

РЕШЕНИЕ № 64

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии представителя ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России», от ООО «СИЛБЕТ» поступило ходатайство от 04.07.2013 №04 о рассмотрении дела без их участия, рассмотрев дело № 8-01/114, возбужденное в отношении ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «СИЛБЕТ» на действия ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России» в связи с неуказанием в документации о закупке возможности поставки аналогичной продукции (эквивалента) и критериев определения соответствия аналога (эквивалента), допущенного при размещении заказа путем открытого запроса котировок цен на поставку строительных материалов (блоков «Вууксан Дуроx АLC» толщиной 100 мм., блоков «Вууксан Дуроx АLC» толщиной 200 мм.) (реестровый №0318 ЗК\2013).

Приказом Хабаровского УФАС России от 24.06.2013 №371 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства. Дело рассматривается в отсутствие представителей ООО «СИЛБЕТ».

Суть жалобы ООО «СИЛБЕТ» заключается в том, что ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России» при размещении заказа путем открытого запроса котировок цен на поставку строительных материалов (блоков «Вууксан Дуроx АLC» толщиной 100 мм., блоков «Вууксан Дуроx АLC» толщиной 200 мм.) южнокорейского производства (№0318 ЗК\2013), проводимого во 2 квартале 2013 года, в документации о закупке не указаны возможность поставки аналогичной продукции (эквивалента) и критериев определения соответствия аналога (эквивалента), что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и принятому в соответствии с ним Положению о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России». Поставка данной марки блоков ограничила круг участников, желающих участвовать в закупочной процедуре. Решение заказчика о неуказании в закупочной документации возможности поставки аналогичной продукции и критериев ничем не обосновано. Исходя из анализа котировочных документов, заказчик провел процедуру закупки у единственного поставщика, а не открытый запрос котировок цен на поставку строительных материалов.

В заседании Комиссии представитель ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России» пояснил, что предмет закупки сформирован исходя из проектной

документации, процедура закупки на поставку строительных материалов (газобетонных блоков) объединила в себе потребности заказчика для строительства двух домов, путем проведения одной закупки решили закупить все блоки, необходимые для строительства. Договор уже заключен с ООО «ТТР» как с единственным поставщиком, договор в стадии исполнения.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав представителя ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России», изучив материалы дела №8-01\114, пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 является документом, регламентирующим 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.

Пунктами 9, 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что извещение о проведении закупки, закупочная документация, в частности, должны содержать: предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг; 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, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

18.04.2013 ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» на официальном сайте [http:// zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение №31300263842 о проведении закупки путем открытого запроса котировок цен на поставку строительных материалов (блоков «Вуцксан Дуроx АLC» толщиной 100 мм., блоков «Вуцксан Дуроx АLC» толщиной 200 мм., ГОСТ 31359-2007) (№0318 ЗК\2013). В извещении указано, что классификация по ОКДП 2695130 «Блоки мелкие стеновые из ячеистого бетона», классификация по ОКВЭД 26.61 «Производство изделий из бетона для использования в строительстве», заявки подаются с 18.04.2013 до 18:00 23.04.2013, рассмотрение и оценка котировочных заявок назначена на 30.04.2013.

Начальная (максимальная) цена договора – 24 775 632,00 руб. с НДС. Цена сформирована с учетом стоимости продукции, транспортных затрат на доставку товара до места, согласованного с покупателем в пределах г. Владивостока, погрузки на транспорт поставщика, уплаты пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей.

Закупка проведена в соответствии с документацией на проведение открытого запроса котировок цен на поставку строительных материалов (блоков «Yuuxsan Durox ALC» толщиной 100 мм. в количестве 3241 м. куб., блоков «Yuuxsan Durox ALC» толщиной 200 мм. – 624 м.куб.) (№0318 ЗК\2013), утвержденной начальником ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» 18.04.2013 и на основании Положения о закупках для нужд ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России», также утвержденного начальником ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» в 2012 году.

ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» является генеральным подрядчиком, заказчиком выступает ФКП «УЗКС МО РФ».

Пунктом 3.3.1 документации о закупке к обязательным требованиям в числе прочего отнесен опыт аналогичных поставок (выполнения аналогичных работ) не менее трех лет.

Из пункта 2 статьи 12 Положения следует, что участник закупки должен соответствовать обязательным и дополнительным (при их наличии) требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Таким образом, предъявляемые к участникам закупки требования в первую очередь должны быть предусмотрены законодательством, а не установлены заказчиком произвольно, по своему усмотрению.

Из содержания части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запросе котировок цен запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

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; целевое и экономически эффективное

расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненной закупаемой продукции) и реализации мер направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках).

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке в соответствии с положением о закупке требования к участникам закупки и перечню документов, предоставляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом о закупках, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Поскольку требование к участникам проводимого конкурса о наличии 3-хлетнего опыта работы не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее установленного, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия организатора торгов в части установления такого требования противоречит части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Требования к описанию поставляемых товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) и сроку предоставления гарантий качества (работ, услуг) к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара (при необходимости) содержатся в информационной карте закупочной документации. Возможность поставки аналогичной продукции (эквивалента) ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» не рассматривалась, в связи с чем в закупочной документации не указывались критерии определения соответствия аналога (эквивалента). Проектная документация в составе котировочной документации не представлялась.

Из приложенной к письму ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» от 30.05.2013 №33\4007 выкопировки утвержденного проекта №4900/96 жилого дома №96 («Общие указания к производству работ», лист 33, стадия Р), выполненного ОАО «Приморгражданпроект», следует, что внутренние стены (межквартирные) толщиной 200 мм. – кладка из блоков «Yuucksan Durox ALC» на полимерцементной клеевой смеси заводского изготовления (пункт 12 раздела «Общие указания к производству работ»), межкомнатные перегородки, перегородки ванн и санузлов блоков «Yuucksan Durox ALC» толщиной 100 мм. на полимерцементной клеевой смеси заводского изготовления, устройство конструкции из ячеистого бетона (ALC-block) выполнять в соответствии с «Руководством по проектированию и возведению зданий с использованием блоков «Yuucksan Durox ALC» ДальНИИС РААСН от 11.10.2010 (пункт 16 раздела «Общие указания к производству работ», шифр объекта 4900/96,97, 98). То есть указанной проектной документацией поставка аналогичной продукции не предусмотрена.

Из выкопировки утвержденного проекта №4900/74.2 жилого дома №74.2,

выполненного ОАО «Приморгражданпроект», следует, что внутренние стены толщиной 190 мм., перегородки толщиной 90 мм., – кладка из пустотелых экоблоков стеновых перегородочных андезитобазальтовых М50, выпуск ОАО «Тереховский завод БИ», раствор М50, и перегородки газосиликатные толщиной 100 мм. из полнотелых блоков размера 588x288 (h) М50, продукция ООО «СИЛБЕТ», цементный раствор М50; возможна замена экоблоков и газосиликатных перегородок на стеновые блоки и блоки перегородок из ячеистого бетона торговой марки «Byucksan Durox ALC» Республики Корея (представитель продукции – компания «Тор Trading» Россия, г. Владивосток), размеры блоков для кладки стен и перегородок составляют 500x400x100 мм, 600x400x200 мм., устройство конструкций из блоков ячеистого бетона ((ALC-block) выполнять в соответствии с «Руководством по проектированию и возведению зданий с использованием блоков «Byucksan Durox ALC» ДальНИИС РААСН, договор №255Н-5-10-10 от 11.10.2010 (лист 6, стадия Р)

Из указанного следует, что необходима поставка экоблоков и газосиликатных перегородок отечественного производителя, эквивалентом которых являются блоки «Byucksan Durox ALC», однако в закупочной документации информация о возможности поставки эквивалента отсутствует.

Статьей 13 Положения о закупке предусмотрено право организатора закупки в требованиях к продукции указывать товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование производителя, при этом в требованиях должны быть указаны слова «или аналог» («или эквивалент») с указанием критериев определения соответствия аналога (эквивалента) (пункт 5) .

Указание в требованиях к продукции на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя без слов «или аналог» («или эквивалент») допустимо:

- для закупки запасных частей или расходных материалов для оборудования, в том числе находящегося на гарантии, и если использование именно таких запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, технической документацией или проектно-сметной документацией, разработанной проектным институтом в соответствии с техническим заданием Заказчика;

- в случае если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми Заказчиком и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков. Обоснование такого решения указывается в документации процедуры закупки (пункт 6 статьи 13 Положения).

Организатор закупки не вправе указывать требования к продукции, ее производителю, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников процедуры закупки и нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации (пункт 7 указанной статьи).

ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» не представлено доказательств, что строительные материалы закупаются как запасные части или расходные материалы для оборудования, и что использование именно таких

запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, технической документацией или проектно-сметной документацией. Также заказчиком не представлено обоснования того, что уже используемые при строительстве указанного дома товары (материалы) несовместимы с товарами других товарных знаков.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком нарушены требования пункта 6 статьи 13 Положения о закупке.

На участие в закупке, как следует из протокола №0318 ЗК\2013 от 30.04.2013, поступило две котировочные заявки: ООО «Дальинвестстрой-2003» и ООО «ТТР».

ООО «Дальинвестстрой-2003» выступило с ценой предложения 20 098 000,00 руб. с учетом НДС (газосиликатные блоки «СИЛБЕТ» - аналог блока «Yuucksan Durox ALC» 100 мм., цена за единицу без НДС – 4406,78 руб. 3241 куб. м., стоимость без НДС общая 14 282 373,98 руб.; газосиликатные блоки «СИЛБЕТ» - аналог блока «Yuucksan Durox ALC» 200 мм., цена за единицу без НДС – 4406,78 руб. 624 куб. м., стоимость без НДС общая 2 749 830,72 руб.).

Как следует из протокола от 30.04.2013 заседания комиссии по закупкам по рассмотрению и оценке заявок, заявка общества признана несоответствующей требованиям котировочной документации: предлагаемая продукция не соответствует марке продукции, установленной котировочной документацией, в связи с чем комиссия по закупкам пришла к выводу о невозможности определить эквивалентность предлагаемой к поставке продукции, а также в связи с тем, что котировочная заявка подписана факсимильной подписью.

Вместе с тем, поскольку документацией о закупке не установлены критерии определения соответствия аналога (эквивалента) продукции, а требуется поставка блоков только одной марки, соответственно, комиссия по закупкам, не имея таких критериев, не смогла определить, аналогичны ли газобетонные блоки «СИЛБЕТ» газобетонным блокам «Yuucksan Durox ALC».

ООО «ТТР» предложило к поставке блоки «Yuucksan Durox ALC» 100 мм., цена за единицу 5 084,75 руб., 3241 куб. м., стоимость 16 479 661,02 руб. без НДС, ; блоки «Yuucksan Durox ALC» 100 мм., цена за единицу 5 084,75 руб., 624 куб. м., стоимость 3 172 881,36 руб. без НДС, общая цена предложения составила 23 190 000,00 руб. с НДС. Заявка общества признана несоответствующей в связи с тем, что общество предложило предоплату в размере 50% от стоимости подлежащего к поставке товара, 50% после поставки полного объема продукции, что противоречит требованиям закупочной документации (требуется оплата 100% после партии товара и подписания покупателем ТОРГ 12 в течение 10 банковских дней).

Из представленных ООО «ТТР» документов в составе заявки следует, что блоки «Yuucksan Durox ALC» корейского производства соответствуют ГОСТам 31359-2007 «Бетоны ячеистые автоклавного твердения. Технические условия», 31360-2007 «Изделия стеновые неармированные из ячеистого бетона автоклавного твердения. Технические условия», 19010-82 «Блоки стеновые бетонные и железобетонные для зданий».

ГОСТ 31359-2007 распространяется на ячеистые бетоны автоклавного твердения, предназначенные для изготовления изделий (блоков, плит, перемычек, стеновых

панелей, панелей покрытий и др.), и устанавливает технические требования, правила и методы контроля характеристик. Согласно указанному ГОСТу ячеистый бетон автоклавного твердения –искусственный каменный материал пористой структуры, изготовленный из вяжущего, тонкомолотого кремнеземистого компонента, порообразователя и воды и прошедший тепловлажностную обработку при повышенном давлении. Требования данного стандарта учитываются при разработке и пересмотре нормативных и технических документов на изделия, изготовленные из ячеистого бетона автоклавного твердения

ГОСТ 19010-82 распространяется на бетонные и железобетонные блоки, изготавливаемые из тяжелого бетона, легкого бетона на пористых заполнителях, плотного силикатного бетона и автоклавного ячеистого бетона и предназначенные для стен жилых и общественных зданий, отапливаемых производственных и вспомогательных зданий промышленных и сельскохозяйственных предприятий. Блоки классифицируют по виду стены, назначению (местоположению) в стене, числу основных слоев.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу, что газобетонные блоки корейского производства аналогичны (эквивалентны) газобетонным блокам отечественного производства, что также подтверждается проектной документацией на строительство.

Поскольку проектной документацией №4900/74.2 предусмотрена возможность поставки и использования при строительстве объекта строительных материалов, которым эквивалентны блоки «Yuucksan Durox ALC», то неуказание ФГУП «ГУСС Дальспецстрой» при Спецстрое России» в закупочной документации слов «или аналог» («или эквивалент») и критериев определения соответствия аналога (эквивалента) необоснованно сократило количество участников закупки, ограничило конкуренцию между участниками закупки, что прямо запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При разрешении вопроса о выдаче предписания по делу Комиссия пришла к выводу об отсутствии оснований для его выдачи, так как по результатам закупки заказчиком заключен договор с ООО «ТТР», который в данном случае может быть расторгнут по соглашению сторон либо по решению суда.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУП «ГУСС Дальспецстрой при Спецстрое России» при проведении во 2 квартале 2013 года открытого запроса котировок цен на поставку строительных материалов (блоков «Yuucksan Durox ALC» толщиной 100 мм., блоков «Yuucksan Durox ALC» толщиной 200 мм.) (извещение № 31300263842), выразившиеся в неуказании в документации о закупке возможности поставки аналогичной продукции (эквивалента) и критериев определения соответствия аналога

(эквивалента) применительно к поставке строительных материалов для строительства жилого дома № 74.2 в жилом районе «Снеговая Падь» г. Владивостока, в установлении к участникам закупки требования о наличии трехлетнего опыта аналогичных поставок (выполнения аналогичных работ), нарушающими часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

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