

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-111/23

06 марта 2023 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

с участием представителей от ПАО "Пролетарский завод" (далее — Заказчик), ООО "Эковерс" (далее – Заявитель) путём видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 15.02.2023 вх. №3748-ЭП/22) ООО "Эковерс" на действия заказчика ПАО "Пролетарский завод" при организации и проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку СОЖ (извещение №230561300014 на сайте <https://www.astgoz.ru/>, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

31 января 2023 года на официальном сайте электронной торговой площадки <https://www.astgoz.ru/> в сети Интернет (далее – ЭТП) было опубликовано извещение №230561300014 о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку СОЖ.

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО "Пролетарский завод" (далее – Положение о закупках) версия 19 от 25.01.2023, на момент размещения закупки, опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Извещением.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	64 608, 07 EUR
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	31.01.23
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	08.02.2023 в 08:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	09.02.23
5.	Место рассмотрения заявок	192029, Россия, г. Санкт-Петербург, ул. Дудко, д. 3

На момент рассмотрения жалобы по существу процедура №230561300014 завершена, договор не заключен по причине отсутствия заявок.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в технических требованиях Извещения продукции иностранного производителя, не предполагающей к поставке эквивалента товара, что влечет необоснованное ограничение конкуренции.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Извещение, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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 том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ПАО "Пролетарский завод" относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила

расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО "Эковерс" в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/3523/23 от 17.02.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/3523/23 от 17.02.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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 том числе, в случае осуществления 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.5 Закона №223-ФЗ закрытая конкурентная закупка осуществляется в порядке, установленном статьей 3.2 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

Как следует из ч. 3 ст. 3.5 Закона №223-ФЗ, информация о закрытой конкурентной закупке не подлежит размещению в единой информационной системе.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется принципами информационной открытости закупки, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следует ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в частности, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое

описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Согласно пп. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ и п. 7.1.5 Положения 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, 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;

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.

В п. 4.1.6 Информационной карты Извещения указано, что предметом договора по Закупке является поставка СОЖ (19 штук).

В п. 3.11 Извещения установлены условия предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами.

В п. 1 Технического задания Извещения и в Приложении №1 к Проекту договора Извещения установлены наименование и перечень (объем) поставляемых товаров:

№ п/п	Наименование товара (видов работ, услуг)	Ед. изм
-------	--	---------

1.	СОЖ Kluthe Hakuform 70-10, 200 л (бочка)	шт. (бочка)
2.	СОЖ Kluthe Hakufluid 183, 200 л (бочка)	шт. (бочка)

Заявитель в жалобе указывает, что ООО "Эковерс" был подан запрос на разъяснение Извещения в части неуказания возможности поставки эквивалентного товара по договору, на что Заказчиком 07.02.2022 был дан ответ следующего содержания: «эквивалент допускается только после проведенных производственных испытаний, длящихся не менее 6 мес. и положительных результатах по этим испытаниям. Без проведения цепочки испытаний аналоги не могут использоваться на производстве предприятия, что как следствие не позволяет рассматривать возможность принятия предложений на поставку аналогов во время проведения закупочных процедур».

При этом, по мнению Заявителя, отсутствие возможности поставки эквивалента продукции противоречит также условиям предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, установленным в п. 3.11 Извещения.

Согласно позиции Заказчика указание в Техническом задании Извещения на необходимость поставки импортных СОЖ марки Kluthe Hakuform 70-10 и Kluthe Hakufluid 183 обусловлена технической документацией, а именно: в соответствии с реализацией программы «Проект производственной системы «Оптимизация процесса замены СОЖ на станках с ЧПУ в ПАО Пролетарский завод» был разработан «Регламент по хранению, приготовлению, применению и утилизации смазочноохлаждающих жидкостей» на основании рекомендаций по эксплуатации станков различного типа, а именно, вертикально-фрезерных станков с ЧПУ Okuma, продольно-фрезерных станков, универсальных обрабатывающих центров Mikron и Mazak, металлообрабатывающих центров с ЧПУ Mikron, обрабатывающих центров с ЧПУ Gogatu, токарно-карусельных станков с ЧПУ Comau, а также, опыта проведенных испытаний различных СОЖ. В инструкции по эксплуатации станка DMG MORI даётся указание на то, что «Поставщик СОЖ должен подтвердить свою компетентность в вопросе безопасности использования СОЖ на станке. Такой опыт приобретается при использовании СОЖ на станках DMG MORI или аналогичных моделях или на станках со сравнимыми системами смазки».

Использование СОЖ в соответствии с главой 6 регламента может быть только после проведения испытаний на оборудовании. Согласно Акта №35/2-03/4174 от 06.09.2018г. «Проведение производственных испытаний водосмешиваемой СОЖ Kluthe Hakuform 70- 10» СОЖ Kluthe Hakuform 70-10 был признан лучшим для использования на вертикально фрезерных станках с ЧПУ Okuma MB-46VAE. На данный момент для бесперебойной работы части станков используются СОЖ Kluthe Hakuform на основании успешно пройденных испытаний, что отражено в Акте №35/2-03/4174 от 06.09.2018г. проведения производственных испытаний водосмешиваемой СОЖ Kluthe Hakuform 70-10.

Представитель Заказчика также пояснил, что данный конкретный случай неуказания в технических требованиях к товару Извещения слова «или эквивалент» относится к условиям пп. «б» п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ и п. 7.1.5 Положения о закупках.

При этом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что Извещением не предусмотрена возможность для участников Закупки предложить к поставке соответствующий характеристикам эквивалентный товар иных производителей, не указанных в п. 1 Технического задания Извещения, вместе с тем, в п. 3.11 Извещения Заказчиком установлены условия предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами.

Таким образом, Заказчиком в п. 1 Технического задания Извещения и в Приложении №1 к Проекту договора Извещения необоснованно предъявляются дискриминационные требования к товарам без возможности поставки эквивалента, что с учетом отсутствия заявок по процедуре Закупки содержит признаки необоснованного ограничения конкуренции.

Исходя из изложенного **Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по необоснованному установлению п. 1 Технического задания Извещения требований о поставке товара конкретного иностранного производителя без возможности предложения эквивалентной продукции нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований нормы статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.**

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 15.02.2023 вх. №3748-ЭП/22) ООО "Эковерс" на действия заказчика ПАО "Пролетарский завод" (ИНН:7811039386; ОГРН: 1027806079289) при организации и проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку СОЖ (извещение №230561300014 на сайте <https://www.astgoz.ru/>) обоснованной.

2) Признать в действиях заказчика ПАО "Пролетарский завод" (ИНН:7811039386; ОГРН: 1027806079289) при организации и проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку СОЖ (извещение №230561300014 на сайте <https://www.astgoz.ru/>) **нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей и ненадлежащем их соблюдении, допущенное путем неправомерного установления в п. 1 Технического задания Извещения требований о поставке товара конкретного иностранного производителя без возможности предложения эквивалентной продукции.**

3) Выдать ПАО "Пролетарский завод" (ИНН:7811039386; ОГРН: 1027806079289) и его закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений организации и проведения закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку СОЖ (извещение №230561300014 на сайте <https://www.astgoz.ru/>) **путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части настоящего решения Комиссии нарушения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

1.

1.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику ПАО "Пролетарский завод" (ИНН:7811039386; ОГРН: 1027806079289) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку СОЖ (извещение №230561300014 на сайте <https://www.astgoz.ru/>) , **путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части решения Комиссии от 06.03.2023 №Т02-111/23 нарушения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 10 апреля 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.