

## **РЕШЕНИЕ**

**по результатам рассмотрения жалобы № 02-53/18.1-16**

г. Якутск

г.

резюлютивная часть оглашена «22» марта 2016

изготовлено в полном объеме «25» марта 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Ярыгиной О.А. – Заместителя руководителя-начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

Емельяновой Л.В. – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

Мандаровой А.Е. – государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии.

При участии:

От заявителя:

- ООО «Компенз-Вибро», не явились, извещены должным образом, ходатайствовали о рассмотрении дела без их участия (вхд. №\*\*\* от «\*\*\*»);

От Заказчика:

– АК «АЛРОСА» (ПАО), явились, представитель по доверенности «\*\*\*» («\*\*\*» от «\*\*\*»),

рассмотрев жалобу ООО «Компенз-Вибро» на действия Заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении запроса предложений в электронной форме с наименованием закупки: «На право заключения договора на поставку клапанов в количестве 16 комплектов», осуществление закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства (далее по тексту – запрос предложений на сайте в сети Интернет: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

#### **УСТАНОВИЛА:**

«14» марта 2016 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Компенз-Вибро» на действия Заказчика Акционерной компании «АЛРОСА» (публичное акционерное общество) по необоснованному отклонению заявки к участию в открытом конкурентном запросе предложений в электронной форме с наименованием закупки: «На право заключения договора на поставку клапанов в количестве 16 комплектов», осуществление закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Открытый конкурентный запрос коммерческих предложений осуществляется в электронной форме на электронной торговой площадке АК «АЛРОСА» (ПАО) (SAP SRM) в сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.alrosa.ru> в порядке, установленном регламентом данной электронной торговой площадки в соответствии с условиями и требованиями документации о закупке.

Номер закупки на электронной торговой площадке 1000010816.

Извещением № 31502990815 от 24.11.2015 г. объявлено о проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме на официальном сайте в сети Интернет.

В документации о закупке о проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме указаны требования к участникам закупки, требования к товару (предмету закупки), требования к условиям поставки товара.

Заявитель – ООО «Компенз-Вибро» считает, что Заказчиком при организации и осуществлении данной закупки нарушены требования антимонопольного законодательства, а именно:

Согласно Выписки из протокола заседания тендерной комиссии УМТС АК «Алроса» (ПАО) по централизованным закупкам №6.3 от 26.01.2016 г. заявка ООО «Компенз-Вибро» отклонена, как несоответствующая заявленным техническим требованиям. Указания на то, каким именно техническим требованиям не соответствует заявка ООО «Компенз-Вибро» в данной Выписке из протокола не приведено.

Вместе с тем, заявитель считает необоснованной причину отклонения своей заявки, так как товар, предложенный ООО «Компенз-Вибро» полностью соответствует требованиям документации о закупке к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара (технические предложения прилагаются).

По мнению заявителя, причиной отклонения заявки ООО «Компенз-Вибро» является недопущение конкуренции Заказчиком, которое в данном случае выражено в том, что Заказчиком на электронной площадке <http://zakupki.alrosa.ru> и в опросных листах указано конкретное торговое наименование товара «Клапан LAROX PVE 10014-67a-TX. ОЛ1 (диаметр трубопровода Ду 150мм) и «Клапан LAROX PVE 10014-67a-TX. ОЛ (диаметр трубопровода Ду 200мм). При этом в документации о закупке, в нарушение требований действующего антимонопольного законодательства Российской Федерации, не предусмотрена возможность поставки эквивалентного товара.

По словам заявителя, вышеуказанные клапаны торгового наименования LAROX (Финляндия), следовательно, требование заказчика о поставке товара конкретного торгового наименования и конкретного производителя, другим производителям аналогичного товара не представляется возможным выполнить.

Заявитель указывает, что согласно Протоколу тендерной комиссии УМТС АК «Алроса» (ПАО) по централизованным закупкам №13.1 от 11.02.2016 г. победителем признано ЗАО «ТехноСистем» (город Новосибирск), предложивший к поставке вышеуказанный товар конкретного торгового наименования и конкретного производителя.

Частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в качестве целей регулирования указаны обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены,

качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Заявитель - ООО «Компенз-Вибро» считает решение тендерной комиссии незаконным, необоснованным, ограничивающим конкуренцию среди участников данного открытого конкурса и подлежащим отмене.

Ответчик – АК «АЛРОСА» (ПАО) данное нарушение не признает. В своем возражении просит признать жалобу ООО «Компенз-Вибро» необоснованной.

24 ноября 2015 года на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено Извещение о проведении открытой конкурентной закупочной процедуры у субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме с наименованием закупки: «На право заключения договора на поставку клапанов количестве 16 комплектов». В срок приема заявок поступили коммерческих предложений от 4 (четырёх) участников:

- ООО «Технотрейд»;
- ЗАО «ПРОМТЕХ», «PROMTEH»;
- ООО «Компенз-Вибро»;
- ЗАО «ТехноСистемы».

Ответчик - АК «АЛРОСА» (ПАО) указывает в своем возражении, что принятые от участников закупки заявки на участие были рассмотрены на предмет соответствия требованиям закупочной документации и технического задания. ЗАО «ПРОМТЕХ» «PROMTEH» отклонен от участия, в связи с тем, что не относится к субъектам малого и среднего предпринимательства. ООО «Технотрейд», ООО «Компенз-Вибро» отклонены в связи с несоответствием требованиям технического задания (сопоставительная таблица на соответствие участников закупочной процедуры требованиям технического задания).

Предложение ООО «Компенз-Вибро» не соответствует техническому заданию по следующим параметрам:

- по арматуре (нет описания принципа работы, отсутствуют присоединительные и габаритные размеры);
- не указан материал шланга.

Также, п. 4.1 Документации о закупке предусмотрено, что информация о требованиях закупаемым товарам, а также иные требования содержаться в опросных и анкетных листах (технических заданиях). Кроме того, Заказчик отмечает, что п. 4.2 Документации о закупке предусмотрена возможность поставки «аналогичной/эквивалентной» продукции. Участник закупочной процедуры должен принять во внимание, что ссылки в документации о закупке на товарные знаки,

знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование происхождения товара или наименование изготовителя, носят лишь рекомендательный характер, а не обязательный характер. Участник закупки может представить в своей заявке на участие в закупке иные товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, места происхождения товара или товар иных изготовителей, при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквиваленты) или превосходят по качеству товар, указанный в технических условиях (аналоги).

В своем возражении Ответчик указывает, что заявителю жалобы было известно об его отклонении от участия в закупочных процедурах 28.01.2016 г. В соответствии с выпиской из протокола заседания Тендерной комиссии УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) по централизованным закупкам от 26.01.2016 г. №6.3 о допуске Поставщиков на поставку клапанов была размещена на сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» 28.01.2016 г. в 14:38. В адрес АК «АЛРОСА» (ПАО) от заявителя – ООО «Компенз-Вибро» не поступало запросов о выяснении причин отклонения заявки. Кроме того, заявителя было известно, что его коммерческое предложение не рассматривалось при подведении итогов закупки.

Заказчик сообщил, что победителем закупочной процедуры на поставку клапанов определено ЗАО «ТехноСистемы» согласно выписке Протокола Тендерного комиссии по закупкам материально-технической продукции и проектного оборудования от 01.03.2016 г. №5. Договор с последним находится на стадии согласования.

На основании вышеизложенного, Заказчик – Ак «АЛРОСА» (ПАО) просит признать жалобу ООО «Компенз-Вибро» по отклонению заявки к участию в открытом конкурентном запросе предложений в электронной форме, необоснованной.

*Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.*

**Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, выслушав доводы лиц участвующих в деле, изучив представленные документы в материалы дела, приходит к следующим выводам.**

24 ноября 2015 г. Извещением № 31502879623 (на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) и Извещением № 1000010816 (на сайте [www.zakupki.alrosa.ru](http://www.zakupki.alrosa.ru)) объявлено о проведении открытого конкурентного запроса коммерческих предложений осуществляемый в электронной форме с наименованием закупки: «На право заключения договора на поставку клапанов в количестве 16 комплектов», осуществление закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно Протоколу от 27.01.2016 г. заседания Тендерной комиссии на повестку дня был поставлен вопрос о внесении изменений в документацию о закупке и извещение о закупке в частях окончания приема заявок, рассмотрение поступивших коммерческих предложений и подведение итогов закупки на поставку клапанов в связи с длительным согласованием технических предложений.

28 января 2016 года внесены изменения в Извещение о проведении запроса коммерческих предложений.

Срок подачи заявок с момента публикации в единой информационной системе по 11.12.15г. до 17-30 местного времени (мск.+6).

Начальная (максимальной) цена договора – 25 000 000,00 (двадцать пять миллионов) рублей с учетом НДС 18%.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Федеральным законом №223-ФЗ установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупках. Положение о закупках определяет единый порядок, условия и процедуру закупки товаров, работ (услуг) для нужд и за счет средств АК «АЛРОСА» (ПАО). В соответствии с Положением АК «АЛРОСА» (ПАО) процедурная регламентация закупок вводится в целях обеспечения целевого и эффективного расходования денежных средств Компании, а также получения экономически обоснованных затрат.

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.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о заказах [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ОАО) (далее по тексту - Положение), утвержденное Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ОАО) (протокол №А01/227-ПР-НС от 24.03.2015), которое определяет порядок выбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей), условия и порядок осуществления закупок товаров, работ, услуг для собственных нужд.

Целями Компании при проведении закупочных процедур является выбор надежного поставщика, способного обеспечить поставку закупаемой продукции на наилучших для Компании условиях.

Данная процедура запроса коммерческих предложений производится в соответствии с Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО).

В положении АК «АЛРОСА» (ОАО) установлено ч. 8.2 ст. 8 - Запрос коммерческих предложений - проводится путем анонсирования потребностей Заказчика в закупаемой продукции (с возможными альтернативными вариантами), обязательных и желательных условий поставки, а также условий проведения закупки. Заинтересованным поставщикам предлагается представить к определенному сроку свои коммерческие предложения.

Согласно ч. 8.1 ст. 8 Положения о закупке Заказчик применяет данный способ закупки при закупке простой продукции, не требующие специальных согласований с соответствующим Тендерным комитетом.

Процедура запроса коммерческих предложений не является торгами по законодательству Российской Федерации, и ее проведение не регулируется статьями 447-449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Процедура запроса коммерческих предложений также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1067 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура запроса коммерческих предложений не накладывается на организатора закупки соответствующего объема гражданско-правовых обязательств, в том числе по обязательному заключению договора с победителем конкурентных переговоров или иным его участником.

Также, [п. 9](#) и [п. 12 ч. 10 ст. 4](#) Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, а также критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с п.9 ст.18.4 Положения о закупках АК «АЛРОСА» участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в документации о закупке. Таким образом, с учетом п.9 ч.10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г.№223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках предусмотрено право заказчика устанавливать требования к участникам закупки.

Согласно п.2.3.1 ч. 2.3 Раздела II Документации о закупке – принять участие в процедуре запроса коммерческих предложений может любое юридическое лицо, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, физические лица, либо индивидуальные предприниматели, которые являются субъектами малого и среднего предпринимательства и соответствуют требованиям, установленными документацией о закупке.

В соответствии с п. 6 Приложения №4 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) - в закупочной документации могут содержаться указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя с указанием слов «или аналог» («или эквивалент»), за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Компанией.

Представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с ч. 4.1 Раздела IV Документации о закупке – информация о требованиях ккупаемым товарам, а также иные требования содержатся в опросных листах и анкетных листах, спецификации.

Согласно ч. 4.2 Раздела IV Документации о закупке – *возможность поставки*

«аналогичной/эквивалентной» продукции допускается. Участник закупочной процедуры должен принять во внимание, что ссылки в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование изготовителя, **носят рекомендательный, а не обязательный характер.** Участник закупки может представить в своей заявке на участие в закупке иные товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, места происхождения товара или товар иных изготовителей, при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквиваленты) или превосходят по качеству товар, указанный в технических условиях (аналоги).

Относительно данного довода заявителя, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что условия указанные Заказчиком в Документации о закупке требования, которых содержатся в опросных листах и анкетных листах, спецификации – носят рекомендательный характер, а не обязательный. Таким образом, участник закупки мог предложить «аналогию/эквивалент» продукции согласно предмету закупки.

Вскрытие конвертов с заявками осуществлялось 26 января 2016 г. тендерной комиссией УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) по централизованным закупкам.

В соответствии с протоколом заседания тендерной комиссии УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) по централизованным закупкам от 26.01.2016 г. (подписанной 27.01.2016 г.) в адрес АК «АЛРОСА» (ОАО) поступило 4 (четыре) заявки:

- ООО «Технотрейд»;
- ЗАО «ПРОМТЕХ», «PROMTEH»;
- ООО «Компенз-Вибро»;
- ЗАО «ТехноСистемы».

Коммерческие предложения претендентов предоставлены в сроки, установленные в Документации о закупке и в Извещении о закупке.

Согласно вышеуказанному Протоколу Тендерная комиссия Заказчика допустила к участию в закупке 1 (одну) заявку участника ЗАО «ТехноСистемы» (гор. Новосибирск).

В соответствии с Протоколом заседания от 11.02.2016 г., Тендерная комиссия Заказчика решила провести процедуру переторжки в заочной форме на поставку клапанов. И в рамках проведения открытой закупки запроса коммерческих предложений по выбору Поставщика клапанов была проведена процедура переторжки в заочной форме и к участию в переторжке был допущен контрагент: ЗАО «ТехноСистемы». Процедуру переторжки признали состоявшейся.

Согласно Протоколу Тендерного комитета по закупкам АК «АЛРОСА» (ПАО), Тендерная комиссия решила определить победителем данной закупочной

процедуры ЗАО «ТехноСистемы».

Заказчик в своем возращении указывал, что заявка участника - ЗАО «ПРОМТЕХ» «ПРОМТЕХ» отклонен от участия, в связи с тем, что не относится к субъектам малого и среднего предпринимательства. Данный довод подтверждается заявкой участника в материалах дела.

ООО «Технотрейд», ООО «Компенз-Вибро» отклонены в связи с несоответствием требованиям технического задания (сопоставительная таблица на соответствие участников закупочной процедуры требованиям технического задания).

Предложение ООО «Компенз-Вибро» не соответствует техническому заданию по следующим параметрам:

- по арматуре (нет описания принципа работы, отсутствуют присоединительные и габаритные размеры);
- не указан материал шланга.

Комиссия Якутского УФАС России изучив закупочную документацию и материалы дела пришла к выводу, что согласно *Сопоставительной таблице* соответствия участников закупочной процедуры, требованиям технического задания на поставку клапанов, Заказчик неправомерно отклонил заявку участника ООО «Компенз-Вибро» по вышеуказанным причинам. Так как, участник закупки ООО «Компенз-Вибро» указал все данные и параметры согласно Техническому заданию Документации о закупке, в том числе участник указал материал шланга. При этом, в соответствии с Техническим заданием Документации о закупке, требований об описании параметров по арматуре, а именно описание принципа работы, присоединительные и габаритные размеры не предусмотрены Техническим заданием., что также указывает на необоснованность отклонения заявки ООО «Компенз-Вибро».

Таким образом, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) при проведении закупки путем запроса коммерческих предложений неправомерно отклонил заявку ООО «Компенз-Вибро» к участию в закупке, что повлекло ограничение конкуренции и нарушение порядка проведения запроса коммерческих предложений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Компенз-Вибро» на действия Заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) по необоснованному отклонению заявки к участию в открытом конкурентном запросе предложений в электронной форме с наименованием

закупки: «На право заключения договора на поставку клапанов в количестве 16 комплектов», осуществление закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства, *обоснованной*.

2. Выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения запроса коммерческих предложений.
3. Передать материалы рассмотренной жалобы уполномоченному должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение комиссии территориального антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии: \_\_\_\_\_

О.А. Ярыгина

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_

Л.В. Емельянова

Мандарова

\_\_\_\_\_

А.Е.