

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6696/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.05.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ПЭС», АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу ООО «ПЭС» (далее - Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку каталитического алюмосиликатного сорбента для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году (реестровый № 32312380733, далее — Закупка),

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 Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы документация содержит указание на поставку товара с конкретным торговым знаком, что приводит к ограничению конкуренции.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 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.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;
- 3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:
 - а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
 - б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
 - в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
 - г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Требованиями части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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 потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что 15.05.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

Согласно приложению № 1 к ТЗ к поставке требуется материал фильтрующий **Сорбент АС** / Размер фракции, мм - 0,7-1,5. Плотность насыпная, кг/м³ - 450-490. Удельная поверхность, м²/г - 120-180. Емкость по нефтепродуктам, г/кг - 170. Скорость фильтрации, м/ч - 10-20. Назначение - для удаления железа в воде, для хозяйственно-питьевого водоснабжения. Комплектация - сертификат, технические условия. В соответствии с приложением 2.

По мнению Заявителя, Заказчик при описании технических характеристик товара указал товарное наименование продукции ООО «Алсис» (ИНН 6670448134) - «Сорбент АС».

Вместе с тем, как указывает Заказчик, вопреки доводам жалобы в Техническом задании и приложениях к нему названия торговых марок не предусмотрены, сорбент АС обозначает «сорбент алюмосиликатный». Указания в отношении фирменного наименования производителя товара, наименования страны происхождения товара документация также не содержит.

Каталитический алюмосиликатный сорбент является обобщённым названием группы фильтрующих материалов для их использования в качестве загрузки в составе безреагентных сооружений обезжелезивания воды. Код ТН ВЭД 2842100008.

Технические характеристики товара должны соответствовать требованиям «ГОСТ Р 51641-2000. Государственный стандарт Российской Федерации. Материалы фильтрующие зернистые. Общие технические условия».

В технических требованиях к характеристикам товара указывается материал загрузки - алюмосиликатный, свойство материала – каталитический.

Так, Заказчик указывает, что техническим характеристикам, указанным в ТЗ, помимо «Сорбент АС» может также соответствовать продукция с торговыми наименованиями «ECOFEROX», «Non-fe» и «Birm».

Доказательства обратного Заявителем не представлены.

Также Заказчик указывает на то, что в ходе проведения процедуры закупки Заказчиком на запрос разъяснений, поданных Заявителем были даны разъяснения положений документации:

«Текст: Добрый день! Ознакомились с Вашей аукционной документацией, в связи с чем просим Вас разъяснить следующий вопрос. Является ли допустимой поставка сорбента не торговой марки Сорбент АС (пр-ва ооо "алсис"), а его полного аналога, имеющего такие же характеристики, но производимого под другим торговым наименованием?»

Ответ: К поставке требуется каталитический алюмосиликатный сорбент с характеристиками строго соответствующими требованиям технического задания».

Таким образом, Заказчик подтвердил, что к поставке требуется каталитический алюмосиликатный сорбент, технические характеристики которого должны соответствовать требованиям ТЗ.

Кроме того, согласно форме 1 к Информационной карте при подаче первой части заявок участники указывают следующие сведения о товаре:

№ п/п	Наименование товара	Указание на товарный знак; Производитель	Технические характеристики
1			
2			
...			

Комиссией установлено, что на участие в аукционе было подано 6 заявок. При этом в своих предложениях в графе «Наименование товара» участниками предложены различные наименования товаров, а также участниками указаны различные сведения в графе «Указание на товарный знак; Производитель», в том числе в некоторых заявках указанный раздел оставлен незаполненным.

Более того согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок Заказчиком была признана несоответствующей требованиям ТЗ заявка № 1078936, в соответствии с которой участником было предложен к поставке товар производства ООО «Алсис» - «Сорбент АС».

Таким образом, доводы Заказчика о том, что словосочетание «сорбент АС» используется Заказчиком в закупочной документации в качестве обозначения группы фильтрующих материалов подтверждается фактическими обстоятельствами, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, что в документации отсутствует указание на товар производства ООО «Алсис» - «Сорбент АС».

В настоящем случае Комиссия приходит к выводу, что Заявителем факт ограничения конкуренции установлением спорных требований к поставляемому товару не доказан.

В свою очередь, невозможность поставки товара Заявителем с необходимыми Заказчику характеристиками не может однозначно свидетельствовать об ограничении Заказчиком круга потенциальных участников Закупки.

С учетом изложенного на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его

позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПЭС» (ИНН: **7325103731**; ОГРН: **1117325002387**) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274; ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.05.2023 № НП/20265/23.

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