

РЕШЕНИЕ № 8-01/258

по делу № 027/01/18.1-368/2019

06 августа 2019 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе: <...>

в присутствии представителей: <...>, рассмотрев жалобу ИП Рассоленко Е.В. на действия заказчика – АО «Военторг-Восток», материалы дела № 027/01/18.1-535/2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ИП Рассоленко Е.В. на действия заказчика – АО «Военторг-Восток», при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку напитков безалкогольных и воды минеральной для обеспечения объектов ТБО Приморского края (извещение № 31908078869).

Из жалобы ИП Рассоленко Е.В. следует, что АО «Военторг-Восток» проводит редукцион с несоблюдением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) а именно: включение товарных знаков «Славда», «Гринк», «Монастырский» в описание предмета закупки, а также отсутствие слов «(или эквивалент)»; установление дополнительного требования к участнику закупки в виде наличия у участника закупки опыта поставки товара за последний год, предыдущий текущем) аналогичного объема в соответствии с предметом закупки; указание в предмете закупки эксклюзивных наименований, используемых определенным производителем; подразумевающих определенный конкретный состав напитков и ничем не обоснованно включенных в Техническое задание Заказчика; необоснованное укрупнение лота, приводящее к ограничению конкуренции.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе откладывалось в порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Представители АО «Военторг-Восток» в представленном отзыве и в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, закупочная деятельность АО «Военторг-Восток» организована в строгом соответствии с требованиями Положения о закупках товаров, работ и услуг Акционерного общества «Военторг-Восток», утвержденного 27.12.2018 Советом директоров АО «Военторг-Восток», которое учитывает специфику работы АО «Военторг-Восток», направленной на создание условий по своевременному и полному удовлетворению потребностей военнослужащих и членов их семей в товарах, работах, услугах, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Заслушав представителей, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который 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.

Часть 2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ устанавливает, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 16.1. Положения о закупках АО «Военторг-Восток», неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным пунктом 16.2 Главы 16 настоящего Положения, а именно: 1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов: а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке; б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены настоящим

Положением и Законом о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки; 2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки; 3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований пункта 7.8. Главы 7 настоящего Положения.

Согласно пункту 14.1 Положения о закупках АО «Военторг-Восток» Заказчик ориентируется на приобретение качественных товаров, работ, услуг, иных объектов гражданских прав, отвечающих предъявляемым к ним требованиям назначения, имеющих необходимые потребительские свойства и технические характеристики, характеристики экологической и промышленной безопасности, а так же на продукцию, позволяющую дополнительно снижать издержки приобретения и использования.

В соответствии с пунктом 14.3 Положения о закупках АО «Военторг-Восток» в закупочной документации неконкурентной процедурной закупки Заказчик вправе не устанавливать эквивалентность закупаемой продукции, в случае если такая потребность обусловлена Заказчиком к поставляемому товару, и провести закупку на поставку товара конкретной торговой марки, модели, продукта, серии и т.д.

Согласно пункту 14.4 Положения о закупках АО «Военторг-Восток» описание закупаемой продукции может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, стандартов, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии.

Пунктом 5.3 Положения о закупках АО «Военторг-Восток» предусмотрено, что расчет начальной (максимальной) цены договора должен производиться на основании ценовой информации. В качестве источников ценовой информации могут использоваться: цены заключенных сделок (договоров, соглашений, счетов-фактур и т. п.) как уже выполненных, так и действующих, получаемых из текстов договоров или из других источников; реклама, каталоги, описание товаров и другие предложения, обращенных к неопределенному кругу лиц и признаваемых в соответствии с гражданским законодательством публичными офертами; Государственные статистические отчетности о ценах товаров, работ, услуг; внешнеторговые цены; маркетинговые исследования.

В соответствии с пунктом 11.3 Положения о закупках АО «Военторг-Восток», Заказчик дополнительно в документации о закупке вправе установить квалификационные требования к участникам закупок, в том числе требования к наличию опыта выполнения аналогичных проектов за определенный промежуток времени.

09.07.2019 АО «Военторг-Восток» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908078869 о проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку напитков безалкогольных и

воды минеральной для обеспечения объектов ТБО Приморского края.

Дата начала срока подачи заявок 09.07.2019.

Дата и время окончания подачи заявок 25.07.2019 в 18:00 по местному времени заказчика.

Дата подведения итогов 30.07.2019.

Начальная (максимальная) цена договора: 3 742 896 руб.

Материалами дела установлено, что Положением о закупках товаров, работ и услуг АО «Военторг-Восток» были предусмотрены неконкурентные закупочные процедуры, позволяющие приобретать товары, необходимые для удовлетворения спроса военнослужащих и членов их семей и правила их проведения.

Согласно пояснениям АО «Военторг-Восток», в целях обеспечения удовлетворения спроса товарами и услугами военнослужащих и членов их семей заказчик, заказчик проводит анкетирование военнослужащих, чем и обусловлена потребность в товарах конкретных торговых марок. Напитки торговых марок, указанных в техническом задании редуцированной документации, являются наиболее востребованными.

Пунктами 14.3 и 14.4 Положения о закупках товаров, работ и услуг АО «Военторг-Восток» закреплено право на не установление «эквивалента», указание товарного знака и наименования закупаемого товара.

Следовательно, доводы жалобы о включение товарных знаков, эксклюзивного наименования товара, а также не установление «эквивалента» в закупочной документации в нарушении требований Закона № 223-ФЗ необоснованны.

Также, Положением о закупках товаров, работ и услуг АО «Военторг-Восток» закреплено, установление дополнительного требования к участнику неконкурентной закупки, которое подразумевает: подтверждение опыта поставки аналогичной продукции, вне зависимости от торговой марки и региона поставки, указанного в предмете закупки, что позволяет гарантировать Заказчику заключение договора с благонадежным поставщиком, имеющим соответствующий опыт, ресурсы и финансовую стабильность.

Установленные Заказчиком требования, связанные с положительным опытом оказания аналогичных товаров, работ и услуг, в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Заказчика.

Поскольку предусмотренная документацией о редуцированной поставка товаров взаимосвязана и объединена в предмете редуцирования, поставка товаров с единым назначением соотносится с целями и задачами законодательства о закупке, обеспечивает соблюдение принципа результативности и эффективности осуществления закупок.

Указанные в статье 3 Закона № 223-ФЗ цели правового регулирования правоотношений в сфере закупок отдельными видами юридических лиц, такие как

эффективность и результативность осуществления закупок, включают в себя не только «удешевление» закупок или развитие конкуренции на товарном рынке, но и выбор такого поставщика, который наиболее качественно поставит товар.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования денежных средств, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок.

Исходя из положений Закона №223-ФЗ, в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Следовательно, включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающим таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке.

В данном случае в рамках формирования заказа общество руководствовалось существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им своей деятельности, при этом заказчиком учитывалась необходимость конечного результата – обеспечение поставки надлежащего товара.

Согласно представленным пояснениям АО «Военторг-Восток», дробление напитков на лоты не соответствует требованиям экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров и реализации мер, направленных на сокращение издержек Заказчика, закрепленных в Законе № 223-ФЗ, так как повлечет увеличение транспортных и иных сопутствующих расходов при отдельной поставке по одним и тем же маршрутам, а также приведет к невозможности выполнения задач и обеспечению реализации целей деятельности Заказчика как централизованного поставщика, основная задача которого - организация своевременных поставок товаров, работ и услуг для нужд военнослужащих и членов их семей.

Следовательно, доводы жалобы об осуществление заказчиком закупки в нарушении требований Закона № 223-ФЗ, не обоснованы.

Таким образом, в действиях заказчика закупки - АО «Военторг-Восток» при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку напитков безалкогольных и воды минеральной для обеспечения объектов ТБО Приморского края не обнаружено признаков нарушения Закона № 223-ФЗ, Положения о закупках.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Рассоленко Е.В. на действия заказчика – АО «Военторг-Восток», при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку напитков безалкогольных и воды минеральной для обеспечения объектов ТБО Приморского края (извещение № 31908078869), необоснованной.

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