

|  |
| --- |
| **УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ****ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**Р Е Ш Е Н И Е14 февраля 2023 года № 083/07/18.1-1/2023 г. Нарьян-Мар |

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее - Комиссия Ненецкого УФАС России, комиссия) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – закон о Защите конкуренции) рассмотрев жалобу ООО «НПО Спецтехника» (далее — Заявитель, Общество) на действия Заказчика – АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку рентгенотелевизионной системы досмотра багажа, почты и товаров (извещение №32312082097), представленные документы и сведения, в присутствии представителей Заказчика (по доверенности), представителя Общества, участвовавшего посредством системы видеоконференц-связи и действовавшего на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «НПО Спецтехника» на действия заказчика – АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку рентгенотелевизионной системы досмотра багажа, почты и товаров (извещение № 32312082097).

Из жалобы следует, что при проведении запроса предложений Заказчиком в нарушения норм Закона о закупках установлены необоснованные и нецелесообразные требования к габаритам рентгенотелевизионной системы, что является существенным ограничением конкуренции по отношению к участникам закупки. Кроме того, Заявитель указывает на то, что документация о закупке содержит неправомерные требования в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236, Постановлением Правительства РФ от 17.07.2015 N 719, что ввело потенциального участника закуки в заблуждение и явилось препятствием для подготовки заявки на участие.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями норм действующего законодательства Российской Федерации и Положением о закупке.

Жалоба рассмотрена комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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 ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

Пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках установлено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях, в том 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.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением
о закупках товаров, работ, услуг АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд», утвержденным Решением Совета директоров АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» (приложение №1 к протоколу № 10-22 от 21.12.2022).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются 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 такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

01.02.2023 года на официальном сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru/) в сети Интернет (далее - официальный сайт) опубликовано извещение № 32312082097 и документация о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку рентгенотелевизионной системы досмотра багажа, почты и товаров, утвержденная генеральным директором АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» В.Е. Остапчуком. Начальная (максимальная) цена — 8 970 000,00 рублей.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ненецкого УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

По доводу жалобы Заявителя о наличии требований к габаритам рентгенотелевизионной системы, в частности «к ширине и высоте тоннеля вкупе с требованиями по массе и габаритам по интроскопу», Комиссия контрольного органа исходит из следующих обстоятельств.

Согласно пункту 1, пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик. Аналогичная норма предусмотрена пунктом 9.3 Положения о закупке.

При этом, Закон о закупках не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого товара устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Согласно разъяснений положений документации о закупке товаров, работ, услуг Заказчика от 07.02.2023 года, которые приобщены к материалам рассматриваемого дела: « *Требование о ограничении по длине РТИ №2 указано по причине ограниченного размера помещения где планируется размещение оборудования. Здание СПЗ аэропорта постройки 1983 года из ЖБ панелей, перепланировка здания невозможна в настоящее время, и поэтому необходимы РТИ определенного размера. Также поясняем, что размер указан без учёта рольгангов, с учетом которых длина общая не должна превышать 4,8 м. Общая ширина зала регистрации со входом и местами ожидания пассажиров всего 12м. Плюс несущие столбы посередине зала и один вход, без отдельного выхода*».

Кроме того, Заказчиком, при формировании начальной максимальной цены контракта получено 3 коммерческих предложений, удовлетворяющих требованиям технического задания, что свидетельствует об отсутствии ограничений конкуренции и наличии потенциальных участников закупки, готовых поставить товар, соответствующий установленным документацией требованиям.

Заказчик при осуществлении закупки не имеет возможности установить требования, которые бы удовлетворяли всех возможных участников закупки, а действующее законодательство не накладывает на него обязанность учитывать интересы каждого участника рынка, осуществлявшего реализацию товаров данной группы, и устанавливать требования, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам и комплектации товара, имеющимся у потенциальных участников закупки.

Предметом закупки является поставка, а не изготовление предмета закупки, в связи с чем, участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации запроса предложений в электронной форме и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Заявителем не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенного довода, в том числе, в части невозможности подготовки заявки на участие в закупке и ограничения количества участников закупки, а также документов и сведений, свидетельствующих о нарушении Заказчиком норм Закона о закупках.

В данной части довод жалобы признаны необоснованными.

По второму доводу жалобы Заявителя Комиссия антимонопольного органа с учетом пояснений Заказчика, в части установления в документации о закупке неправомерных требований в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236, Постановлением Правительства РФ от 17.07.2015 N 719, при которых закупочная комиссия Заказчика при рассмотрении заявок участников будет руководствоваться нормативным регулированием в области Закона о контрактной системе, в то время как закупка проводится в рамках Закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, исходит из следующих правовых оснований.

Пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Применение национального режима в рамках Закона о закупках регламентировано Постановлением N 925 (ред. от 16.05.2022) "О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами" (далее - Постановление N 925).

Согласно пункту 1 Постановления N 925 установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее — приоритет).

 Согласно части 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.

Согласно пункту 13 Положения о закупках Заказчиком определены требования к участникам закупки с учетом устанавливаемых Правительством Российской Федерации, в том числе к приоритету товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами в соответствии с Постановлением N 925.

При этом, в соответствии с Приложением №1 к техническому заданию установлено требование о наличии специального программного обеспечения на оборудование, операционной системы, которые должны соответствовать требованию Постановления Правительства РФ №1236 от 16.11.2015 и находиться в Едином реестре российского ПО.

Изучив представленные документы и сведения, Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что Заказчиком установлены противоречивые требования к поставляемому товару, поскольку в Техническом задании установлен запрет в соответствии с Постановлением Правительства РФ №1236, в то время как в п.14 Информационной карты документации закупочной процедуры установлен приоритет в соответствии с Постановлением Правительства РФ №925.

Таким образом, действия Заказчика нарушают части 6 статьи 3, пункт 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

По доводу жалобы об установлении в Приложением №1 к техническому заданию требования о соответствии программного обеспечения Постановлению Правительства РФ от 17.07.2015 N 719 и внесению в Реестр промышленной продукции, произведенной на территории РФ, Комиссией контрольного органа установлено.

 Из разъяснений положений документации о закупке товаров, работ, услуг Заказчика от 07.02.2023 года по поводу нахождения оборудования в Реестре промышленной продукции, произведенной на территории РФ следует: «*Требованиями документации о закупке не установлено подтверждение нахождение продукции в Реестре промышленной продукции в составе заявки. Данные документы любой участник может предоставить на этапе исполнения договора. Любой участник может включить свою организацию и свое оборудование в данный реестр в сроки, установленные п.10, п 11 «Правила выдачи заключения о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации» ПП № 719. Аэропорт Нарьян-Мар находится за полярным кругом, единственная круглогодичная связь – воздушным транспортом. Доставка оборудования затруднена. Оборудование производства Российской Федерации уменьшают риски по своевременной поставке оборудования, в условиях санкций, введенных в отношении нашего государства, и снижают влияние внешних факторов, таких как пандемия, война, санкции».*

 Заказчик считает, что указание в техническом задании требования к поставляемому товару о производстве исключительно на территории РФ и в соответствии с требованиями, установленными Постановлением от 17.07.2015 г. N 719 не является нарушением Закона о закупках и направлено, в первую очередь, на соблюдение требований законодательства РФ, интересов государства, развития национальной экономики и поддержки российских товаропроизводителей при осуществлении закупок отдельными видами юридических лиц.

На основании п. 3 ч. 4 ст. 1 Закона N 223-ФЗ настоящий Федеральный закон не регулирует отношения, связанные с осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Постановление N 719 регулирует отношения, связанные с осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", и не распространяется на закупки, проводимые в рамках норм Закона N 223-ФЗ.

 Более того, требование установлено в Приложении к ТЗ в части программного обеспечения, в то время как Постановление №719 устанавливает критерии подтверждения производства промышленной продукции на территории Российской Федерации.

 На основании вышеизложенного Комиссия контрольного органа усматривает в действиях Заказчика незаконное установление в Документации требований, не применяемых в рамках проведения закупок в порядке, предусмотренном Законом N 223-ФЗ и нарушения требований, установленных п. 3 ч. 4 ст. 1 Закона N 223-ФЗ.

 Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что довод жалобы Заявителя является обоснованным.

Руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПО Спецтехника» на действия заказчика – АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку рентгенотелевизионной системы досмотра багажа, почты и товаров (извещение №32312082097) частично обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика - АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд» нарушения требований части 6 статьи 3, пункт 1 части 8 статьи 3, пункт 3 части 4 статьи 1 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику - АО «Нарьян-Марский объединенный авиаотряд», Оператору электронной площадки - РТС-тендер» обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы дела должностному лицу Ненецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика к административной ответственности в отношении состава, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

*Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.*

.

Председатель комиссии

Члены комиссии