

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1849/2020

«04» декабря 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>;

При рассмотрении жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> – представителя ООО «PCY СКЭК» (доверенность от 06.11.2020 № 22);

- <...> – представителя ООО «ЛАРОККО» (доверенность от 18.11.2020 № 18);

- <...> - представителя ООО «ЛАРОККО» (доверенность от 18.11.2020 № 18),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ЛАРОККО» и материалы жалобы № 042/07/3-1849/2020,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «ЛАРОККО» на действия Закупочной комиссии Заказчика – общества с ограниченной ответственностью «Ремонтно-строительное управление СКЭК» (далее – Заказчик, ООО «PCY СКЭК») при организации и проведении запроса ценовых котировок (открытый) на поставку трубной теплоизоляции для нужд ООО «PCY СКЭК», извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, 29.10.2020 г. (текущая редакция 03.11.2020) под № 32009629446 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, заявка ООО «ЛАРОККО» была необоснованно отклонена.

Кроме того, установленные в документации требования влекут ограничение конкуренции.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 17.11.2020 № 05/9769 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1849/2020 с использованием систем видеоконференцсвязи было назначено на 23.11.2020 г. на 14 часов 00 минут. Данное уведомление на

основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

23.11.2020 г. представитель Заявителя поддержала доводы жалобы.

23.11.2020 г. представитель Заказчика на заседание Комиссии пояснила, закупка осуществлялась для выполнения строительно-монтажных работ по договору субподряда от 02.09.2020 № 99920190000000000006/1381-20, заключенного в рамках реализации государственного контракта на строительство объекта «Музейный и театрально-образовательный комплексы в г. Кемерово (Комплекс)». Строительство указанного объекта осуществляется в рамках реализации Указа Президента РФ от 07.05.2018 № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года» за счет средств федерального бюджета. Документация о закупке разрабатывалась в соответствии с действующим законодательством РФ с соблюдением принципов, установленных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Закон о закупках).

Согласно подпункту в) пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующим правилом: в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова " (или эквивалент)", за исключением случая закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта.

Таким образом, закупка товаров, необходимых для исполнения государственного контракта, подпадает под исключительные случаи, в рамках которых допускается в описании предмета закупки указывать конкретный товарный знак продукции, без его эквивалента. Учитывая, что закупка необходима для исполнения государственного контракта, ООО «PCY СКЭК» в закупочной документации указало продукцию – ROCKWOOL.

При этом в пункте 2.2 документации содержится указание, что данное наименование продукции указано в соответствии с подпунктом в) пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках. Также в пункте 2.9 документации «Прочие требования» сказано, что поставщик обязуется во всех договорах поставки (счетах на оплату, накладных, счетах-фактурах и других первичных документах) обязательно проставлять ИГК (идентификатор государственного контракта), присвоенные для данного объекта. Номер ИГК – 99920190000000000006. Подробно доводы на жалобу изложены в возражениях (вх. 5267 от 20.11.2020).

23.11.2020 г. на заседании Комиссии была установлена необходимость получения дополнительных материалов.

Уведомлением от 23.11.2020 № 05/9893 срок принятия решения по жалобе № 42/07/3-1849/2020 продлен до 04.12.2020 включительно.

Рассмотрение жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи назначено на 30.11.2020 в 14 часов 00 минут.

30.11.2020 г. на заседании Комиссии представитель ООО «PCY СКЭК» пояснила: в

проектной документации на строительство Музейного и театрально-образовательного комплексов в г. Кемерово, прошедшей государственную экспертизу содержится указание на конкретный материал теплоизоляции – ROCKWOOL. Подтверждением того, что проектная документация прошла государственную экспертизу является информация в Едином государственном реестре заключений экспертизы проектной документации объектов капитального строительства.

30.11.2020 г. на заседании Комиссии была установлена необходимость получения дополнительных материалов.

Уведомлением от 30.11.2020 № 05/10186 рассмотрение жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи назначено на 04.12.2020 в 15 часов 00 минут.

Направлены запросы в адрес ООО «СДС-Строй» и АО «Стройтрансгаз».

04.12.2020 г. представитель ООО «ЛАРОККО» поддержала доводы жалобы.

04.12.2020 г. на заседании Комиссии представитель Заказчика поддержала доводы, изложенные ранее.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1849/2020, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «PCY СКЭК», утвержденным 21.06.2019 решением ОАО «СКЭК» единственным участником ООО «PCY СКЭК» (далее – Положение).

29.10.2020 г. (текущая редакция 03.11.2020) на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении запроса ценовых котировок на поставку трубной теплоизоляции для нужд ООО «PCY СКЭК», включающее документацию и проект договора.

03.11.2020 г. утверждена Документация о поведении закупочной процедуры на право заключения Договора на поставку трубной теплоизоляции для нужд ООО «PCY СКЭК» № ЗЦК-3073 от 28.10.2020 г. (далее – Документация).

Наименование продукции указано в пункте 2.2 Документации

лота	Наименование продукции	ОКВЭД2	ОКПД2	Ед. изм.	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за 1 ед., руб. с НДС.
1	Трубная теплоизоляция:	С 23.99	С 23.99.19.111	компл.	1	2 566 127,00
1.1	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 108x50			пог.м	72	776,00
1.2	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 133x50			пог.м	81	873,00

1.3	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 159x50	пог.м	411	978,00
1.4	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 219x40	пог.м	1302	1 080,00
1.5	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 89x50	пог.м	650	713,80
1.6	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 кф 108/50	пог.м	16	869,00
1.7	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.159x50	пог.м	45	1 109,00
1.8	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.219x40	пог.м	21	1 225,00
1.9	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.25x30	пог.м	48	279,00
1.10	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.45x30	пог.м	36	333,00
1.11	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.57x30	пог.м	40	352,00
1.12	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.89x30	пог.м	30	476,00
1.13	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.89x50	пог.м	30	806,00

Наименование продукции указано в соответствии с пп. в п.3 ч.6.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 2.9 Документации «Прочие требования» Поставщик обязуется во всех договорах поставки (счетах на оплату, накладных, счетах-фактурах и других первичных документов) обязательно проставлять ИГК (Идентификатор государственного контракта), присвоенный для данного объекта. Номер ИГК – 99920190000000000006.

В пункте 3.1 Документации установлены требования к участнику процедуры закупки, в том числе требование о том, что участник процедуры закупки должен являться изготовителем Продукции или являться организацией перепродавцом Продукции в соответствие со ст. 506 ГК РФ.

Согласно пункту 3.2.1 Документации по требованию Организатора процедуры закупки участник процедуры закупки обязан предоставить пакет документов, необходимых Организатору процедуры закупки для проверки участника на налоговую добросовестность, в том числе, документ, подтверждающий право Участника на использование имущества, с помощью которого выполняется работа, оказывается услуга, реализуется товар (договор купли-продажи, договор лизинга, договор аренды, акты приема-передачи имущества и т.д.).

Порядок рассмотрения и оценки заявок отражен в разделе 6 Документации.

В соответствии с пунктом 6.1.2 Документации в рамках рассмотрения заявок Закупочной комиссией последовательно выполняются следующие действия:

Проверка заявок на соблюдение требований документации к оформлению заявок;

Проверка Участников процедуры закупки на соответствие требованиям, установленным настоящей Документацией;

Проверка документов, предоставляемых Участниками закупочной процедуры на соответствие требованиям закупочной документации;

Проверка товаров (работ, услуг), предлагаемых Участниками закупочной процедуры на соответствие требованиям, установленным в закупочной документации;

Затребование от Участников закупочной процедуры разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости). При этом не допускаются запросы о представлении недостающих документов, направленные на изменение существа заявки, включая изменение коммерческих условий заявки (цены, валюты, сроков и условий поставки, графика поставки или платежа, иных коммерческих условий) или технических условий заявки (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий);

Отклонение (не допуск) участников закупочной процедуры, заявки которых, по мнению членов закупочной комиссии, не соответствуют требованиям документации о закупке;

Отклонение (не допуск), Участников закупочной процедуры, не предоставивших в порядке и сроки, установленные Организатором закупочной процедуры, обоснование исполнения договора по цене, предложенной им в заявке;

Отклонение (не допуск) Участников закупочной процедуры, не предоставивших в порядке и сроки, установленные Организатором процедуры закупки, разъяснения положений своей заявки, требуемые документы/сведения;

Отклонение (не допуск) Участников закупочной процедуры, если по результатам анализа представленных Участником разъяснений положений своей заявки, обоснования цены договора, анализа дополнительно предоставленных документов, сведений закупочной комиссией принято отрицательное решение о соответствии требованиям извещения и документации;

Допуск Участников закупочной процедуры к участию в процедуре закупки, которые, по мнению комиссии, соответствуют требованиям Извещения, закупочной документации.

Согласно протоколу № 1/ЗЦК-3073 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупочной процедуре на право заключения договора на поставку трубной теплоизоляции для нужд ООО «РСУ СКЭК» от 13.11.2020 г. (далее – Протокол) на момент окончания заявок было подано 11 заявок, в том числе заявка ООО «ЛАРОККО».

Закупочная комиссия, рассмотрев заявки на предмет соответствия требованиям, предъявляемым к составу и оформлению заявки, техническим характеристикам и потребительским свойствам продукции (предмету закупки), решила, что 10 участников не допущены до участия в закупочной процедуре, допущен один

участник – ООО «Теплый дом».

ООО «ЛАРОККО» не допущено по причине несоответствия заявки пункту 2.2 Документации.

Закупочная комиссия признала закупку несостоявшейся и приняла решение заключить договор с единственным допущенным участником ООО «Теплый дом».

Проанализировав Документацию, заявки участников, Комиссия Кемеровского УФАС России считает довод Заявителя о необоснованном отклонении заявки ООО «ЛАРОККО» необоснованным на основании следующего:

На основании пункта 6.1.2 Документации Закупочная комиссия отклоняет (не допускает) участников закупочной процедуры, заявки которых, по мнению членов закупочной комиссии, не соответствуют требованиям документации о закупке.

В рассматриваемом случае заявка ООО «ЛАРОККО» не соответствует требованиям документации, в пункте 2.2 Документации указано наименование продукции цилиндры навивные ROCKWOOL, заявка ООО «ЛАРОККО» содержит предложение о поставке цилиндров ISOTEC Section.

При этом довод Заявителя о том, что установление конкретного товарного знака ROCKWOOL без указания «или эквивалент» влечет ограничение конкуренции и противоречит статье 3 Закона о закупках, является обоснованным на основании следующего:

На основании части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе правилом: 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.

В пункте 2.2 Документации указано наименование продукции цилиндры навивные ROCKWOOL, то есть, указан товарный знак продукции.

После таблицы с наименованием продукции прописано, что наименование продукции указано в соответствии с пп. в п.3 ч.б.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При этом в документации отсутствуют реквизиты основного государственного контракта, не указан предмет контракта. Государственный контракт, в целях исполнения которого осуществляется закупка, заказчиком не представлен.

В рамках рассмотрения жалобы представитель Заказчика поясняла, что в проектной документации, содержится указание на конкретный материал теплоизоляции – ROCKWOOL. Указанная проектная документация прошла государственную экспертизу, о чем содержится информация в Едином государственном реестре заключений экспертизы проектной документации объектов капитального строительства за № 42-1-1-3-004699-2020 от 25.02.2020 (I этап), № 42-1-1-3-004974-2020 от 26.02.2020 (II этап), № 42-1-1-3-005128-2020 от 27.02.2020 (III этап).

Вместе с тем, Комиссия антимонопольного органа установила, что в Документации отсутствует ссылка на вышеуказанную проектную документацию.

При указанных обстоятельствах Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о неправомерности указания в Документации на товарный знак продукции ROCKWOOL без указания «или эквивалент», либо Заказчику необходимо было указать на основной государственный контракт (с указанием реквизитов контракта и иной информации), на проектную документацию, где установлено требование об использовании конкретного материала ROCKWOOL.

Заказчик, указав в Документации на товарный знак продукции ROCKWOOL без указания «или эквивалент» ограничил конкуренцию среди производителей и поставщиков цилиндров навивных, предоставив преимущество производителю продукции ROCKWOOL, либо его дилеру, чем нарушил требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и с пункт 2 части 1, пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов,

заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЛАРОККО» на действия Заказчика – ООО «PCY СКЭК» при организации и проведении запроса ценовых котировок на Поставка трубной теплоизоляции для нужд ООО «PCY СКЭК» (извещение № 32009629446) обоснованной.
2. Признать Заказчика – ООО «PCY СКЭК» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункт 2 части 1, пункт 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать Заказчику – ООО «PCY СКЭК» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации торгов.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.