

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-2325/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.10.2017 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Руслада» на действия заказчика — ФГУП «Почта России» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по изготовлению новогодних детских подарков (реестровый № 0500400001217001540) (далее — Аукцион), 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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе и установлении излишних требований к товару, необходимому к поставке по договору Аукциона.

Жалоба предъявлена со ссылкой на статью 17 Закона о защите конкуренции и мотивирована необоснованным отклонением заявки общества, что привело к безосновательному ограничению конкуренции на торгах.

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, 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 18.07.2011 № 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 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 пунктом 6 части 2 статьи 1 Закона о закупках Распоряжением Правительства Российской Федерации от 31.12.2016 № 2931-р утвержден перечень федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства.

Распоряжением Правительства Российской Федерации № 1340-р от 27.06.17 (далее — Распоряжение № 1340-р) ФГУП «Почта России» включено в данный перечень.

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.

На заседании Комиссии Заказчик сообщил, что на основании Распоряжения № 1340-р Заказчиком внесены изменения в Положения о закупках, предусматривающие возможность осуществления закупочных процедур в рамках законодательства о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 3.2 Положения о закупках закупки иных товаров, работ, услуг осуществляются Заказчиком в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе).

Таким образом, на момент публикации извещения о проведении Конкурса (09.08.2017) Заказчик, будучи субъектом Закона о закупках применял положения законодательства о контрактной системе на основании Положения о закупках.

Дата окончания подачи заявок — 01.09.2017, дата окончания рассмотрения первых частей заявок — 13.10.2017. Дата проведения Аукциона — 16.10.2017.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 13.10.2017 № 0500400001217001540-4 следует, что заявке Заявителя отказано в допуске к участию в Аукционе по причине представления недостоверной информации, несоответствующей требованиям закупочной документации, а именно: участников в составе заявки по пункту 5 «Конфета «Сказка Буратино» или эквивалент» с

характеристиками «Конфеты высшего сорта типа пралине, глазированные шоколадной глазурью с молочно-сливочным вкусом» предложены к поставке конфета «Украшение» (ООО «Невский кондитер») – конфеты высшего сорта пралине, глазированные шоколадной глазурью с молочно-сливочным вкусом, при этом согласно информации производителя, данная конфета производится со следующими характеристиками: «Пралиновая конфета с нежной темной начинкой с вафельной крошкой и сливочным вкусом».

В ходе заседания Комиссия установила следующее.

Согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 названного закона, или предоставления недостоверной информации.

Пунктом 13.1 Информационной карты Аукционной документации установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работ для выполнения которых используется товар, должна содержать следующую информацию: согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной Документацией, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в аукционной документации содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в аукционной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным аукционной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В пункте 2 Приложения № 1 к Техническому заданию Аукционной документации установлены требования к конфете «Сказка Буратино» или эквивалент со следующими характеристиками: конфеты высшего сорта типа пралине, глазированные шоколадной глазурью с молочно-сливочным вкусом.

Кроме того, товар должен соответствовать требованиям ГОСТ 4570-2014.

Исходя из указанных положений Аукционной документации, участнику Аукциона в рамках исполнения договора необходимо поставить конфету «Сказка Буратино» или эквивалент с конкретными характеристиками, соответствующими требованиям названной документации.

Из представленных на заседание документов и сведений Комиссия установила следующее.

В пункте 5 первой части заявки Заявителя представлена информация в отношении конфеты «Украшение» с характеристиками, идентичными предусмотренным Заказчиком в Аукционной документации, а также указан производитель продукции — ООО «Невский кондитер» (далее — Производитель).

Как указали представители ФГУП «Почта России», согласно информации с сайта Производителя конфета «Украшение» содержит следующие характеристики: пралиновая конфета с нежной темной начинкой с вафельной крошкой и сливочным вкусом.

При этом предприятие направило в адрес вышеназванного Производителя запрос (исх. от 19.10.2017 № б/н) о предоставлении сведений о возможности изменения состава конфет, вырабатываемых группой компании «Невский Кондитер», в ответ на который Производитель представил письмо, согласно которому конфеты, производимые фабриками, производятся в соответствии с утвержденными рецептурами и в случае индивидуального запроса заказчика возможно внесение изменений в утвержденные рецептуры, но это повлечет за собой создание новой позиции (SKU) и такой конфете будет присвоено новое название и этикет.

В этой связи, Заказчиком было принято решение об отклонении заявки Заявителя ввиду предоставления в составе заявки недостоверной информации о конфете «Украшения», поскольку в соответствии с сайтом Производителя предлагаемая участником конфета содержит иной состав, а именно с вафельной крошкой.

Вместе с тем, данный довод Заказчика отклоняется Комиссией ввиду следующего.

В соответствии с открытым реестром товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» www.fips.ru правообладателем товарного знака «Украшение» является ОАО «Кристина».

В соответствии с информационным письмом ОАО «Кристина» от 27.10.2017 № 186, правообладатель предоставил право на использование товарного знака «Украшение» ООО «Невский кондитер СПб».

При этом на заседание Комиссии представлено информационное письмо от 30.08.2017 № б/н от ООО «Невский кондитер СПб», согласно которому названный производитель уведомляет о возможности изготовления конфеты «Украшение» со

следующими характеристиками: конфеты высшего сорта пралине, глазированные шоколадной глазурью с молочно-сливочным вкусом.

Таким образом, Заявителем в составе заявки представлена информация, указанная ООО «Невский кондитер Спб» и соответствующая требованиям Аукционной документации.

В этой связи, обществом представлена достоверная информация в отношении предлагаемого к поставке товара «Украшение».

Комиссия отмечает, что недостоверными сведениями являются сведения, не соответствующие действительности. Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Выявление Заказчиком несоответствия представленных участником значений значениям, указанных на сайте производителей, не является доказательством предоставления таким участником недостоверных сведений в отношении товара, предлагаемого к поставке.

Доказательств обратного Заказчиком на заседание Комиссии не представлено, как и не представлено Заявителем доказательств установления Заказчиком дополнительных (избыточных) требований в пунктах 15 и 19 Технического задания Аукционной документации, а также ограничения конкуренции установлением таких требований (согласно протоколу от 13.10.2017 № 0500400001217001540-4 на участие в Аукционе подано 6 заявок).

Вместе с тем, в сложившейся ситуации, учитывая, что общество имело возможность поставить требуемую продукцию и представило в отношении нее те сведениями, которыми располагало, добросовестно полагаясь на ответ производителя, отклонение его заявки не обеспечит конкуренцию и нарушат его права.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Положения приведенной нормы распространяются на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках (часть 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция должна быть обеспечена и при проведении закупочных процедур в рамках законодательства о контрактной системе.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае безосновательное отклонение по существу соответствующего требованиям участника, представившего достоверные сведения, ограничивает его права на участие в конкурентной процедуре и нарушает конкуренцию за счет необоснованного отсека одного из

хозяйствующих субъектов.

В этой связи Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной и признает за ним нарушение, указанное в жалобе (часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

В целях восстановления законности и нарушенных прав общества в административном порядке на основании статьи 11 ГК РФ, Комиссия, руководствуясь статьей 23 Закона о защите конкуренции, считает необходимым выдать предприятию обязательное к исполнению предписание о необходимости устранения выявленного нарушения и повторного проведения процедуры рассмотрения заявок с учетом настоящего решения.

С учетом изложенного и руководствуясь частями 1 и 5 статьи 17, частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части отклонения заявки Заявителя от участия, в остальной части – необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2325/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.10.2017 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 30.10.2017 по делу № 1-00-2325/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Почта России» (далее – Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по изготовлению новогодних детских подарков (реестровый № 0500400001217001540) (далее — Аукцион), а именно:

1. Заказчику отменить протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 13.10.2017 № 0500400001217001540-4.
2. Заказчику разместить в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) информацию о новой дате рассмотрения заявок участников Аукциона.
3. Заказчику повторно провести процедуру рассмотрения заявок на участие в Аукционе с учетом решения Комиссии от 30.10.2017 по делу № 1-00-2325/77-17.
4. Заказчику разместить вышеуказанные изменения в ЕИС.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 01.12.2017.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 08.12.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.