РЕШЕНИЕ № 023/07/3-2184/2019

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

31 октября 2019 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:

С.О.А. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Б.Ю.С. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Д.А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Ш.С.О. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

П.В.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

в присутствии представителя Заявителя ООО «Магнес» М.Д.А. (далее – Заявитель), в присутствии представителя Организатора торгов ООО «ДелоПортс» М.А.Н. (далее – Организатор торгов), в присутствии представителя ООО «НУТЭП» К.И.П. рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки масел и смазок на перегрузочные краны «ZPMC» (извещение № 31908369370 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки масел и смазок на перегрузочные краны «ZPMC» (извещение № 31908369370 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 31.10.2019 года в 10:30 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Организатор торгов установил требования к участникам с нарушением действующего законодательства, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

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.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке ООО Контейнерный терминал «НУТЭП» редакция № 3 (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров ООО «НУТЭП (протокол № 05/18 от 05.12.2018.

Начальная (максимальная) цена договора – 5 470 620,00 руб.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 установленного 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства

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.

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 пункту 1 части 10 статьи 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Заявитель в своей жалобе указывает, что в закупочной документации содержится указание на конкретные модели без упоминания о возможности поставки эквивалентной/аналогичной продукции других производителей.

Согласно пункту 7.2.6 Положения конкурентным способом закупки является запрос предложений в электронной форме, под которым понимается форма торгов, при которой информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения и документации о проведении запроса предложений в электронной форме и победителем такого запроса признается участник закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно пункту 9.3.4.2 Положения в документации о закупке Заказчик вправе установить требование о соответствии продукции стандартам, техническим условиям или иным нормативным документам, а также требования к подтверждающим такое

соответствие документам (сертификатам, заключениям, инструкциям, гарантийным талонам и т.п.).

Согласно техническому заданию на поставку масел и смазок на перегрузочные краны «ZPMC» в описании товаров, работ, услуг (функциональные характеристики и потребительские свойства) указаны смазочные материалы торговой марки «Shell».

Масла и смазки марки «Shell» закупаются для перегрузочных кранов ZPMG. Данные краны (3 перегружателя типа STS и 4 перегружателя типа RTG) общей стоимостью 1 608 985 094, 00 руб. приобретены ООО «НУТЭП» в 2019 году на основании договоров № 2017/06-ZPMC-NUTEP/STS и № 2017/06-ZPMC-NUTEP/RTG.

Согласно пункту 6.7 Договора действие гарантии производителя на оборудование только при условии его эксплуатации и обслуживания надлежащим образом, в соответствии с инструкциями и условиями эксплуатации.

Согласно пункту 14.4 Руководства по эксплуатации берегового контейнерного перегружателя типа STS (модели: ZPMS-STS-LS50-BL69-001; ZPMS-STS-LS50-BL69-002; ZPMS-STS-LS50-BL69-003) предусматривает использование для эксплуатации и обслуживания кранов смазочных материалов марки «Shell».

Согласно пункту 6.4 Руководства по эксплуатации контейнерного перегружателя типа RTG (модели: ZPMC-RTG-LC50-SP26-001; ZPMC-RTG-LC50-SP2 6 - 0 0 2 ; ZPMC-RTG-LC50-SP26-003; ZPMC-RTG-LC50-SP26-004) предусматривает использование для эксплуатации и обслуживания кранов смазочных материалов марки «Shell».

Также Организатором торгов на заседании Комиссии представлено письмо (исх. № 984 от 21.10.2019) от дочерней компании ZPMC в России RUSSIAN Subsidiary «ZPMC» LCC ООО «ЗПМС» об использовании масел «Shell», согласно руководству по эксплуатации береговых контейнерных перегружателей типа STS и контейнерных перегружателей типа RTG ZPMC указаны масла и смазки Shell, поскольку опыт эксплуатации подъемно-транспортного оборудования производства ZPMC показал, что данные продукты наиболее подходят к условиям и режимам работы подъемно-транспортного оборудования, для которого характерны знакопеременные нагрузки и продолжительность включения 100%. Компания ZPMS не настаивает на использовании масел и смазок Shell,

но в гарантийный период настоятельно рекомендует использовать масла и смазки, указанные в руководстве по эксплуатации, поскольку при обращении заказчика по гарантийным случаям, сервисная службы ZPMC проверяет своевременность проведения технического обслуживания и применение соответствующих запасных частей и материалов.

Согласно подпункту «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами в том числе в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Таким образом действия Организатора торгов по установлению в техническом задании на поставку масел и смазок на перегрузочные краны «ZPMC» в описании товаров, работ, услуг (функциональные характеристики и потребительские свойства) смазочные материалы торговой марки «Shell» правомерны.

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 «Магнес» на действия Организатора торгов ООО «ДелоПортс» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки масел и смазок на перегрузочные краны «ZPMC» (извещение № 31908369370 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: О.А. С.

Члены Комиссии: Ю.С. Б.

А.Н. Д.

С.О. Ш.

В.С. П.

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