

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-2200/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

27 мая 2021 г.

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

при участии с использованием системы ВКС представителя ООО «ГЕРМЕТОДОР» (далее – Заявитель), при участии с использованием системы ВКС представителей АО «Международный аэропорт «Краснодар» (далее - Организатора торгов/Заказчик), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку битумной мастики (извещение № 32110169519 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «ГЕРМЕТОДОР» на действия АО «Международный аэропорт «Краснодар» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку битумной мастики (извещение № 32110169519 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 27.05.2020 года в 10:00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Техническое задание, установленное конкурсной

документацией, ведёт к ограничению конкуренции.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

АО «Международный аэропорт «Краснодар» осуществляет закупку товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Согласно ст. 2 ФЗ № 223-ФЗ порядок осуществления закупочной деятельности АО «МАКр» регламентирован Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «Международный аэропорт «Краснодар», утвержденным Советом директоров АО «Международный аэропорт «Краснодар» (в редакции от 31.03.2020 г.), далее - «Положение о закупках АО «Международный аэропорт «Краснодар», Положением о закупках товаров, работ и услуг для нужд АО «Международный аэропорт Сочи», утвержденным Советом директоров АО «Международный аэропорт Сочи» (в редакции от 31.03.2020 г.), далее - «Положение о закупках АО «Международный аэропорт Сочи», Положением о закупках товаров, работ и услуг для нужд ОАО «Аэропорт Анапа», утвержденным Советом директоров ОАО «Аэропорт Анапа» (в редакции от 31.03.2020 г.), далее - «Положение о закупках ОАО «Аэропорт Анапа».

Начальная (максимальная) цена договора – 5 653 000,00 руб. 00 коп.

Дата начала срока подачи заявок 08.04.2021 г. Дата и время окончания подачи заявок 15.04.2021 г. в 16:00.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о

закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует 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.

Закупочная процедура проводилась в форме открытого запроса котировок. Предметом запроса котировок являлась поставка битумной мастики для нужд АО «Международный аэропорт «Краснодар», АО «Международный аэропорт Сочи», ОАО «Аэропорт Анапа». Извещение о проведении запроса предложений было размещено на сайте www.zakupki.gov.ru (извещение № 32110169519 от 07.04.2021 г.).

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает 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.

Аналогичная норма содержится и в Положении о закупках Заказчика (п. 3.2.3. Положения о закупках). Таким образом право Заказчика самостоятельно исходя из своих потребностей определять требования и описание закупаемой продукции, ее функциональные, потребительские свойства и иные параметры предмета закупки является определяющим и не зависящим от внешних факторов.

Согласно Обзору судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, Закон о закупках не содержит запрета устанавливать условия о соответствии услуг определенным

нормативно-техническим документам, в которых содержатся необходимые требования к ним, а также качественные и технические характеристики этих услуг. Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Согласно, представленным пояснениям, Заказчик при выборе продукции (формировании технического задания) исходит из необходимости соблюдения требований Федеральных авиационных правил «Требования, предъявляемые к аэродромам, предназначенным для взлета, посадки, руления и стоянки гражданских воздушных судов», утвержденных Приказом Минтранса № 262 от 25.08.2015 (далее- ФАП-262) и Инструкции по производству полетов в районе аэроузла, аэродрома (вертодрома) и типовых схем аэронавигационного паспорта аэродрома (вертодрома), посадочной площадки, утв. Приказом Минтранса РФ от 31.01.2011 № 29, которыми устанавливаются требования предъявляемые к аэродромам, а также обязанности по поддержанию аэродрома (вертодрома) в постоянной эксплуатационной готовности. Таким образом, при выборе продукции (формировании технического задания) Заказчик исходил из принципа обеспечения безопасности полетов.

В частности, Заказчиком учтено, что устройство и ремонт бетонных покрытий аэродромов сложный технологический процесс, требующий неукоснительного соблюдения технологической последовательности, особенно на взлетно-посадочных полосах, где нагрузки на покрытие, особенно в зоне взлёта-посадки в разы превышают нагрузки от автомобилей на дороге.

Деформационные швы применяются для предотвращения растрескивания бетонного покрытия под воздействием высоких нагрузок, для исключения доступа влаги в основание бетонного покрытия. Герметизация швов осуществляется с использованием котлов-заливщиков, что позволяет в сжатые сроки производить герметизацию большого количества швов. Качество выполненных работ должно соответствовать установленным технологиям из-за соображений безопасности при эксплуатации взлетно-посадочных полос (ВПП), отступления от качества и технологий выполнения работ может привести к образованию дефектов, попадание инородных предметов в авиационные двигатели может привести к непредотвратимым последствиям, влияющим на безопасность полетов, и как следствие угроза жизни и здоровью пассажиров.

Кроме того, согласно представленным пояснениям, Заказчик формировал техническое задание с целью обеспечения соблюдения принципа эффективности закупки, установленного ст. 3 Закона о закупках, поскольку заливка деформационных швов аэродромных покрытий осуществляется силами и за счет средств аэропортов с помощью использования

специального имеющегося у Аэропортов оборудования - заливщиков битумных мастик.

Требования к расширенным техническим характеристикам при проведении процедуры обусловлены необходимостью обеспечения полного соответствия битумной мастики бетонным покрытиям аэродромов и оборудованию, используемому заказчиком для ремонта аэродромной поверхности. Поскольку поставка материалов с другими техническими характеристиками повлечет поломку оборудования, что в свою очередь приведет к дополнительным значительным затратам предприятия.

Таким образом, выбор продукции - битумной мастики и ее технические характеристики продиктованы условиями эксплуатации используемого Аэропортами оборудования для ремонта аэродромных покрытий.

Техническое задание содержит полный перечень, количественное и качественное описание всех характеристик требуемого к поставке товара.

Закупочная документация и технические характеристики поставляемого товара была опубликована, заблаговременно известна и применялась на равных условиях ко всем участникам закупки, любой потенциальный участник закупки не лишен возможности предложить товар с характеристиками, указанными в Техническом задании.

Помимо изложенного Комиссией Краснодарского УФАС России, что техническое предложение участника ООО «ГЕРМЕТОДОР» было заполнено по форме с указанием показателей технических характеристик товара битумно-полимерная мастика Viguma Connect. Одним из требований технического задания указано соответствие климатическим требованиям - III, IV дорожно-климатическая зона. В предложении Заявитель указал соответствие запрашиваемой зоне.

Согласно пояснениям, представленным Организатором торгов, компания ООО «ГЕРМЕТОДОР» на своем сайте опубликовала информацию о применении мастики в зависимости от дорожно-климатических условий районов, по ней предлагаемая мастика соответствует климатическим требованиям - I, II дорожно-климатическая зона, что не соответствует техническому заданию. Согласно Техническому предложению предлагаемый к поставке товар имеет показатели по температурному диапазону нагрева в котле до температуры +160-180°C, что также не соответствует требованиям, указанным в техническом задании Заказчиков.

Требования к расширенным техническим характеристикам при проведении процедуры обусловлены необходимостью обеспечения полного соответствия битумной мастики оборудованию, используемому заказчиком для ремонта аэродромной поверхности, в соответствии с технической документацией на оборудование. Поскольку поставка материалов с другими техническими характеристиками повлечет поломку оборудования, что в свою очередь

приведет к дополнительным значительным затратам предприятия. Выбор продукции - битумной мастики и ее технические характеристики продиктованы условиями эксплуатации используемого аэропортом Оборудования, используемое ОАО «Аэропорт Анапа» для ремонта аэродромных покрытий.

Само по себе установление технических характеристик мастики по показателям, необходимым Заказчикам и могут быть использованы на имеющемся у Заказчиков оборудовании не исключает возможности использования мастик других производителей с характеристиками, соответствующими техническому заданию, что также свидетельствует о несостоятельности довода заявителя о формировании закупки под конкретного производителя или поставщика.

С учетом изложенного, требования по техническим характеристикам Технического задания не нарушают требования Федерального закона № 223-ФЗ, «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках 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 следующих случаях:

1) осуществление 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;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление 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», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений порядка проведения торгов, предусмотренных частью 10 статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ГЕРМЕТОДОР» на действия АО «Международный аэропорт «Краснодар» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку битумной мастики (извещение № 32110169519 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.