РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 060/01/18.1-145/2019

09 сентября 2019 года г. Псков

Резолютивная часть решения объявлена 04 сентября 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено 09 сентября 2019 года

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области (далее – Комиссия Псковского УФАС России) в составе:

«…» - заместителя руководителя – начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России,

членов Комиссии: главного государственного инспектора отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «…», главного специалиста – эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «…»,

в отсутствие заявителя, уведомленного о дате и времени рассмотрения надлежащим образом,

в присутствии представителя заказчика – «…» по доверенности № 21-19/426 от 05.12.2017,

рассмотрев жалобу на действия заказчика - Акционерного общества «Т» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 27-К-ТНМ-2019 на поставку легкосбрасываемых конструкций УВТ (извещение № 31908209143),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступила жалоба ООО «Ф» (Вх. № 765з от 27.08.2019) (далее - Заявитель) на действия заказчика - Акционерного общества «Т» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 27-К-ТНМ-2019 на поставку легкосбрасываемых конструкций УВТ (извещение № 31908209143).

16.08.2019 на официальном интернет-сайте http://zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 31908209143 по аукциону:

дата начала подачи заявок – 16.08.2019;

дата окончания подачи заявок – 27.08.2019 в 10:00,

дата рассмотрения первых частей заявок – 03.09.2019,

дата подачи ценовых предложений - 06.09.2019,

время окончания подачи ценовых предложений - 06.09.2019 в 10:20,

дата сопоставления – 06.09.2019,

дата рассмотрения вторых частей заявок – 12.09.2019,

дата подведения итогов – 17.09.2019.

Начальная (максимальная) цена предмета закупки – 680 600, 00 руб.

Псковское УФАС России, рассмотрев представленную жалобу и документы, в соответствии с частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, признало их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.

В связи с рассмотрением жалобы, Псковским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заявителю, заказчику было направлено уведомление от 29.08.2019 о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (Исх. № 3197/ДТ от 29.08.2019).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Псковского УФАС России: http://pskov.fas.gov.ru/ 29.08.2019.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе заявитель указывает на:

- отсутствие в документации возможности поставки эквивалента;

- несоответствие требований, указанных в технических требованиях, требованиям ГОСТ;

- неправомерность требования о соответствии конструкции патенту.

Заказчик представил возражения на жалобу от 02.09.2019 (Вх. № 1732р), согласно которым полагает, что:

- правомерно не указал возможность поставки эквивалента, так как в документации нет ссылок на товарный знак;

- ГОСТ в документации указан, дополнительные требования, предусмотренные ТТ К124.01.00.00.000ПЛК, удовлетворяют потребность Заказчика;

- требование о предоставлении патента было обусловлено недопущением со стороны Заказчика нарушений исключительных прав, в технических условиях отсутствует ссылка на конкретные номера патентов.

Таким образом, заказчик полагает, что в его действиях отсутствует нарушение порядка организации и проведения торгов.

Изучив материалы жалобы, выслушав пояснения представителя заказчика, участвующего в рассмотрении жалобы, Комиссия Псковского УФАС России приходит к следующим выводам:

Статьей 6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров предусмотрен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ).

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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.

Согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Жалоба поступила в антимонопольный орган 06.05.2019 в 23.03, срок окончания подачи заявок – 27.08.2019 в 09.50, таким образом, жалоба подана в срок, установленный ч. 11 Закона о закупках, и подлежала к принятию Псковским УФАС России.

Проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется заказчиком на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и дополнительными требованиями, установленными Правительством Российской Федерации.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 4 декабря 2015 г. № 2488-р утвержден Перечень юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме:

- ГУП «Агентство по государственному заказу, инвестиционной деятельности и межрегиональным связям Республики Татарстан» (www.zakazrf.ru);

- АО «Электронные торговые системы» (www.etp-ets.ru);

- ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (www.sberbank-ast.ru);

- ООО «РТС – тендер» (www.rts-tender.ru);

- АО «Единая электронная торговая площадка» (www.roseltorg.ru);

- Открытое акционерное общество «Российский аукционный дом» (www.auction-house.ru).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором ЭТП закупок товаров, работ, услуг и торгов регулируются Регламентом торговой секции «Закупки по 223-ФЗ» универсальной торговой платформы «Сбербанк – АСТ» utp.sberbank-ast.ru (далее - Регламент).

Акционерное общество «Т» при закупке товаров, работ, услуг обязано соблюдать положения Закона о закупках, в том числе часть 1 статьи 2, которой предусмотрена обязанность руководствоваться принятыми заказчиком правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупках).

В соответствии с Решением Органа управления АО «Т» от 15.04.2019 № 6 присоединилось к Положению о закупке товаров, работ, услуг головной организации - ПАО «Т», утвержденному 05.04.2019 решением Советом директоров ПАО «Т» (реестровый № 1120001575).

Согласно п. 1.1 Положения о закупках аукцион – это способ закупки, являющийся торгами, при котором победителем признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора (цену лота) или цену единиц товаров, работ, услуг путем соответственно снижения начальной (максимальной) цены договора (цены лота) или цены единиц товаров, работ, услуг, указанной в извещении об осуществлении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора (цена лота) снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор, а победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило оплатить заказчику наиболее высокую цену за право заключить договор.

Главой 7 Положения о закупках регламентируется проведение аукциона.

Согласно п. 7.2 Положения о закупках аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты

МСП, осуществляется с учетом норм, этапов и требований к этапам, установленных Законом о закупках.

1. *Довод Заявителя об отсутствии в документации указания на возможность поставки эквивалента не является состоятельным ввиду нижеследующего.*

Согласно п. 2 и п. 3 ч. 6.1 ст. 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. 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 договора;

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 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно п. 3.14 Положения о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик, организатор закупки должен руководствоваться правилами, предусмотренными ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, в том числе в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Документация рассматриваемого аукциона не содержала указания на конкретный товарный знак, соответственно, у Заказчика отсутствовала обязанность в описании предмета закупки указывать на возможность поставки эквивалента.

2. *Довод Заявителя о неправомерности установления в документации требования о соответствии конструкции патенту также не нашел своего подтверждения, исходя из следующего.*

В соответствии с п. 2 и п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении патентов.

Согласно п. 9 технических требований указано о наличии в составе сопроводительной документации копии патента на элементы ЛСК.

Документация рассматриваемого аукциона не содержала указания на конкретный патент при описании предмета закупки, Заказчиком было сформулировано требование о предоставлении копии патента в составе заявки, что не является нарушением п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Комиссия Псковского УФАС России соглашается с доводом Заказчика, что ввиду достаточно большого количества охранных документов (патентов), действующих на территории РФ, касающихся устройств легкосбрасываемых конструкций, требование о наличии в составе сопроводительной документации копии патента было обусловлено целью недопущения нарушений Заказчиком исключительных прав на интеллектуальную собственность третьих лиц при производстве и реализации продукции, содержащей легкосбрасываемые конструкции.

3. *Довод Заявителя о несоответствии требований, указанных в технических требованиях, требованиям ГОСТ 56288-2014 является необоснованным ввиду нижеследующего.*

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета договора.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с

определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с Формой 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» в графе «ГОСТ, ТУ, ОСТ, опросный лист и пр.» указано «ГОСТ 56288-2014. Технические требования К 124.01.00.00.000 ПЛК ТТ».

В соответствии с пунктом 2 статьи 2 Федерального закона от 29.06.2015 № 162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации» документы, разрабатываемые и применяемые в национальной системе стандартизации (далее - документы национальной системы стандартизации), - национальный стандарт Российской Федерации, в том числе основополагающий национальный стандарт Российской Федерации, и предварительный национальный стандарт Российской Федерации, а также правила стандартизации, рекомендации по стандартизации, информационно-технические справочники.

В Российской Федерации разработан ГОСТ Р 56288-2014 «Конструкции оконные со стеклопакетами легкосбрасываемые для зданий» (утвержден и введен в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 26.11.2014 № 193ст).

Согласно буквальному толкованию ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Заказчик вправе указывать иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. При этом при наличии соответствующего ГОСТ Заказчик обязан указывать его в документации.

В рассматриваемом случае, документация Заказчика содержит ссылки на ГОСТ Р 56288-2014, форма 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» также содержит указание на вышеуказанный ГОСТ, дополнительные требования направлены на необходимость поставки товара, соответствующего потребности Заказчика.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия Псковского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Ф» необоснованной.

Зам. Председателя Комиссии: «…»

Члены Комиссии:

«…»

«…»

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