

РЕШЕНИЕ

Дело № 7-ЗП-2016

г. Чебоксары

13 апреля 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена 08 апреля 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 13 апреля 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 21.03.2016 № 38 в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>;

<...>;

при участии в деле:

от заявителя – ООО «ГазТехИнвест» – <...>,

<...>,

от заказчика – ОАО «ЧПО им. В.И. Чапаева» – <...>,

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «ГазТехИнвест» на положения документации АО «ЧПО им. В.И. Чапаева» о [котировочной сессии в электронной форме на право заключения договора на поставку газовой смеси ARCAL FORCE](#) (№ изв. 31603473500), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 01.04.2014 обратилось ООО «ГазТехИнвест» с жалобой на положения документации АО «ЧПО им. В.И. Чапаева» о [котировочной сессии в электронной форме на право заключения договора на поставку газовой смеси ARCAL FORCE](#) (№ изв. 31603473500).

ООО «ГазТехИнвест» считает, что Документация Заказчика не соответствует требованиям Закона о закупках, в частности в Техническом задании содержатся указания на торговые марки: газовая смесь «ARCAL FORCE»; баллоне с вентилем SMARTOP™ и защитным колпаком SCANDINA™ без указания слов «или эквивалент».

Заявитель также указывает, что заказчик необоснованно установил требования к транспортировке продукции: группа баллонов должна быть закреплена текстильными ремнями на специальной металлической оцинкованной паллете с проушинами для погрузки, выгрузки и транспортировки, поскольку действующие стандарты не предусматривают ограничение по составу материала ремней и исполнению паллет из оцинкованного металла.

Наряду с изложенным, из жалобы следует, что заказчиком необоснованно установлено требование к предоставлению декларации принадлежности участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства. При этом закупка не проводится только среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вышеуказанные требования, по мнению заявителя, ограничивают число участников закупки.

В заседании Комиссии представители заявителя поддержали жалобу по изложенным в ней доводам, просили выдать заказчику предписание о внесении соответствующих изменений в извещение и документацию о закупке.

Представители АО «ЧПО им. В.И. Чапаева» нарушения законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц при проведении котировочной сессии не признали, указав на необоснованность доводов заявителя.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к следующему.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает право участников закупки на обжалование в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 июля 2011 года № 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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений

Согласно части 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 правовыми 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупочной деятельности ОАО «ЧПО им. В.И. Чапаева», утвержденным 23.10.2013 Советом директоров ОАО «ЧПО им. В.И. Чапаева» (протокол № 17) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

28.03.2016 АО «ЧПО им. В.И. Чапаева» разместило на официальном сайте извещение о проведении Котировочной сессии (далее – Извещение), а также документацию Котировочной сессии (далее – Документация).

Часть 1 статьи 21 Положения о закупке определяет, что под котировочной сессией понимается способ закупки продукции, при котором информация о потребностях в товарах (работах, услугах) для нужд Заказчика сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении котировочной сессии и победителем в котором комиссия признает участника, предложившего наиболее низкую цену договора.

Требования к содержанию документации о закупке установлены частью 10 статьи 4 Закона о закупках и предусматривают наличие следующих сведений:

- 1) установленные заказчиком 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;
- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
- 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);
- 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- 7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);
- 8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;
- 9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- 10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;
- 11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;
- 12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Таким образом, из указанного положения Закона о закупках не следует прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименования производителя.

В соответствии с частью 2 статьи 24 Положения о закупке извещение о проведении котировочной сессии должно содержать сведения, предусмотренные статьей 22 настоящего Положения, и быть доступным для ознакомления в течение всего срока подачи котировочных заявок без взимания платы. Извещение о проведении котировочной сессии может содержать указание на товарные знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей с обязательным указанием слов «или эквивалент». В случае если в извещении о проведении котировочной сессии содержится указание на товарные знаки, они должны сопровождаться словами «или эквивалент», *за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком.*

Требования ккупаемому товару содержатся в приложении № 4 к Документации о закупке «Техническое задание» (далее – Техническое задание).

Согласно пункту 1 Технического задания предметом закупки являются газовая смесь ARCAL 5 (АРКАЛ 5), 82% Ar + 18% CO₂ ТУ 2114-002-83807220-2010 в многооборотной таре (баллонах/моноблоках/паллетах), а также услуги, связанные с такими поставками, включая аренду тары.

Пунктом 10 Технического задания установлено, что поставка должна осуществляться в баллонах по 50 л/200 кгс/см². Баллоны должны быть хорошо окрашены с четко различаемыми надписями, маркировкой, без вмятин, забоин, с датой следующего освидетельствования, с исправными вентилями. На баллоне должен быть установлен вентиль SMARTOP™ и защитным колпаком SCANDINA™. Внутреннее давление баллона — 200 бар.

Группа баллонов должна быть закреплена текстильными ремнями на специальной металлической оцинкованной паллете с проушинами для погрузки, выгрузки и транспортировки. Баллоны возвратные.

Таким образом, в Техническом задании содержится указание на торговые марки.

Вместе с тем, в материалы дела представлены копии Комплекта технологической документации на единичный технологический процесс изготовления сборки Корпус черт. ББ6.112.455 СБ изд. 201,201ПМ, 201В; Комплекта технологической документации на единичный технологический процесс изготовления Замка 030СБ черт. № МБИ-115 и Замка 040СБ черт. № 3-106276 изд. 414,414Д.

В соответствии с вышеуказанной документацией при процессах изготовления использованию подлежит смесь газовая сварочная «Аркал 5» ТУ 2114-002-83807220-2010.

Наряду с изложенным, Комиссия принимает во внимание, что 11.06.2014 Техническим директором ОАО «ЧПО им. В.И. Чапаева» утверждено заключение об использовании в качестве защитной атмосферы при проведении полуавтоматической сварки в среде защитных газов газовую смесь АРКАЛ 5, состоящую из 82% аргона и 18% углекислого газа, поставленную ООО «ЭрЛикид», вместо обычного углекислого газа по ГОСТ 8050-85. При этом из заключения следует, что по результатам проведения работ помимо высокого качества сварных швов по сравнению со сваркой в среде углекислого газа при сварке в среде АРКАЛ 5 отмечается значительное снижение разбрызгивания металла, что снижает объемы работ по зачистке сварных швов, и соответственно уменьшается расход сварочной проволоки, шлифовальных зачистных кругов и электрошлифовального инструмента.

Кроме того 14.10.2015 и.о. технического директора ОАО «ЧПО им. В.И. Чапаева» утверждено решение об осуществлении поставки газовой смеси в баллонах, оснащенных вентилем SMARTOP, что будет гарантировать качество газа, увеличивать безопасность, а также создавать удобство обращения с баллоном.

При этом в заседании Комиссии представители заявителя также пояснили, что требования к транспортировке продукции также связаны с принятыми решениями об использовании в процессе производства газовой смеси АРКАЛ.

Из изложенного следует, что в силу части 2 статьи 24 Положения о закупке в рассматриваемом случае указание на товарный знак не должно сопровождаться словами «или эквивалент».

Покупка в данном случае товара с конкретным товарным знаком является для Заказчика принципиально важным и необходимым для качественного выполнения услуг в сфере своей профессиональной деятельности.

Возможность осуществления поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков. Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар указанного производителя, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников торгов.

Требования к содержанию и составу заявки на участие в котировочной сессии в электронной форме установлены пунктом 9 Приложения № 1 Документации «Информационная карта, в соответствии с которым участником закупки заполняется форма декларации подтверждения принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства, являющаяся обязательным для включения в состав заявки документом.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что закупка объявлена на общих основаниях, без установления ограничения об участии в закупке только субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить [особенности](#) участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками,

[годовой объем](#) закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также [форму](#) годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и [требования](#) к содержанию этого отчета.

Особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, Требования к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства утверждены Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352.

Согласно пункту 4 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным [законом](#) (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в [части 5 статьи 3](#) Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Годовой объем закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства устанавливается в размере не менее чем 18 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок. При этом совокупный годовой стоимостной объем договоров, заключенных заказчиками с субъектами малого и среднего предпринимательства по результатам закупок, осуществленных в соответствии с [подпунктом "б" пункта 4](#) настоящего Положения, должен составлять не менее чем 10 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок (пункт 5 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352).

Таким образом, Комиссии Чувашского УФАС России соглашается с доводами заказчика о том, что требование о предоставлении декларации о принадлежности к субъектам малого или среднего предпринимательства при объявлении закупки на общих основаниях обусловлено необходимостью осуществления учета объема закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона 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 принимает решение о признании жалобы ООО «ГазТехИнвест» необоснованной и приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания заказчику.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чувашского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ГазТехИнвест» необоснованной.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.