

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-1009/20

30 декабря 2020 года

Санкт-Петербург

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

с участием представителей от ООО «ЖКС №3 Калининского района» (далее – Организатор торгов) путем видеоконференцсвязи; в отсутствие представителей от ООО «ПромЭнерго» (далее — Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и способе рассмотрения жалобы;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 14.12.2020 вх. № 45495-ЭП/20) ООО «ПромЭнерго» на действия Организатора торгов ООО «ЖКС №3 Калининского района» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку лакокрасочных материалов (извещение № 32009733807), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

27 ноября 2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32009733807 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку лакокрасочных материалов (далее – Закупка), включая документацию о конкурсе (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «ЖКС №3 Калининского района» (далее – Положение о закупках) в редакции от 08.09.2020, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	2 697 175,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	27.11.2020
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	14.12.2020 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	14.12.2020 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, ул. Федосеенко, д. 31

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Документации ненадлежащего описания предмета Закупки, не соответствующего условиям ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ООО «ЖКС №3 Калининского района» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «ПромЭнерго» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/39629/20 от 17.12.2020, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/39629/20 от 17.12.2020, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона № 223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и

документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

На основании п.п. 2, 3 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также 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.

Как следует из п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

- несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
- закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
- закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
- 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 части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно п. 8 извещения о проведении Закупки (далее — Извещение) предметом договора является закупка лакокрасочных материалов.

Как следует из п. 9 Извещения, количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг, краткое описание предмета закупки установлены в соответствии с разделом № 3 «Техническое задание» и разделом № 4 «Проект договора» к Документации.

Пунктом 13 раздела 3 Документации (Техническое задание) установлены вид, основные технические требования и количество поставляемого товара (объема выполняемых работ, оказываемых услуг) по договору.

В соответствии с п. 13 раздела 3 Документации (Техническое задание) к поставке требуются следующие товары:

- «Валик СИНТЕКС d40 BC-180, ворс 18 мм»;
- «Лак битумный БТ-577 (10 л) или (эквивалент)».

Заявитель в жалобе указывает на то, что Организатор торгов в нарушение требований ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ в описании предмета Закупки использовал товарный знак «СИНТЕКС» при описании товара «Валик СИНТЕКС d40 BC-180, ворс 18 мм» без обязательного указания слов «или эквивалент», что не позволяет предложить товар другого производителя и нарушает права потенциальных участников Закупки.

Вместе с тем согласно п. 34 раздела 1 Документации участник Закупки должен представить заявку на участие в конкурсе (по форме № 2.1).

Разделом 2 Документации предусмотрены образцы форм основных документов, включаемых в заявку на участие в закупке, в том числе форма № 2.1 и инструкция по ее заполнению (далее — Инструкция).

На основании п. 6 Инструкции все характеристики объекта закупки, указанные в техническом задании настоящей документации, обязательны для предоставления в заявке в соответствии с вышеуказанными требованиями (инструкцией по заполнению заявки).

При указании в требованиях товарных знаков участник имеет право указать любой эквивалентный товар, товарный знак следует читать со словом «или эквивалент».

Таким образом, Комиссией СПб УФАС России установлено, что в соответствии с п. 6 Инструкции все товарные знаки, указанные в Техническом задании, сопровождаются словами «или эквивалент», при этом участники Закупки имеют право предложить к поставке любой эквивалентный товар, что соответствует условиям ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Заявитель в жалобе также указывает на то, что Организатор торгов в описании предмета Закупки указал «Лак битумный БТ-577 (10 л) или (эквивалент)», вместе с тем лак битумный БТ-577 не является товарным знаком, следовательно, к нему неприменимо использование слов «или эквивалент». Подобное описание предмета Закупки нарушает требования ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Представители Организатора торгов пояснили, что Организатор торгов совершил техническую ошибку, указав в позиции «Лак битумный БТ-577» слово «эквивалент».

Таким образом, Комиссией СПб УФАС России установлено, что Организатор торгов в нарушение условий ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ в описании предмета Закупки использовал слова «или эквивалент» в отношении товара, к которому не установлены требования к товарному знаку.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по включению в Документацию ненадлежащего описания предмета Закупки нарушение п. 1 ч. 1, п. 3 ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении в Документации ненадлежащих требований к закупаемым товарам, используемых в описании предмета закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России установлено, что в соответствии с протоколом № 32009733807-2 рассмотрения заявок на участие в процедуре от 14.12.2020 после окончания установленного срока подачи заявок на участие в Закупке было подано 4 (четыре) заявки. По результатам рассмотрения заявок закупочной комиссией Организатора торгов было принято решение допустить к участию в процедуре Закупки всех участников (4 заявки).

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 14.12.2020 вх. № 45495-ЭП/20) ООО «ПромЭнерго» на действия Организатора торгов ООО «ЖКС №3 Калининского района» (ИНН: 7806387476, ОГРН: 1089847191752) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку лакокрасочных материалов (извещение № 32009733807) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов ООО «ЖКС №3 Калининского района» (ИНН: 7806387476, ОГРН: 1089847191752) нарушение п. 1 ч. 1, п. 3 ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении в Документации ненадлежащих требований к закупаемым товарам, используемых в описании предмета закупки, допущенное путем использования Организатором торгов при описании предмета Закупки слов «или эквивалент» в отношении товара, к которому не установлены требования к товарному знаку.

3) Не выдавать Организатору торгов ООО «ЖКС №3 Калининского района» (ИНН: 7806387476, ОГРН: 1089847191752) обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, поскольку допущенные нарушения не повлияли на результаты проведения процедуры Закупки.

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.