

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1447/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.08.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия),

рассмотрев в жалобу ООО «ЭГО-Веб» (далее также — Заявитель, Общество) на действия заказчика — АО «Мосэкострой» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку полиэтиленовых и полипропиленовых труб на Объект «Развитие улично-дорожной сети транспортного обслуживания территории развития открытого акционерного московского общества «Завод имени И.А. Лихачева» (реестровый № 31806720464, далее — Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

В силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 26.06.2018 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

В силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 19.03.2018 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее

и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

На официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Мосэкострой» (далее — Положение о закупках).

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

По мнению Заявителя нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном установлении в Аукционной документации требований указания конкретного товарного знака.

Комиссия, заслушав возражения Заказчика, оценив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

В соответствии с пунктами 1, 3, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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;

– 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;

– требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных

характеристик.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 28 Положения о закупках аукционная документация должна содержать требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом аукциона, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом аукциона, их объема и качественных характеристик.

В пункте 3.4 Аукционной документации закреплён порядок подачи заявок, а также требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в электронном аукционе, в том числе Заказчиком установлено, что первая часть заявки должна содержать согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания, (при наличии) фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Так, Заказчиком в Техническом задании Аукционной документации установлено требование к позициям товаров №№ 5, 6, 7, 8, 9, 10 установлены требования к товарному знаку «Прагма», а к товарным позициям №№ 11, 12, 13, 14, 15, 16 установлен товарный знак «Техстрой».

Из доводов жалобы следует, что Заказчик в Аукционной документации установил конкретную торговую марку необходимых к поставке труб, без обоснования потребности в данной продукции и без возможности предоставления эквивалентного товара, что, по мнению Заявителя, свидетельствует о нарушении Заказчиком законодательства в сфере закупок.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам

закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно письму ФАС России от 31.03.2014 № АЦ/11870/14 при проведении закупки заказчики должны указывать в документации о закупке сведения (в том числе, наименование желаемого к поставке товара, работы, услуги, сведения о модели, марке, товарном знаке, технических характеристиках и иные сведения о товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки), определенные положением о закупке, с учетом требований антимонопольного законодательства. На правомерность установления в документации о закупке конкретной торговой марки закупаемого товара без возможности предоставления претендентами альтернативных вариантов указывает сложившаяся судебная практика (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 03.03.2016 по делу № А60-28175/2015, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 07.10.2015 по делу № А50-22479/2014, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 20.08.2015 по делу № А07-22653/2014, Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 23.07.2015 по делу № А07-1487/2015).

Тем не менее, нормы Закона о закупках также не содержат запрета на возможность указывать в документации на торговые марки и предусматривать невозможность поставки эквивалентного товара.

В используемом Заказчиком положении о закупках не содержится требований об обязательном установлении Заказчиком в документации о закупке возможности предоставления эквивалента закупаемого товара конкретной марки и модели.

Вместе с тем представитель Заказчика пояснил, что при установлении требований в части указанного в Техническом задании руководствовался рабочей документацией ОАО «Моспроект-3» по заключенному договору № 248-0417-ОК-1 от 08.09.2017, положительному заключению государственной экспертизы № 77-1-5-0822-15 от 18.11.2015 и № 1-1-0321-15 от 18.11.2015, выданной Мосгосэкспертизой, в которых указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики товара, которые обусловлены требованием проектной, рабочей и технической документацией для выполнения работ на объекте «Развитие улично-дорожной сети транспортного обслуживания территории развития открытого акционерного общества «Завод имени И.А. Лихачева».

Как было указано ранее, Положением о закупках не установлен запрет указания на товарный знак в закупочной документации.

Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить необходимый Заказчику товар, с определенными характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении числа участников закупки.

Принимая во внимание совокупность указанных обстоятельств, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса необоснованной.

В этой связи, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭГО-Веб» (ОГРН: 1145042004513, ИНН: 5042134990) на действия АО «Мосэкострой» (ОГРН: 1187746565874, ИНН: 9718105334) при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.08.2018 № ИГ/39505/18.

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