

Заказчику –

ООО «ЮКЭК»

<...>

Заявителю –

ООО ТД «УЗТА-Сиб»

<...>

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/07/3-277/2023

«17» марта 2023 г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждения порядка рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии:

<...> – руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

<...> – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – начальника отдела контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи,

в присутствии представителей: ООО «ЮКЭК»,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью Торговый дом «Уральский завод трубопроводной арматуры-Сибирь» (ИНН: 5410035447, ОГРН: 1105476013774; 630110, г. Новосибирск, ул. Богдана Хмельницкого, д.69) (далее также – ООО ТД «УЗТА-Сиб», Заявитель) и материалы по жалобе № 042/07/3-277/2023,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО ТД «УЗТА-Сиб» от исх. № 244 от 02.03.2023, адресованная в ФАС России (вх. № 2255-ЭП/23 от 09.03.2023) на действия заказчика – Общество с ограниченной ответственностью «Южно-Кузбасская энергетическая компания» (ИНН: 4228010684; ОГРН: 1074228000153; 652990, Кемеровская область-Кузбасс, Таштагольский район, г. Таштагол, д. 30, корп. А) (далее – ООО «ЮКЭК», Заказчик) при осуществлении закупки путём проведения анализа коммерческих предложений на право заключения договора на поставку запорной и трубопроводной арматуры, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, Извещение № 32312129968 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а именно необоснованного создания преимущественных условий участникам, путем указания товара определенной марки без возможности поставки эквивалента (лоты № 1, № 3).

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 13.03.2023 № НК/2403/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-277/2023 было назначено на 17.03.2023 на 11 часов 00 минут. Данное уведомление на основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

17.03.2023 представитель Заявителя надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-277/2023 не явился, защитник не направил. Представитель Заказчика просил признать жалобу не обоснованной, направив возражения.

Комиссия в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-277/2023 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее:

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 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 деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «ЮКЭК», утвержденным решением № 55 единственного участника ООО «ЮКЭК» от 06.12.2022 (далее – Положение о закупках), размещенным в ЕИС.

17.02.2023 ООО «ЮКЭК» в ЕИС было размещено извещение и документация на проведение анализ коммерческих предложений на поставку запорной и трубопроводной арматуры (далее – Документация).

Согласно п. 1 ст. 58 Положения о закупках Анализ коммерческих предложений - конкурентная процедура закупок, которая не является конкурсом либо аукционом, ее проведение не регулируется статьями 447 - 449 Гражданского кодекса Российской Федерации. Данная процедура также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057 - 1061 Гражданского кодекса Российской Федерации, что не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем анализа коммерческих предложений или иным его участником.

Заказчиком в разделе 2.5 формы № 5 Документации помимо наименований и размеров закупаемых деталей указаны конкретные изготовители товаров без права предложения эквивалентных товаров:

- по лоту № 1: АО «ПЗТА», ЗАО «ПО МЗТА», САЗ, DENDOR, LD;

- по лоту № 3: VALFEX, Naval, LD Pride, ООО «ЧелябинскСпецГражданСтрой», ABRA.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Закупке ООО «ЮКЭК» от 06.03.2023 следует, что на участие в Закупке по лоту № 1 и лоту № 3 поступило по 2 заявки, которые были допущены к участию.

В п. 16 Информационной карты закупочной процедуры раздела 1 Документации указано, что неполное предоставление информации, документов или же подача заявки на участие в закупочной процедуре, по существу не отвечающей требованиям настоящей инструкции, дает право на отклонение заявки на участие в закупочной процедуре.

Комиссия по осуществлению закупок отклоняет заявку на участие в закупочной процедуре, если участник закупочной процедуры, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику закупочной процедуры, указанной в Документации, или заявка подана не по форме, установленной в документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в Документации (п. 17 раздела 1 Документации).

В соответствии с ч. 1 ст. 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 с учетом положений ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

На основании п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, 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 ч. 2 ст. 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Закупаемые Заказчиком товары по оспариваемой Закупке не относятся к числу исключений по п.3. ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках для возможности указания конкретного производителя.

Вместе с тем, Заказчиком в Документации при описании в техническом задании по Лоту № 1 и № 3 предмета закупки не указано на возможность поставки эквивалентного товара.

Между тем, как следует из жалобы и открытых источников, приобретаемые Заказчиком товары выпускает большой ряд Российских заводов-изготовителей, которые совместимы, взаимозаменяемы и не являются расходными частями машин и оборудования.

Согласно пояснениям ООО «ЮКЭК» в процессе многолетней эксплуатации запорной и трубопроводной арматуры Заказчиком была выявлена потребность в

поставке оборудования определенных производителей, так как при сравнительно низкой стоимости оборудования, отмечается долгий срок службы и высокая надежность. При поставке аналогичной продукции других производителей было установлено, что срок службы продукции сокращается не менее, чем в 2 раза и увеличиваются случаи выхода оборудования из строя. Выход оборудования из строя ведет к возникновению аварийной ситуации, а также приводит к увеличению затрат и убыткам.

При этом документальных подтверждений не соответствия качеству закупаемого товара иных производителей, а также произошедших на объектах ООО «ЮКЭК» аварий по причине поставки некачественного товара иного производителя не представлено.

Также по мнению Заказчика описание объекта закупки, приведенное в документации, не ограничивает права любого участника закупки, соответствующего установленным в документации требованиям, предложить аналогичный товар на одинаковых, с другими участниками данного анализа коммерческих предложений условиями. Более того, участником по Лоту № 3 - ООО «СанТехПром», предложен эквивалентный товар с другими заводами изготовителями, который был допущен до участия. Учитывая изложенное, Заказчик не ограничивает конкуренцию и допускает возможность участия контрагентов с разными заводами изготовителями.

Однако, как следует из протокола оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке ООО «ЮКЭК» от 06.03.2023 № Т-1085р заявке ООО «СанТехПром» по критерию 2 «Техническое предложение участника размещения заказа» присвоен 21 балл, что в итоге, не смотря на существенную разницу (1,5 миллиона рублей) в ценовом предложении данного участника с победителем - ООО «ТД «Кронос-групп», предложившего к поставке товар указанного в Техническом задании Документации производителя не позволило одержать победу в Закупке.

Кроме того, Комиссией установлено, что порядок оценки по данному критерию, предусмотренный Документацией не прозрачен и баллы присваиваются членами комиссии Заказчика исходя из своего субъективного мнения, что является недопустимым. Несмотря на нестоимостной характер устанавливаемых Заказчиком критериев порядок оценки по ним должен предусматривать только формульное выставление баллов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя обоснованной.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона.

Решая вопрос о выдаче Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение Заказчиком нарушений порядка проведения

Закупки, в соответствии с полномочиями, предусмотренными п. 31 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает необходимым в целях устранения нарушения порядка организации и проведения торгов выдать ООО «ЮКЭК», предписание об аннулировании Закупки.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь ст.ст. 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ТД «УЗТА-Сиб» от исх. № 244 от 02.03.2023 на действия заказчика ООО «ЮКЭК» при осуществлении закупки путём проведения анализа коммерческих предложений на право заключения договора на поставку запорной и трубопроводной арматуры, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, Извещение № 32312129968, обоснованной.

2. Признать ООО «ЮКЭК» нарушившим п. 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В соответствии с п. 31 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений порядка организации и проведения торгов, путем аннулирования Закупки по Лотам № 1 и № 3.

4. Передать материалы жалобы № 042/07/3-277/2023 должностному лицу Кемеровского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

отпуск (приказ № 21-о/23) <...>

В соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.