

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>; <....>;

при участии представителей заказчика ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» <....>, <....> (доверенности), представителей заявителя ООО «Метакхим» <....>, <....> (доверенности), рассмотрев жалобу в порядке ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «Метакхим» обратилось с жалобой на действия заказчика – ООО «Торговый дом «ЕвроСибЭнерго» (сокращенное наименование – ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго»), в связи с нарушением допущенным при организации и проведении запроса предложений с предварительным квалификационным отбором в неэлектронной форме на поставку коагулянта алюминий хлоргидрат очищенный 2 и коагулянта водного раствора сернокислого алюминия для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» в 2019г., в части утверждения положений документации в нарушение действующего законодательства, в том числе содержащую требования ограничивающие конкуренцию, извещение № 31806973144.

Представители заявителя поддержали доводы жалобы, изложенные в письменном виде.

Представители заказчика считает жалобу необоснованной, представили письменные возражения.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, письменные возражения заказчика, заявителя, представленные документы, установила следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее Закон о закупках) 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.

Часть 1 статьи 3 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» определяет, что при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами, в том числе, информационной открытости закупки и равноправия, справедливости, отсутствии дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд общества (утверждено решением общего собрания участников б/н от 27.09.2016).

Заказчиком 28.09.2018г. в единой информационной системе в сфере закупок -www.zakupki.gov.ru было размещено извещение N 31806973144, о проведении запроса

предложений с предварительным квалификационным отбором в неэлектронной форме на поставку коагулянта алюминий хлоргидрат очищенный 2 и коагулянта водного раствора сернокислого алюминия для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» в 2019г., закупочная документация.

Заявитель в жалобе указывает на нарушения Закона о закупках в документации к закупке по извещению № 31806973144, а именно:

1. В приложении № 7 «Техническое задание» к закупочной документации установлено, что товар должен соответствовать ТУ 2621-063-00205067-2000, однако закупочная документация не содержит указанные технические условия, в связи с чем, потенциальный участник не имеет возможности определить возможность своего участия с товаров соответствующего наименования, но изготовленного по другим техническим условиям.
2. Приложениями 7 и 8 «Техническое задание» закупочной документации установлено, что поставляемый коагулянт должен быть испытан в лабораторных и промышленных условиях в течении года на действующих водопроводных очистных сооружениях.
3. Пунктом 20 закупочной документации установлено условие о проведении предварительного квалификационного отбор участников закупки.
4. Закупочная документация не содержит точного количества, требуемого к поставке товара.
5. Заказчиком нарушено требование о неразглашении сведений о лице, обратившимся за разъяснениями положений документации.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности 1 (первого) довода заявителя, в виду следующего.

В закупочной документации установлены общие сведения о положениях закупки, в частности к закупке требуется новый товар в соответствии с требованиями, указанными в Приложениях № 1; 7; 8 к настоящей документации.

К рассмотрению принимаются товары, обладающие аналогичными функциональными и техническими характеристиками.

Приложением № 1 документации установлена форма коммерческого предложения, в которой должен быть указан предмет поставки коагулянт алюминий хлоргидрат очищенный или аналог, коагулянт водного раствора сернокислого алюминия или аналог.

Приложением № 7 документации установлено, к поставке требуется товар с ТУ 2621-063-00205067-2004 марка 2 ОАО «АУРАТ» г. Москва.

Кроме того, техническое задание содержит указание на ТУ 2621-063-00205067-2000 коагулянт алюминий .хлоргидрат очищенный 2 марки.

Вместе с тем, закупочная документация не содержит указанные технические условия, т.е. технические и качественные характеристики отсутствуют в закупочной документации.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, 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.**

Закупочная документация не содержит иных требований к техническим характеристикам поставляемого товара, кроме указания на соответствие ТУ 2621-063-00205067-2004 и ТУ 2621-063-00205067-2000.

В соответствии с действующим законодательством, оборот коагулянта алюминий хлоргидрат

не подлежит лицензированию, обязательной сертификации, однако качество и характеристики устанавливаются в технических условиях (ТУ), разрабатываемых производителем и выходном производственном контроле выпускаемой продукции на заводе изготовителе.

Таким образом, каждый хозяйствующий субъект, производящий алюминий хлоргидрат, имеет собственные ТУ.

Заказчиком на рассмотрении жалобы представлено письмо ОАО «АУРАТ» о том, что любые технические условия, в том числе и ТУ 2621-063-00205067-2004 являются интеллектуальной собственностью и не подлежат полному, частичному воспроизведению, тиражированию, распространению без разрешения ОАО «АУРАТ».

Поскольку ТУ 2621-063-00205067-2004 являются интеллектуальной собственностью отдельного хозяйствующего субъекта, то ТУ иных хозяйствующих субъектов, производящих коагулянт (аналог) будут не соответствовать требованиям документации, что приведет к ограничению числа хозяйствующих субъектов, желающих принять участие в закупке.

Ссылка представителей заказчика на наличие в сети «Интернет», в том числе на сайте ОАО «АУРАТ», всех необходимых характеристик товара, требуемого к поставке, не может быть принята во внимание, поскольку содержащаяся информация представлено не в полном виде. Кроме того, как следует из ответов заказчика на разъяснения положений документации, несоответствие предлагаемого реагента техническому заданию, техническим характеристикам приведет к отказу в допуске на участие в закупке.

Согласно п. 1 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Закупочная документация ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго», не содержит технических и качественных характеристик предмета закупки.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности 2 (второго) довода заявителя, по следующим основаниям.

Пунктами 4 Приложений 7 и 8 «Техническое задание» закупочной документации установлено, что поставляемый коагулянт должен быть испытан в лабораторных и промышленных условиях в течении года на действующих водопроводных очистных сооружениях.

Комиссией установлено, что проведение подобного рода испытаний в лабораторных и промышленных условиях, нормативно не закреплено за производителями, поставщиками товара, вместе с тем, такие испытания являются обязанностью лиц, осуществляющих водоснабжение в силу требований законодательства.

Представитель заказчика пояснил, что предприятием, осуществляющим водоснабжение самостоятельно производится трехступенчатая проверка реагентов.

Кроме того, коагулянт с ТУ (т. е. коагулянт ООО «АУРАТ»), установленными в техническом задании, единственный прошел входной контроль разрешительной документации, лабораторные и промышленные испытания.

Из пояснений на запрос ООО «Метакхим» о разъяснения положений документации, отсутствие испытаний приведет к отказу в допуске на участие в закупке.

Согласно, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, установление в документации требования о наличии испытаний коагулянта в лабораторных и промышленных условиях в течении года на действующих водопроводных очистных сооружениях, ограничивает хозяйствующих субъектов, желающих принять участие в закупке и ставит в неравное положение, по сравнению с субъектами, ранее прошедшими подобные испытания.

Комиссия приходит к выводу о необоснованности 3 (третьего) довода заявителя.

В соответствии с п. 20 документации закупка предусматривает проведение предварительного квалификационного отбора закупки, который заключается в проведении технической комиссией Заказчика проверки технических предложений участника техническим требованиям Заказчика.

По результатам рассмотрения технических предложений участников закупки техническая комиссия дает заключение, в соответствии с которым рекомендует либо не рекомендует к приобретению предложенную продукцию.

Техническая комиссия может дать положительное либо отрицательное заключение как в отношении всей предложенной одним участником закупки продукции, так и в отношении ее части (в случае, если будет установлено соответствие только части предложенной продукции).

Заключение технической комиссии является внутренним документом Заказчика и участникам закупки не выдается. На основании письменного запроса участника закупки Заказчиком могут быть предоставлены разъяснения причин отказа ему в допуске к дальнейшему участию в закупке.

По итогам предварительного квалификационного отбора закупочная комиссия в отношении каждого участника принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске.

Решение закупочной комиссии отражается в протоколе, размещаемом Заказчиком на официальном сайте не позднее чем через три дня со дня подписания такого протокола.

Порядок проведения предварительного квалификационного отбора описан в документации, в связи с чем, не ограничивает количество участников закупки.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности 4 (четвертого) довода заявителя.

Из приложений № 1,7,8 документации, следует что к поставке, требуется коагулянт алюминий хлоридрат очищенный или аналог в количестве от 867,74 до 1 700,00 тн., коагулянт водного раствора сернокислого алюминия или аналог в количестве от 347,00 до 4 897,59 тн.

Документация содержит ориентировочное количество закупаемого товара, при этом указан большой диапазон поставляемого товара.

При этом согласно п. 12 Документации, объем закупки каждой позиции определяется исходя из коммерческих условий, предложенных участниками в процессе проведения открытого запроса предложений.

Закупочная документация не содержит порядок или формулу определения окончательного объема закупаемого товара исходя из коммерческих условий.

На рассмотрении жалобы представитель заказчика пояснил, что поскольку закупке подлежит 2 реагента, то количество поставляемого товара сформировано с учетом нескольких вариаций расходования товара заказчиком.

Вместе с тем, указанные вариации расходования коагулянтов не установлены в закупочной документации.

От количества товара зависит ценовое предложение участника, а неопределенность количественных параметров не позволяет участникам сформировать коммерческое предложение и принять решение о целесообразности участия в закупке с неизвестным объемом закупки.

В соответствии пунктом с п. 3 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Закупочная документация не содержит точного количества, требуемого к поставке товара.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности 5 (пятого) довода заявителя.

Комиссией установлено и материалами жалобы подтверждено, что ООО «Метакхим» обращалось за разъяснениями положений документации к заказчику, на которые ООО «Торговый дом «ЕвроСибЭнерго» предоставил разъяснения.

Однако в ЕИС заказчиком размещены разъяснения на официальном сайте с указанием предмета запроса, и указанием лица, от которого поступил запрос.

Пунктом 14 закупочной документации, п. 8.5 Положения о закупках, установлено, что любой участник закупки вправе направить Заказчику запрос о разъяснении положений документации о закупке. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса Заказчик направляет в письменной форме или в форме электронного документа

разъяснения положений документации о закупке и размещает такое разъяснение на официальном сайте с указанием предмета запроса, **но без указания участника закупки, от которого поступил запрос.**

Исследовав все имеющиеся в деле доказательства, письменные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы обоснованной.

На основании изложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Метакхим» на действия заказчика – ООО «Торговый дом «ЕвроСибЭнерго» в связи с нарушением допущенным при организации и проведении запроса предложений с предварительным квалификационным отбором в неэлектронной форме на поставку коагулянта алюминий хлоридрат очищенный 2 и коагулянта водного раствора сернокислого алюминия для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» в 2019г., в части утверждения положений документации в нарушение действующего законодательства, в том числе содержащую требования ограничивающие конкуренцию, извещение № 31806973144, обоснованной.
2. Признать ООО «Торговый дом «ЕвроСибЭнерго» нарушившим п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 3 ч. 10 ст. 4, ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг для отдельных видов юридических лиц» № 223-ФЗ, пункт 14 закупочной документации, п. 8.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд общества (утверждено решением общего собрания участников б/н от 27.09.2016).
3. Выдать ООО «Торговый дом «ЕвроСибЭнерго» - заказчику запроса предложений с предварительным квалификационным отбором в неэлектронной форме на поставку коагулянта алюминий хлоридрат очищенный 2 и коагулянта водного раствора сернокислого алюминия для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» в 2019г., (извещение № 31806973144), предписание о совершении действий направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки, путем аннулирования указанной закупки в течение 5 рабочих дней, с момента получения копии решения и предписания, о чем незамедлительно представить в Иркутское УФАС информацию.
4. Копию решения и предписания направить сторонам по жалобе.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

<...>\

Члены комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 287/18

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее - Комиссия), в составе: председателя Комиссии: Аброровой М.П. – заместителя руководителя Управления ФАС по Иркутской области; членов комиссии: Тяпкиной А.Л. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления ФАС по Иркутской области; Ероповой С.П. – заместителя начальника отдела контроля закупок Управления ФАС по Иркутской области, руководствуясь пунктом 3¹ части 1 статьи 23, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения № 1265/18 от 06.11.2018г. (ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Торговый дом «ЕвроСибЭнерго» - заказчику запроса предложений с предварительным квалификационным отбором в неэлектронной форме на поставку коагулянта алюминий хлоргидрат очищенный 2 и коагулянта водного раствора сернокислого алюминия для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» в 2019г., (извещение № 31806973144), совершить действия направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки, путем аннулирования указанной закупки в течение 7 рабочих дней, с момента получения копии решения и предписания, о чем незамедлительно представить в Иркутское УФАС информацию.

<....>

Председатель Комиссии

<....>

Члены комиссии

<....>