

Решение № 05-04.1/90-18

о признании жалобы необоснованной

23.10.2018

Омск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «СК Гефест» (далее – ООО «СК Гефест», Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Омские распределительные тепловые сети» (далее – АО «Омск РТС», Заказчик), общества с ограниченной ответственностью «Интер РАО – Центр управления закупками» (далее – ООО «Интер РАО – Центр управления закупками», Организатор торгов) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку: «Арматура трубопроводная для нужд АО «Омск РТС» (извещение № 31806994109 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Конкурентные переговоры),

при участии представителя Организатора торгов – <...> (доверенность № ДО/2018/44 от 11.07.2018, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Заказчика: <...> (доверенность № 32 от 01.01.2018, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 227 от 18.10.2018, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Заявителя – <...> (доверенность б/н от 28.02.2018),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 15.10.2018 № 8934э) на действия АО «Омск РТС» при проведении Конкурентных переговоров.

Заявитель полагает, что Заказчиком нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

В закупочной документации по проведению процедуры закупки в электронной форме на право заключения договора на поставку: «Арматура трубопроводная для нужд АО «Омск РТС», утвержденной 04.10.2018 председателем закупочной комиссии (далее – Документация), в нарушение пункта 3 части 3 статьи 3 Закона о закупках включены требования в отношении товарного знака.

Заказчик закупает краны запорные шаровые с товарным знаком «LD», который принадлежит ООО «ЧелябинскСпецГражданСтрой». В пункте 1.3 технического задания на поставку арматуры трубопроводной (далее – Техническое задание) прямо указано, что применение аналогичных товаров невозможно.

Таким образом, по мнению Заявителя, Документация и Техническое задание не соответствуют требованиям пункта 3 части 3, пунктам 2,3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, ООО «СК Гефест» просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 17.10.2018 № 05-9103 АО «Омск РТС», ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых

документов.

На заседании Комиссии 23.10.2018 представители Организатора торгов и Заказчика с доводами жалобы Общества не согласились и пояснили следующее.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, при этом данные требования должны применяться в равной степени ко всем участникам закупки.

Пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлена возможность включения в описание предмета закупки требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Подпункт «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках гласит, что в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак не требуется использовать слова «(или эквивалент)» в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, необходимые для обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Представитель Организатора торгов пояснил, что в соответствии с пунктом 2.2 Технического задания арматура трубопроводная должна обладать характеристиками в соответствии с приложением № 1 к Техническому заданию (спецификация № 426.18.00460), при этом пунктом 1.3 Технического задания установлено, что применение аналогичного товара невозможно согласно рабочей документации тепломеханических решений тепловых сетей «Строительство 2-ой очереди теплотрассы «Релеро» в Омских Тепловых сетях 4 этап» (приложение № 2 к Техническому заданию, пункт 1.3.1 Ведомости объемов работ). Соответственно арматура трубопроводная, являющаяся предметом закупки, предназначена для строительства 2-ой очереди теплотрассы «Релеро» в Омских Тепловых сетях 4 этап, а приложение № 2 к Техническому заданию является проектной документацией для объекта капитального строительства.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с проектной документацией. Отклонение от проектной документации допускается только после внесения в нее изменений с последующим повторным утверждением. Таким образом, приложение № 2 к Техническому

заданию имеет обязательную силу для осуществления строительства, для которого приобретается товар, являющийся предметом Конкурентных переговоров.

Представитель Организатора торгов отметил, что при составлении проектной документации длина основного оборудования – труб учтена исходя из габаритных размеров кранов марки «LD». Также расчеты нагрузок на трубопровод, расчеты прочности теплотрассы выполнены в соответствии с конкретными характеристиками арматуры «LD», в том числе массы, свойств материала, требуемого в Техническом задании оборудования. Таким образом, использование иной арматуры приведет к конструктивным изменениям теплотрассы, что повлечет за собой необходимость составления новой проектной документации и срыв сроков строительства.

С учетом вышеизложенных обстоятельств поставка эквивалентного товара не представляется возможной.

Представитель Организатора торгов также отметил, что Техническим заданием не предусмотрены положения, согласно которым поставку товара вправе осуществлять только его производитель.

На основании изложенного, Заказчик и Организатор торгов просят признать жалобу необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 04.10.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещены извещение и Документация Запроса предложений.

Согласно извещению № 31806994109 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 04.10.2018 по 22.10.2018.

Дата окончания рассмотрения заявок: до 14.11.2018. Дата окончания подведения итогов закупки: до 03.12.2018.

Начальная (максимальная) цена договора: 22 522 984,15 рублей без НДС.

Уведомлением Омского УФАС России от 17.10.2018 № 05-9103 Конкурентные переговоры приостановлены.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

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.

Согласно пункту 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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.

Вместе с тем, подпунктом «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Согласно извещению о проведении Конкурентных переговоров предметом закупки является: арматура трубопроводная для нужд АО «Омск РТС», требования к предмету закупки и объем поставляемых товаров указаны в разделе 6 «Техническая часть» Документации (в приложении № 1 к Документации – Техническом задании).

В пункте 2.2 Технического задания указано, что арматура трубопроводная должна обладать характеристиками в соответствии с приложением № 1 к Техническому заданию (спецификация № 426.18.00460). Согласно приложению № 1 к Техническому заданию одним из требований, установленных Заказчиком к предмету закупки, является товарный знак: «LD» крана запорного шарового.

Согласно пункту 1.3.1 Ведомости объемов работ «Рабочей документации тепломеханических решений тепловых сетей «Строительство 2-ой очереди

теплотрассы «Релеро» в Омских Тепловых сетях 4 этап» (приложение № 2 к Техническому заданию) одним из видов работ является: установка задвижек или клапанов стальных для горячей воды и пара товарного знака «LD».

Установлено, что проектная документация и результаты инженерных изысканий по объекту «Строительство 2-ой очереди теплотрассы «Релеро» в Омских Тепловых сетях 4 этап» соответствуют установленным требованиям и техническим регламентам, что подтверждается положительным заключением экспертизы № 55-2-1-3-002207-2018 от 05.10.2018.

В соответствии с частью 3 статьи 52 ГрК РФ *лицо, осуществляющее строительство, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации.*

Из содержания части 6 статьи 52 ГрК РФ следует, что *лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика, технического заказчика, лица, ответственного за эксплуатацию здания, сооружения, или регионального оператора (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда), проектной документацией, требованиями к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленными на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, разрешенным использованием земельного участка, ограничениями, установленными в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации, требованиями технических регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды, выполнение требований безопасности труда, сохранности объектов культурного наследия.*

Часть 7 статьи 52 ГрК РФ гласит, что отклонение параметров объекта капитального строительства от проектной документации, необходимость которого выявилась в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта такого объекта, *допускается только на основании вновь утвержденной застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором проектной документации после внесения в нее соответствующих изменений в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.*

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что использование Организатором торгов при описании предмета закупки указания на товарный знак «LD» не противоречит подпункту «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия полагает, что Заказчик и Организатор торгов обосновали, что указание конкретного производителя поставляемого товара является для него принципиально важным и необходимым для строительства объекта капитального строительства, поскольку при разработке «Рабочей документации тепломеханических решений тепловых сетей «Строительство 2-ой очереди теплотрассы «Релеро» в Омских Тепловых сетях 4 этап» длина труб рассчитана исходя из габаритных размеров кранов товарной марки «LD», помимо этого расчеты нагрузок на трубопровод, расчеты прочности теплотрассы выполнены в соответствии с конкретными характеристиками арматуры товарной марки «LD». В связи с чем, использование товара иного производителя, без внесения соответствующих изменений в проектную документацию, противоречит градостроительному законодательству Российской Федерации.

При этом Комиссия отмечает, что Заказчиком предъявлено требование к товару определенного производителя, возможность осуществления поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «СК Гефест» (ИНН 7017355692, ОГРН 1147017011460) на действия акционерного общества «Омские распределительные тепловые сети» (ИНН 5503249258, ОГРН 1145543013868), общества с ограниченной ответственностью «Интер РАО – Центр управления закупками» (ИНН 7703642903, ОГРН 1077759373768) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку: «Арматура трубопроводная для нужд АО «Омск РТС» (извещение № 31806994109).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 17.10.2018 № 05-9103.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.