметить, что нарушения при составлении Документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушений, на которые ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобные (по мнению Заявителя) нарушения, в случае их действительного наличия в действиях организатора закупки, являлись явными и не могли не быть обнаружены Заявителем при изучении им Закупочной документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких условий в Закупочной документации заказчика заявитель указал только после отказа Заказчика допустить его к участию в закупочной процедуре.

При таких данных, оценивая поведение Заявителя в указанной части, следует признать его злоупотреблением правом (пункт 2 статьи 10 ГК РФ).

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. 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.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Закупочной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов (закупки), является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Комиссия также отмечает, что представив заявку на участие в закупке, претендент не только подтверждает свое согласие на условия, предлагаемые заказчиком, но несет ответственность, в случае победы, за выполнение (исполнение) договорных обязательств.

Потенциальные участники должны принимать собственные меры и усилия, чтобы стать владельцем товара, работ, услуг, соответствующего потребностям заказчика.

Таким образом, жалоба ИП Нургалиева А.А. является необоснованной.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих актов и (или) действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу от 10.11.2020 № 21177 на действия заказчика - Федерального государственного бюджетного учреждения «Башкирский референтный центр Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору» при проведении запроса котировок, извещение № 32009545872, необоснованной.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

* **Примечание:** В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения