Решение № 05-04.1/49-18

о признании жалобы необоснованной

10.05.2018 г.
Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> – временно исполняющего обязанности руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью управление промышленной комплектации «Армаком» (далее – ООО УПК «Армаком», Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 11» (далее – АО «ТГК-11», Ответчик, Организатор торгов) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку: «Кондиционеры для АО «ТГК–11» (извещение № 31806017333 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupku.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Запрос цен).

при участии представителя Ответчика – <...> (доверенность № 36-09/2155 от 19.12.2017, личность удостоверена паспортом)

в отсутствие Заявителя, извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу;

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 26.04.2018 № 3706э) на действия Организатора торгов при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, Организатор торгов необоснованно отклонил заявку ООО УПК «Армаком» и не допустил до участия в процедуре переторжки по причине его несоответствия пункту 4.4 технического задания на поставку кондиционеров (далее – Техническое задание), а именно: поставщик, не являясь производителем, не приложил документы от производителя, подтверждающие полномочия поставлять его продукцию (договор, сертификат, письмо от производителя или иные документы).

ООО УПК «Армаком» полагает, что требование Организатора торгов к участникам закупки об обязательности наличия документов от производителя в составе заявки – это понуждение участника заключать договоры или соглашения с третьими лицами, что противоречит принципу свободы предпринимательской деятельности.

По мнению Заявителя, требование к участникам закупки об обязательности наличия дилерского соглашения в составе заявки накладывают на участников закупки не предусмотренные законом обязанности, тем самым Заказчик нарушает пункт 4 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В связи с чем, Заявитель просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушения порядка проведения закупочной процедуры.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 03.05.2018 № 05-3766, Ответчиком представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 10.05.2018 представитель Ответчика с доводами жалобы не согласилась, высказалась согласно возражениям АО «ТГК-11» на жалобу ООО УПК «Армаком», отметив следующее.

В соответствии со статьей 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Приказом генерального директора от 24.07.2018 № 403 утверждено

положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «ТГК-11» (далее – Положение о закупках). В соответствии с пунктом 15.8 Положения о закупках организатор закупки вправе устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки о документальном подтверждении соответствия продукции, процессов ее производства, хранения, перевозки и другие, требованиям законодательства РФ.

Кроме этого, приказом от 14.08.2015 №232 утверждена Методика формирования технических заданий для проведения закупочных процедур поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг (далее – Методика). В пункте 4.8.19 Методики установлено требование о том, что если участник закупки не является изготовителем закупаемого товара, то он обязан в составе своей заявки представить дилерское письмо завода-изготовителя. В письме завода-изготовителя должно быть четко указано, что условия будущего договора в части цены и сроков изготовления согласованы.

16.01.2018 на электронной торговой площадке «Росэлторг», а также на сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) опубликовано извещение и закупочная документация по Запросу цен (далее – Документация).

Вскрытие конвертов произведено – 24.01.2018.

При проведении экспертизы предложения участника ООО УПК «Армаком» техническим экспертом, установлено несоответствие участника требованиям пункта 4.4 Технического задания, а именно: в составе заявки Общества отсутствовали документы от производителя предлагаемой продукции (дилерский договор, сертификат, письмо от производителя, иные документы).

В составе заявки ООО УПК «Армаком» представлено письмо от ООО «М-СИСТЕМА», согласно которому ООО «М-СИСТЕМА» является официальным дилером торговых марок MIDEA, KENTATSU, SAKATA и готово поставить продукцию данных марок ООО «УПК «Армаком». Вместе с тем, в предложении участника указаны следующие марки предлагаемого к поставке товара: AKVILON, SMARTWAY, LEBERG и QUATTRO CLIMA.

В адрес Общества посредством ЭТП «Росэлторг» направлен запрос на разъяснение положений заявки и возможное устранение замечаний. В ответ участником закупки ООО УПК «Армаком» представлены документы, аналогичные ранее приложенным к заявке.

На основании пункта 4.4 Технического задания заявка Общества признана не соответствующей требованиям Технического задания, в связи с чем, предложение Заявителя было отклонено.

Представитель Ответчика пояснила, что при составлении Технического

задания, а также в ходе проведения Запроса цен, Организатор торгов руководствовался нормами действующего законодательства Российской Федерации.

На основании изложенного Ответчик просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

3 . Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupku.gov.ru, Комиссией установлено следующее.

Согласно извещению № 31806017333 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 16.01.2018 по 24.01.2018 до 12:00 ч. (время омское).

Дата рассмотрения заявок 24.01.2018 в 12:00 ч. (время омское).

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии по вскрытию конвертов от 24.01.2018 на участие в Запросе цен поступило четыре заявки: ООО УПК «Армаком», ООО «СпецТоргСервис», ООО «ДАСТЭКС», ООО «Инженерные системы».

В соответствии с протоколом заседания Закупочной комиссии по оценке предложений на участие в Запросе цен от 17.04.2018 заявка ООО УПК «Армаком» отклонена.

Уведомлением Омского УФАС России от 03.05.2018 № 05-3766 Запрос цен приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Законом о закупках установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам, осуществляемые отдельными видами юридических лиц.

Приказом генерального директора АО «ТГК-11» № 403 от 24.07.2018 утверждено Положение о закупках, утвержденное решением совета директоров АО «ТГК-11» 18.07.2017 № 286 и размещенное на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupku.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

При этом, положение о закупках в силу статьи 2 Закона о закупках является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

Законодатель наделил заказчика *правом самостоятельно устанавливать требования к претендентам, к составу их заявок, перечень документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям*. Каких-либо требований об установлении в положении о закупках и/или в документации о закупке закрытого перечня документов, представляемых претендентами законодательство Российской Федерации не предусматривает.

Согласно пункту 15.8 Положения о закупках организатор закупки вправе устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки о документальном подтверждении соответствия продукции, процессов ее производства, хранения, перевозки и другие, требованиям законодательства Российской Федерации.

Приказом исполняющего обязанности генерального директора АО «ТГК-11» от 14.08.2015 №232 утверждена Методика. Пунктом 4.8.19 Методики установлено требование о том, что если участник закупки не является изготовителем закупаемого товара, то он обязан *в составе своей заявки представить дилерское письмо завода-изготовителя. В письме завода-изготовителя должно быть четко указано, что условия будущего договора в*

части цены и сроков изготовления согласованы.

Участник закупки в составе заявки на участие в Запросе цен обязан представить: «Иные документы, предусмотренные Техническим заданием» (подпункт 45 пункта 6.2.1 Документации).

Согласно пункту 4.4 Технического задания участник закупки в своем предложении должен указать наименование производителя предлагаемой к поставке продукции. В случае, если участник закупки не является производителем предлагаемой продукции, то в состав своего предложения он должен включить документы от производителя (дилерский договор, сертификат, письмо от производителя, иные документы), подтверждающие его (Участника) полномочия представлять производителя и/или поставлять его продукцию.

В соответствии с пунктом 4.14.2.1 Документации закупочная комиссия осуществляет рассмотрение заявок на участие в закупке и потенциальных участников на предмет их соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации и Документацией, определяет перечень потенциальных участников, допускаемых к дальнейшему участию в закупке.

Согласно пункту 4.14.2.2 Документации в рамках отборочной стадии закупочная комиссия проверяет, в том числе соответствие заявок на участие в закупке требованиям Документации. Проверка соответствия заявок на участие в закупке и самих потенциальных участников закупки осуществляется в соответствии с отборочными критериями, указанными в разделах 5 и 7 Документации.

Из содержания пункта 4.14.2.4 Документации следует, что заявка на участие в закупке должна полностью соответствовать каждому из установленных Документацией требований. Потенциальный участник закупки не допускается закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в случае: не представления требуемых согласно Документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений о потенциальном участнике.

Омским УФАС России установлено, что Обществом в составе заявки на участие в Запросе цен представлено письмо от ООО «М-СИСТЕМА», согласно которому ООО «М-СИСТЕМА» является официальным дилером торговых марок: MIDEA, KENTATSU, SAKATA. Вместе с тем, в коммерческом предложении, приложенном ООО «УПК «Армаком» в составе заявки, указаны следующие марки предлагаемых к поставке товаров: Akvilon, SMARTWAY, Leberg и Quattro Clima.

В рамках отборочной стадии закупочная комиссия может запросить у потенциальных участников закупки разъяснения (уточнения) их заявок на участие в закупке, в порядке, установленном пунктов 4.14.2.6 Документации

(пункт 4.14.2.3 Документации).

В связи с чем, Организатор торгов дважды направлял Обществу запросы на разъяснение положений заявки, с предложением устранить выявленные замечания. Вместе с тем, ООО УПК «Армаком» представлены документы, аналогичные ранее приложенным к заявке на участие в Запросе цен.

Таким образом, Заявитель имел возможность представить недостающие документы, установленные Документацией, но не воспользовался своим правом, в результате чего заявка Общества была отклонена.

Довод Заявителя о том, что АО «ТГК-11» необоснованно установило требование к участникам Запроса цен о представлении в составе заявки документов от производителя (дилерский договор, сертификат, письмо от производителя, иные документы), подтверждающие полномочия участника Запроса цен представлять производителя и/или поставлять его продукцию, не может быть поддержан Комиссией.

По мнению Комиссии, данные требования предъявляются в равной степени ко всем участникам Запроса цен, не ограничивают допуск к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований и не создают преимущественных условий участникам.

Кроме того, данный документ был представлен Заявителем в составе заявки на участие в Запросе цен, вместе с тем, марки товаров, указанные в письме ООО «М-СИСТЕМА», являющегося официальным дилером, не совпадают с марками предлагаемых к поставке Обществом товаров.

Таким образом, АО «ТГК-11» при проведении Запроса цен руководствовалось требованиями Закона о закупках, Положением о закупках, принятым во исполнение указанного закона, Документацией, разработанной на основании закрепленных в Положении о закупках требований к проводимой закупке, которые должным образом были исполнены.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью управление промышленной комплектации «Армаком» на действия акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 11» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку: «Кондиционеры для АО

«ТГК–11» (извещение № 31806017333).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 03.05.2018 № 05-3766.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.