

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11631/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.07.2020 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителя ООО «Кратер», ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» - <...> (по доверенности от 09.01.2020),

рассмотрев жалобу ООО «Кратер» (далее - Заявитель) на действия АО «Интер РАО — Электрогенерация» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку масла и смазки прочие для Черепетской ГРЭС (реестровый № 32009202072) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно отклонил его заявку от участия в процедуре.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг учреждения в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по оценке предложений на участие в открытом запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку «Масла и смазки прочие для Черепетской ГРЭС» от 08.07.2020 № 172990/ОЗК-ППР предложение ООО «Кратер» не отвечает условиям закупки, поскольку содержит существенные нарушения требований Закупочной документации в части:

- Не подтверждены отношения с заявленными производителями товара (п.5.4. ТЗ):

АО Энергия (отсутствует подтверждающий документ между ООО ТК Нева-Ресурс и АО Энергия);

Fuchs Petrolub SE (отсутствует подтверждающий документ между Fuchs Petrolub SE и ООО Лига Масел);

ООО РН-Смазочные материалы (отсутствует подтверждающий документ между ООО Кратер и ООО ТД Тенеф), ООО Производственно-коммерческая фирма Русма;

ООО Завод смазочных материалов Девон (отсутствует подтверждающий документ между Девон и ООО импорт Лубрикантс).

Согласно п. 5.4 Технического задания Закупочной документации, Заказчиком установлены требования по подтверждению отношений с производителем товара, а именно участник закупки в своем предложении должен указать наименование производителя предлагаемой к поставке продукции.

В случае если участник закупки не является производителем предлагаемой продукции, то в состав своего предложения он должен включить письмо от завода-изготовителя или иные документы (дилерские документы, копии договоров, сертификаты о партнерстве, иные документы) подтверждающие его (участника) полномочия представлять производителя и/или поставлять его продукцию. Данное требование распространяется на товар, объём поставки которого превышает 100 литров (кг) в соответствии с спецификацией к ТЗ.

Согласно тексту жалобы, Заявитель предоставил документы, подтверждающие отношения с заявленными производителями, а именно, было предоставлено гарантийное письмо, декларирующее приобретение товаров у официальных дилеров/представителей/дистрибьюторов/производителей с сохранением всех гарантийных обязательств на продукцию. Данные документы, по мнению Заявителя, можно отнести к категории «иные документы», согласно формулировке п. 5.4 Технического задания. Помимо того, в качестве подтверждения сотрудничества с заявленными производителями, Заявителем в составе заявки были предоставлены заверенные декларации о соответствии продукции данных производителей требованиям ТР ТС 030/2012 «О требованиях к смазочным материалам, маслам и специальным жидкостям».

Комиссия пришла к выводу, что отклонение заявки Заявителя произошло по причине установления неправомερных положений Закупочной документации.

Комиссия, рассматривая нарушения на которые ссылается Заявитель, считает возможным применить позицию изложенную в обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018.

Установленная в Закупочной документации вариативность в представлении документов, подтверждающих требуемый статус, фактически предполагает, что участник закупки должен быть либо производителем товаров, либо уже иметь соответствующие договорные отношения с производителем, с безусловностью

позволяющие определить наличие между данными лицами обязательств гражданско-правового характера, выраженное в определенном виде документа.

Вместе с тем, Заказчик не учитывает того, что указанное требование, само по себе не может гарантировать качество товара, правоспособность участника закупки к его отчуждению, но устанавливает соответствующий необоснованный барьер для участия в конкурентных процедурах для иных лиц.

Кроме того, Комиссия также обращает внимание, что Заказчик в силу Закона о закупках для удовлетворения своих потребностей в том или ином товаре обязан проводить конкурентную процедуру на основе определенных данным законом принципов. Однако в настоящем случае, Заказчик необоснованно ограничивает количество участников закупки посредством установления спорного требования к участникам закупки.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Установленные Заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона.

Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке товара. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, в действиях Заказчика установлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, а жалоба заявителя признается обоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Кратер» (ИНН: 7810830002, ОГРН: 1117847240147) на действия АО «Интер РАО — Электрогенерация» (ИНН: 7704784450, ОГРН: 1117746460358) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-11631/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.07.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 17.07.2020 по делу № 077/07/00-11631/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Интер РАО — Электрогенерация», ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку масла и смазки прочие для Черепетской ГРЭС (реестровый № 32009202072) (далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения процедуры.
2. Заказчику рассмотреть (оценить) поданные заявки на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 17.07.2020 по делу № 077/07/00-11631/2020, то есть не учитывая п. 5.4 Технического задания Закупочной документации.
3. Заказчику разместить информацию о совершении вышеуказанных действий в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
4. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.08.2020.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 31.08.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи (изготовления в полном объеме).

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.