

Исх. №АБ-04/10019 от 29.07.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителя заказчика МУП «Коммунальное хозяйство» - <...> – (должностное лицо) (доверенность от 22.07.2020 г.), в присутствии представителя заявителя ООО «Солена» - <...> – (должностное лицо) (доверенность от 28.01.2020 г.), рассмотрев жалобу (вх.№9703/ж от 14.07.2020г.) на действия заказчика при проведении закупки, с номером извещения №32009296760, на предмет: поставка антигололедного реагента концентрат минеральный «Галит» марка «Б» для нужд МУП «Коммунальное хозяйство»,

УСТАНОВИЛА:

06 июля 2020 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) была размещена закупка с номером извещения №№32009296760, на предмет: поставка антигололедного реагента концентрат минеральный «Галит» марка «Б» для нужд МУП «Коммунальное хозяйство».

Начальная (максимальная) цена - 1 400 000,00 рублей.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 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 следующих случаях:

1) осуществление 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а

также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно осуществление 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 указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 г. N 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.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения изучения

документации приходит к следующим выводам.

По мнению заявителя, заказчик, нарушил требования законодательства в описании объекта закупки, в части указания на продукцию только одного производителя, а именно – ПАО «Уралкалий».

Согласно части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон 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.

Как следует из пункта 3.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП «Коммунальное хозяйство» (Далее — Положение о закупках) Заказчик при осуществлении предусмотренной настоящим Положением деятельности руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон 223-ФЗ), Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ "О

защите конкуренции”, иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации и настоящим Положением.

Положение о закупках регулирует отношения, связанные с проведением закупок товаров, работ и услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия «Коммунальное хозяйство» в целях обеспечения информационной открытости закупок товаров, работ и услуг посредством публикации информации о закупках в степени, достаточной для потенциальных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а также недопущения дискриминации и необоснованных ограничений количества участников закупок; развития и стимулирования добросовестной конкуренции.

Согласно пункту 10.22. Положения о закупках, при описании предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

б) совокупность технических требований (свойств) к предмету закупки должна соответствовать характеристикам объектов выпускаемой готовой продукции не менее двух ее производителей (при наличии);

в) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические, качественные и эксплуатационные (при необходимости) характеристики объекта закупки. В описание объекта закупки могут включаться условия о наличии товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, при этом в описание объекта закупки обязательно дополнение “или эквивалент”. Исключение составляют запасные части и расходные материалы к машинам и оборудованию, используемые заказчиком в соответствии с технической документацией на них, а также товаров, приобретаемых с целью обеспечения технологической совместимости с используемыми заказчиком машинами, оборудованием.

Как указано выше, предметом закупки является поставка антигололедного реагента концентрат минеральный «Галит» марка «Б».

Исходя из жалобы заявителя, вышеуказанный концентрат производит только ПАО «Уралкалий», к тому же «Галит» марка «Б» предположительно является товарным знаком, что не соответствует требованиям части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пояснениям заказчика, концентрат с аналогичным названием также производит ОАО «Белоруськалий», продукцию которого готов поставить ООО «АМАТИСТА ГРУПП». Коммерческое предложение прилагается, к тому же товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 1477 ГК РФ).

Исходя из анализа коммерческих предложений, иных документов, Комиссия установила, что существует минимум 4 поставщика, которые готовы поставить «Галит» марки «Б» заказчику, а именно: ООО «Аматиста Групп», ООО «Торговый дом «Основные ресурсы», ООО «ТехСтройМеханизация», ООО «Волгатрейд». Кроме того, концентрат «Галит» марки «Б» производит как минимум 2 юридических лица, а именно: ПАО «Уралкалий» и ОАО «Белоруськалий».

Также, заказчик предоставил в адрес Управления протокол испытаний №9-1/78 от 07.03.2016 года и протокол исследования №И1478-8, согласно которым было

установлено, что концентрат минеральный «Галит» марка «Б» насыпью приобретается заказчиком для получения однородной мелкодисперсной песчано-соляной смеси. Согласно временным требованиям к противогололедным материалам, есть параметры, по которым приобретается песок речной и техническая соль. Грануметрический состав технической соли должен быть примерно равен грануметрическому составу речного песка. Это необходимо по нескольким причинам, а именно:

песчано-соляная смесь должна была однородной, и ровным слоем ложиться на поверхность обрабатываемой проезжей части и пешеходных переходов.

зерна соли не должны быть крупнее зерен песка. Так как если зерна соли будут больше частиц песка, они начнут цепляться к шинам автомобилей и вылетать с большой скоростью в стекла других участников дорожного движения или пешеходов, что повлияет на безопасность дорожного движения.

3) мелкая соль быстрее растворится с речным песком, проходит быстрее процесс «засолки» и смешивания тех соли и песка, что улучшает качества песчано-соляной смеси.

Так как приобретаемый заказчиком песок является мелкозернистым, а размеры частиц песка начинаются с гранул менее 0,16 мм, то соответственно, размеры частиц технической соли так же должны быть достаточно мелкими, а содержание частиц менее 1 мм должно быть не менее 10% (как и в речном песке). Содержания таких зерен в «Галит» марки «С» - составляет всего 1.9 мм.

Следовательно, для того, что бы заказчику получить мелкозернистую однородную структуру песчано-соляной смеси, необходима соль с наименьшими размерами частиц, что соответствуют частицам концентрата минерального «Галит» марки «Б».

Таким образом, заказчик, устанавливая предмет закупки («Галит» марки «Б»), не привел (не может привести) к ограничению числа участников закупки и ограничению конкуренции, поскольку в действующем законодательстве не содержится запрета для участника закупки предлагать к поставке товар различных производителей. Существует достаточное количество дилеров и дистрибьюторов, имеющих право продажи концентрата нескольких производителей, в том числе конкурирующих друг с другом.

Заказчик при планировании и осуществлении закупок должен исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения собственных нужд.

Также, необходимо отметить, что для того, чтобы любое обозначение было признано товарным знаком, необходимо, чтобы оно было зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания (п. 5.9 ПП РФ от 21.03.2012 № 218).

Так как в государственном реестре товарных знаков отсутствует наименование «Галит» марки «Б», последнее не является товарным знаком.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Солена» (вх.№9703/ж от 14.07.2020г.) на действия заказчика МУП «Коммунальное хозяйство» (ИНН: 1648035573) при проведении закупки, с номером извещения №32009296760, на предмет: поставка антигололедного реагента концентрат минеральный «Галит» марка «Б» для нужд МУП «Коммунальное хозяйство», необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)