

Решение по делу № Т 15/45

10 марта 2015 года

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия), рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) дело № Т15/45 по жалобе ЗАО «Охтинский завод строительных машин» на действия заказчика - Акционерное общество «Транснефть-Сибирь» при проведении открытого аукциона в электронной форме с квалификационным отбором (реестровый номер закупок на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru: 31502039010) на право заключения договора поставки МТР (02.03.17-ТПР/ОНМ/02.2015 «Вибропогружатель»),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 27.02.2015 г. поступила жалоба ЗАО «Охтинский завод строительных машин» о нарушении заказчиком действующего законодательства при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31502039010.

В соответствии с ч.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Соответственно, жалобы на действия указанных лиц подаются в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Заявитель обжалует действия заказчика в связи с наличием в закупочной документации положений, не соответствующих требованиям антимонопольного законодательства и влекущих ограничение количества участников закупки.

В частности, исходя из совокупности установленных в аукционной документации характеристик «Вибропогружателя», подлежащего поставке, требованиям заказчика может соответствовать товар только одного производителя- VM220 Delta (Англия). Указанное обстоятельство, по мнению заявителя, исключает возможность участия в закупке хозяйствующих субъектов, способных предложить товар иных производителей, в том числе выпускаемый самим заявителем.

Общество, будучи извещенным надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, своих представителей на заседание Комиссии не направило, в связи с чем дело рассмотрено в отсутствие его представителей.

В заседание комиссии ответчиком представлены материалы и документы по проведению обозначенного электронного аукциона, а также письменные возражения на жалобу заявителя, согласно которых оспариваемые заявителем положения закупочной документации не противоречат ни действующему законодательству, ни Положению о закупке, которым регламентированы действия заказчика при осуществлении закупок для обеспечения своих нужд.

Помимо прочего, заказчик сообщил, что в установленный извещением о закупке срок (25.02.2015 г. до 09 часов 00 мин) на участие в этапе квалификационного отбора настоящего аукциона поступили заявки от 3 (трех) участников, при этом заявка от ЗАО «Охтинский завод строительных машин» не поступала.

Кроме того, заказчик указал на ошибочность доводов заявителя об ограничении конкуренции при проведении данной закупки, поскольку в документации помимо информации о торговой марке вибропогрузателя и описания его характеристик, имеется прямое указание на возможность поставки эквивалента, соответствующего требованиям заказчика.

Комиссия, заслушав представителя ответчика, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 1 Закона о закупках организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности обязаны при осуществлении закупки товаров, работ, услуг руководствоваться указанным Федеральным законом.

Согласно статье 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).

В соответствии со ст. 2 и ч. 3 статьи 3 Закона о закупках для осуществления закупок на основании указанного Закона заказчику необходимо утвердить положение о закупке, в котором могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки.

Решением Совета директоров АО «Транснефть-Сибирь» от 12.12.2014 г. (протокол № 9) было утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Транснефть-Сибирь», которое со всеми изменениями размещено Обществом в открытом доступе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц (официальный сайт) www.zakupki.gov.ru.

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную

деятельность АО «Транснефть-Сибирь» и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для его нужд, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки, положения.

17.02.2015 (МСК+2) извещением 31502039010 на официальном сайте заказчиком объявлено о проведении закупки – открытого аукциона в электронной форме с квалификационным отбором (реестровый номер закупок на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru: 31502039010) на право заключения договора поставки МТР (лот 02.03.17-ТПР/ОНМ/02.2015 «Вибропогрузатель»).

Одновременно с извещением на сайте размещена закупочная документация, в которой были установлены предмет проводимой закупки, порядок подачи и оценки заявок участников закупки, порядок подведения итогов аукциона и определения победителя, а также иные положения, регламентирующие данную публичную процедуру.

В составе закупочной документации содержится Форма 2, необходимая для расчета цены заявки на участие в закупке, при этом в графе - наименование МТР соответствующей таблицы имеется указание на вибропогрузатель Delta. Ссылка на указанный вибропогрузатель также имеется в описании технических характеристик товара, подлежащего поставке - VM220 Delta (с вертикальным захватом для погружения шпунта).

В соответствии с [частью 1 статьи 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом, 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 статьи 3](#) Закона о закупках).

В соответствии с [ч. 5 ст. 4](#) Закона о закупках при закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено настоящим Федеральным [законом](#) и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16 статьи 4](#).

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны 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.

Однако, положения настоящего Закона, (в отличие от Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), не содержат прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Соответственно, действия заказчика при указании в закупочной документации на конкретную модель (производителя) вибропогрузателя не могут рассматриваться как свидетельствующее о нарушении им действующего законодательства о закупках.

Вместе с тем, в закупочной документации отсутствует информация о невозможности поставки эквивалентной продукции (вибропогрузателя иной торговой марки, но с техническими характеристиками, предусмотренными документацией). Наоборот, помимо информации о торговой марке вибропогрузателя и описания его характеристик, в форме 2 содержится указание на возможность поставки эквивалента, соответствующего требованиям заказчика и при условии обеспечения заданного качества.

Кроме того, Комиссия, учитывая доводы, изложенные в жалобе заявителя, считает необходимым указать следующее.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в [порядке](#), установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;*
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;*
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;*
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны*

осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с [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.

Данная [норма](#) определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган, при этом в число таких лиц входят иные лица, чьи права или законные интересы могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, основанием подачи жалобы на действия организаторов торгов должно быть нарушенное право заявителя (участника закупки). Нарушение прав может заключаться либо в ограничении доступа к участию в торгах, ввиду неразмещения организатором торгов необходимой информации о порядке проведения торгов, о порядке подачи заявки на участие в данных торгах, либо в виде необоснованного отклонения заявки от участия в торгах или неправильной оценки заявки.

В частности, [Закон](#) устанавливает, что лица, не подавшие заявки, имеют право обратиться с жалобой на торги в антимонопольный орган, если их права нарушены действиями (бездействием), которые воспрепятствовали им подать заявку. Именно к такому результату приводят нарушения установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

При этом лица, не подавшие заявки на торги, должны указать в жалобе на обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах. Такие лица должны доказать нарушение их прав перечисленными действиями, при этом для соблюдения требований к порядку подачи жалобы заявителем достаточно указания на нарушение порядка.

В рассматриваемом случае жалоба Общества содержит указание на обстоятельства, связанные с наличием в закупочной документации положений, которые, по мнению заявителя, нарушают требования антимонопольного законодательства и ограничивают количество участников закупки.

Вместе с тем, в жалобе не содержится информации о нарушении заказчиком установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении указанной закупки, порядка подачи заявок на участие в аукционе, что в силу [ч. 2 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции является обязательным условием для обжалования в антимонопольный орган действий организатора торгов, лицами не подавшими заявки на участие в торгах.

На нарушения организатором закупки порядка объявления закупки, которые могли

бы создать препятствия в реализации права в участии в закупке, Общество не ссылалось, что свидетельствует об отсутствии у заявителя в рассматриваемом случае права на обжалование действий АО «Транснефть-Сибирь» в порядке, предусмотренного статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 1, 4, 20 ст. 18.1, частями 1 – 4 статьи 41, частями 1, 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Охтинский завод строительных машин» на действия заказчика – АО «Транснефть-Сибирь» при проведении открытого аукциона в электронной форме с квалификационным отбором (реестровый номер закупок на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru: 31502039010) на право заключения договора поставки МТР (02.03.17-ТПР/ОНМ/02.2015 «Вибропогрузкатель») **необоснованной**.

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.