

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-879/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТРАКМАКС» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

30.08.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ТРАКМАКС» б/д б/н (вх. от 26.08.2019 № 150177-ЭП/19) на действия (бездействие) заказчика АО «МОСТРАНСАВТО» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для нужд филиалов АО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31908170165), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ТРАКМАКС» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «МОСТРАНСАВТО» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для нужд филиалов АО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31908170165) (далее – Аукцион, Жалоба).

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.

В соответствии с пунктом 1 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 закупке товаров, работ, услуг АО «МОСТРАНСАВТО», утвержденным приказом генерального директора АО «МОСТРАНСАВТО» от 07.06.2019 № П-140 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке:

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.05.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора: 1 683 912 348,27 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 09.09.2019;
4. Дата окончания рассмотрения первых частей заявок — 13.09.2019;
5. Дата проведения торгов – 16.09.2019;
6. Дата окончания рассмотрения вторых частей заявок — 19.09.2019;
7. Дата подведения итогов Аукционов — 19.09.2019.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком неправомерно укрупнен лот закупки;
2. В Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявки в части указания товарного знака продукции;
3. В техническом задании Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету Аукциона;
4. В проекте договора Документации установлено неправомерно положение об обязанности исполнителя привлекать субподрядчиков из числа субъектов малого и среднего предпринимательства (далее — МСП);
5. В техническом задании Документации неправомерно указаны товары, осуществить поставку которых надлежащим образом не представляется возможным;
6. Положения Документации свидетельствуют о наличии сговора между Заказчиком и ООО «Русские Автобусы —

Группа ГАЗ».

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и документы представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно укрупнен лот закупки, поскольку по результатам Аукциона заключается договор на 3 года, что влечет неправомерное увеличение размера обеспечения заявки и размера обеспечения исполнения договора.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с разделом 7 Положения о закупках Заказчиком установлен запрет на дробление закупок. При этом в соответствии с пунктом 7.1 указанного раздела Положения о закупках под дроблением закупок понимается умышленное уменьшение объема отдельной закупки, начальной (максимальной) цены договора при условии, что Заказчику потребность в таких товарах (работах, услугах) на плановый период заранее известна и не существует препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести одну процедуру для закупки всего объема требуемых товаров (работ, услуг).

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктом 6.1 технического задания Документации (далее — Техническое задание) поставка товара по предмету Аукциона осуществляется исполнителем с момента подписания договора по 31.12.2022 года включительно партиями на основании письменных заявок

Заказчика.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что предмет Аукциона сформирован в соответствии с Законом о закупках, при этом срок действия договора обусловлен, в том числе необходимостью исполнения Заказчиком государственных контрактов по перевозке пассажиров, заключенных сроком на 3 года, а также предотвращением рисков несвоевременного выпуска автобусов на соответствующие маршруты.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы, в Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявки в части указания товарного знака продукции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 12.3.1 Документации участникам Аукциона в составе первой части заявки на участие в Аукционе необходимо представить, в том числе: «конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим абзацем, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации».

Согласно пункту 18 Информационной карты Документации (в редакции размещенной в ЕИС 20.08.2019) первая часть заявки на участие в

Аукционе должна содержать, в том числе: «конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным документацией (по форме 1.2 «Заявка на участие в аукционе в электронной форме» части XIII «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ АУКЦИОНА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», или иной форме по усмотрению участника аукциона в электронной форме) (информацию по форме 1.2 рекомендуется предоставлять в формате *.doc/docx) и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим абзацем, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации.

При этом в согласно форме 1.2 «Заявка на участие в аукционе в электронной форме» Документации участникам Аукционе необходимо указать следующие сведения: «Наименование страны происхождения, производителя товара, торговой марки».

Согласно пункту 21.2 Документации участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе, в том числе в случае непредставления информации, предусмотренной пунктом 12.3.1 Документации или предоставления недостоверной информации.

Таким образом, учитывая положение пункта 21.2 о праве Заказчика отклонять заявки участников Аукционе в случае непредставления информации по пункту 12.3.1, а также учитывая отсутствие в таком пункте Документации положения о праве участника закупки не указывать торговые марки предлагаемых товаров при их отсутствии, участникам Аукциона не представляется возможным определить порядок заполнения первой части заявки на участие в Аукционе в части указания сведений в графе «Наименование страны происхождения, производителя товара, торговой марки» формы 1.2 Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего требования к содержанию заявки на участие в закупке, нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что 28.08.2019 Заказчиком внесены изменения в Документацию в части редактирования формы 1.2 «Заявка на участие в аукционе в электронной форме» Документации. При этом в соответствии Документацией в

редакции от 28.08.2019 участникам Аукциона необходимо указать, в том числе «товарный знак» (при наличии).

1.

1.

3. Согласно доводу Жалобы, а техническом задании Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету Аукциона.

Пунктами 1, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 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.
- требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с пунктом 18 Информационной карты Документации участникам Аукциона в составе первой части заявки необходимо представить сведения о предлагаемом к поставке товаре по форме 1.2 Документации.

Согласно примечанию «*1» к форме 1.2 Документации участникам Аукциона необходимо представить сведения о товаре в соответствии с требованиями Технического задания.

При этом Заказчиком в Техническом задании в качестве требований к характеристикам товара указаны каталожные номера производителя продукции.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что в Документации отсутствуют сведения о производителе продукции, каталог которых используется заказчиком в Техническом задании, а также отсутствуют сведения о технике для которой закупаются запасные части по предмету Аукциона.

Таким образом, в отсутствие вышеуказанных сведений, участникам Аукциона не представляется возможным определить конкретные технические характеристики закупаемых запасных частей, и, как следствие, надлежащим образом сформировать заявку на участие в Аукционе, поскольку одному каталожному номеру может соответствовать различная продукция нескольких производителей.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего в Документации описание характеристик товара по предмету Аукциона в виде каталожных номеров производителя, нарушают пункты 1, 3 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

4. Согласно доводу Жалобы, в проекте договора Документации установлено неправомерно положение об обязанности исполнителя привлекать субподрядчиков из числа субъектов МСП.

Согласно подпункту «в» пункта 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.14 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление № 1352) Закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупке, торгов, иных способов закупки в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом в соответствии пунктом 29 Постановления № 1352 заказчики вправе установить в извещении о закупке, документации о закупке и соответствующем проекте договора требование к участникам закупки о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей)

из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 32 Постановления № 1352 Привлечение к исполнению договора, заключенного по результатам закупки, осуществляемой в соответствии с подпунктом «в» пункта 4 Постановления № 1352, субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства является обязательным условием указанного договора.

В соответствии пунктом 5.4.6 проекта договора Документации (в редакции размещенной в ЕИС 20.08.2019) поставщик обязана привлечь к исполнению Договора субпоставщиков из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в объеме 30% от цены договора, заключаемого по результатам Аукциона.

Вместе с тем, в соответствии с Документацией победителем Аукциона может быть субъектом МСП, следовательно, требование пункта 32 Постановление № 1352 в указанном случае не применимо.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил о наличии технической ошибки в вышеуказанном пункте проекта договора Документации в части отсутствия исключения для победителя Аукциона являющегося субъектом МСП.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, Заказчиком 28.08.2019 внесены изменения в проект договора Документации. При этом в соответствии с обновленной редакцией Документации, пункт 5.4.6 проекта договора имеет следующее содержание: «Привлечь к исполнению Договора субпоставщиков из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в объеме 30% от Цены Договора (в случае если Поставщик является субъектом малого или среднего предпринимательства данный пункт не включается в договор при заключении)».

1.

1.

5. Согласно доводу Жалобы, в техническом задании Документации неправомерно указаны товары, осуществить поставку которых надлежащим образом не представляется возможным, поскольку такие товары могут иметь маркировку отличную от маркировки указанной на упаковке к такому товару.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

В соответствии с пунктом 4 Технического задания установлено: «Поставляемый Товар должен соответствовать всем действующим нормам, правилам, государственным стандартам (ГОСТ), СанПиНам, рекомендациям, изложенным в руководстве по эксплуатации, выданным заводом-изготовителем автотранспортного средства, и иным нормативным правовым актам и документам, действующим на территории Российской Федерации, применяемом для данного вида Товара».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что в соответствии с пунктом 6 ГОСТ Р 53602-2009 «Составные части транспортных средств. Маркировка. Общие технические требования» каталожный номер составной части, формируемый изготовителем составной части, не должен повторяться в течении всего срока выпуска составной части и должен быть уникальным в течении по крайней мере 30 лет. При этом в соответствии с примечанием к указанному пункту ГОСТ, в случае изготовления составной части последовательно несколькими предприятиями наличие маркировки изготовителя конечного изделия является обязательной. Также допускается наличие маркировки на промежуточных этапах, при этом такая маркировка служит лишь дополнительным идентификационным признаком конечного изделия.

Таким образом, согласно пояснениям представителя Заказчика, нанесение на продукцию надлежащей маркировки (каталожного номера) является обязанностью производителя такой продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

1.

1.

6. Согласно доводу Жалобы, Положения Документации свидетельствуют о наличии сговора между Заказчиком и ООО «Русские Автобусы — Группа ГАЗ».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о наличии сговора между Заказчиком и ООО «Русские Автобусы — Группа ГАЗ».

Кроме того, вышеуказанное основание не указано в части 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, не может быть рассмотрено в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «ТРАКМАКС» (ИНН: 7721480772; ОГРН: 1167746307277) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «МОСТРАНСАВТО» (ИНН: 5047227020, ОГРН: 1195081037777) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для нужд филиалов АО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31908170165) обоснованной в части следующих доводов:

- в Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению заявки в части указания товарного знака продукции;
- в техническом задании Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики продукции по предмету Аукциона;

- в проекте договора Документации установлено неправомерно положение об обязанности исполнителя привлекать субподрядчиков из числа субъектов МСП;

1.

1.

2. Признать АО «МОСТРАНСАВТО» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 1, 2, 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «МОСТРАНСАВТО» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 30.08.2019 № 223ФЗ-879/19.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.08.2019 № 223ФЗ-879/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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