

РЕШЕНИЕ

по делу № 14-01-18.1-07/757

«08» декабря 2014 г.

г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: **А.П. Великанова** –
начальника отдела по борьбе с картелями и контролю
торговли;

Членов Комиссии: **Е.С. Донецкова** –
государственного инспектора отдела по борьбе с
картелями и контролю торговли;

Л.В. Огородовой –
государственного инспектора отдела по борьбе с
картелями и контролю торговли,

рассмотрев по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Редметконцентрат» (далее – заявитель) на действия заказчика – ОАО «Центральное конструкторское бюро «Титан» (далее – ОАО «ЦКБ «Титан»; заказчик), при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

с участием в заседании Комиссии представителей:

от заявителя – <...>, по доверенности от 01.12.2014 № 21;

от ОАО «ЦКБ «Титан» – <...>, по доверенности от 05.08.2013
№ 36; <...>, по доверенности от 03.12.2014 № 113,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС) поступила жалоба ООО «Редметконцентрат» (вх. э/п № 3859 от 27.11.2014) на действия заказчика – ОАО «ЦКБ «Титан» при проведении закупки на поставку инструмента для нужд заказчика.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица 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.

Закупка, в ходе которой совершены оспариваемые заявителем действия (бездействие) заказчика, организована и проведена в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках; Закон), в связи с чем жалоба заявителя на действия заказчика, закупочной комиссии подлежит рассмотрению по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 07-22/7884 от 02.12.2014) направлено заявителю по адресу электронной почты sales@redmet.net; организатору закупки – по адресу электронной почты zakupki@cdbtitan.ru. Организатору закупки разъяснена предусмотренная частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обязанность по извещению лиц, подавших заявки на участие в закупке, о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Рассмотрение жалобы заявителя назначено на 04.12.2014, 14 часов 00 минут. Комиссией Волгоградского УФАС объявлен перерыв в заседании до 05.12.2014, 14 часов 00 минут; повторный перерыв – до 08.12.2014, 16 часов 00 минут. Рассмотрение жалобы по существу завершено 08.12.2014, 15 часов 30 минут.

Обжалуемая закупка и её предмет – открытый запрос предложений на поставку инструмента для нужд ОАО «ЦКБ «Титан», лот № 10: «Поставка гранатового абразивного песка для гидроабразивной установки для нужд ОАО «ЦКБ «Титан». Начальная (максимальная) цена договора – 985 900,00 (девятьсот восемьдесят пять тысяч девятьсот) рублей с НДС 18%.

Заказчик – ОАО «Центральное конструкторское бюро «Титан». Запрос предложений проведён на основании Положения о закупках ОАО «ЦКБ «Титан» (утверждённого решением Совета директоров № 1 от 10.12.2012, с последующими изменениями), Плана закупки товаров, работ, услуг на 2014 год (реестровый номер <...>, закупка № 180). Состав закупочной комиссии заказчика утверждён приказом генерального директора ОАО «ЦКБ «Титан» от 10.01.2013 № 4, (с изменениями, внесёнными приказами от 29.03.2013 № 87, от 26.04.2013 № 290, от 21.06.2013 № 1, от 01.04.2014 № 117, от 06.11.2014 № 441).

Извещение о проведении закупки № 31401723259 от 20.11.2014 (далее – извещение) размещено на официальном сайте Российской Федерации 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) 26.11.2014. Срок подачи заявок – с 21.11.2014 по 27.11.2014. Дата вскрытия конвертов и открытия доступа к заявкам – 01.12.2014. Дата рассмотрения, оценки и сопоставления заявок – 04.12.2014.

Из извещения следует, что требования, установленные заказчиком к качеству, техническим характеристикам товара, требования к безопасности,

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, размерам, упаковке, отгрузке товара, определяются в соответствии с Техническим заданием.

Согласно Техническому заданию к лоту № 10, предметом закупки выступает поставка гранатового песка «Р-Гарнет» W80 Mesh, Австралия / упаковка – мешки по 25 кг. Характеристики (параметры): 80 mesh ТУ 3988-001-76245879-2011. Годовая потребность заказчика составляет 32 тонны (квартальная потребность – 8 т.).

Кроме того, в соответствии с разделом 1 Технического задания к лоту № 10, поставщик должен являться производителем или официальным дилером производителя, позволяющим поставителю полноценный технический сервис и сопровождение продукции.

Для участия в процедуре закупки по лоту № 10 представлены заявки от следующих лиц: ЗАО «Р-Гарнет», ООО «Москит-2» Филиал Волгоградский, ООО «Редметконцентр».

Обращаясь в антимонопольный орган с жалобой, заявитель исходил из того, что ТУ 3988-001-76245879-2011, указанные в техническом задании к лоту № 10, разработаны на конкретный материал (продукцию) и собственником названных технических условий является ЗАО «Р-Гарнет». В связи с этим, заявитель полагает, что ссылка в документации на технические условия приводит к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки и предоставлению преимущественных прав на участие в открытом запросе предложений отдельным участникам закупки.

Из жалобы заявителя следует, что ЗАО «Р-Гарнет» является единственным представителем австралийского производителя гранатового песка (GMA Garnet) в Российской Федерации. Таким образом, по мнению заявителя, требование заказчика о полном соответствии гранатового песка техническим условиям ТУ 3988-001-76245879-2011 (включая страну происхождения Австралия) нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заявитель просит выдать предписание о внесении изменений в закупочную документацию, в части исключения ссылки на ТУ 3988-001-76245879-2011, страну происхождения товара, либо о внесении в закупочную документацию изменений в части указания на возможность поставки эквивалента соответствующего товара.

Заказчиком представлены возражения на жалобу ООО «Редметконцентр» (исх. № 14783/юр-30 от 04.12.2014). ОАО «ЦКБ «Титан» считает довод заявителя необоснованным, указывает, что использование гранатового песка ТУ 3988-001-76245879-2011 необходимо для штатной эксплуатации гидроабразивной установки мод. TJ 1500-X3SP. Указанными техническими условиями определены необходимые требования к качеству гранатового песка в части допустимого минерального, химического и фракционного состава, физических свойств и радиационной безопасности. По мнению заказчика, все участники закупки на всех этапах процедуры находились в равных условиях, в связи с чем, ОАО «ЦКБ «Титан» просит признать жалобу необоснованной.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, указанный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг ОАО «ЦКБ «Титан» (является хозяйственным обществом, в уставном капитале которого доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов).

При закупке товаров, работ, услуг ОАО «ЦКБ «Титан» руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки (Положением о закупках ОАО «ЦКБ «Титан»).

При закупке товаров, работ, услуг на ОАО «ЦКБ «Титан» возложена обязанность руководствоваться принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учётом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, помимо конкурса или аукциона в положении о закупке могут быть предусмотрены иные способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно пункту 4.4.1 Положения о закупках, открытый запрос предложений представляет собой способ закупки, при котором осуществляется выбор поставщика (подрядчика, исполнителя), предложившего лучшие условия исполнения договора, в случаях, когда по соображениям экономии времени, усилий, либо вследствие наличия рисков юридического характера, связанных с высокой вероятностью отказа от заключения договора с победителем, проведение иного способа закупки не целесообразно, либо отсутствуют обстоятельства, требующие немедленного проведения закупки у единственного поставщика и сложность продукции или условий ее поставки не допускают проведения понижающего аукциона или запроса цен. Открытый запрос предложений является конкурентным способом закупок (раздел 4 Положения).

2. В соответствии с требованиями технического задания, характеристики закупаемого гранатового песка «Р-Гарнет» W80, Mesh, Австралия, – должны соответствовать характеристикам (параметрам), определённым в технических условиях ТУ 3988-001-76245879-2011.

Кроме того, содержание технического задания свидетельствует о том, что в

качестве требования заказчика к поставщику выступает необходимость являться производителем или официальным дилером производителя.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик обязан руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Наравне с соблюдением указанного принципа, обязанностью заказчика выступает необходимость соблюдения принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Комиссия учитывает правовую позицию Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации, представленную в Постановлении от 28.12.2010 № 11017/10, в соответствии с которой задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупки.

Тем самым, соблюдение баланса интересов всех участников спорных правоотношений в целях достижения принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции, равно как и эффективности при осуществлении закупки, предполагает как обеспечение возможно широкого участия поставщиков, так и оправданный интерес заказчика в связи с определёнными нуждами, которые должны быть удовлетворены путём эффективного использования денежных средств, выступающих источником финансирования закупки.

Вместе с тем, заказчиком, несмотря на неоднократные предложения Комиссии (уведомления от 05.12.2014, 08.12.2014), не обосновано наличие у него потребности в соответствии закупаемого гранатового песка характеристикам (параметрам), определённым именно в технических условиях ТУ 3988-001-76245879-2011, а также не обосновано наличие требования к участникам закупки об обязательном наличии у них статуса производителя или официального дилера производителя.

Напротив, из представленной заказчиком на заседании Комиссии 05.12.2014 выкопировки из руководства по эксплуатации станка Techjet X3 следует, что рекомендуемым гранатовым песком, совместимым с оборудованием, для целей бесперебойной эксплуатации которого закупается товар, выступает «грубый гранатовый абразив с размером частиц 80 меш производства компании Barton Mines».

Комиссией установлено, что рекомендуемый руководством по эксплуатации станка Techjet X3 к применению заказчиком гранатовый песок (абразив) не соответствует требованиям к такому песку, определённым самим заказчиком в документации спорного запроса предложений (выпускается иным

производителем, не по ТУ 3988-001-76245879-2011 и др.), в связи с чем обоснованная потребность заказчика в том гранатовом песке, на закупку которого размещается запрос предложений, для обеспечения наилучшей совместимости с имеющимся оборудованием, отсутствует.

Комиссия при этом учитывает, что указанные в техническом задании документации о закупке технические условия разработаны и утверждены генеральным директором ЗАО «Р-Гарнет» <...> (введены с 01.01.2011).

Заявителем представлены документы (вх. № 10588 от 04.12.2014), в частности письмо Jessica Schetz - представителя компании GMA Garnet Group (производителя гранатового песка W80, Mesh, Австралия по ТУ 3988-001-76245879-2011), а также письмо, подписанное генеральным директором ЗАО «Р-Гарнет» <...> (исх. № 130 от 21.11.2014), из которых следует, что:

- единственным производителем гранатового песка, описанного в документации запроса котировок, выступает компания GMA Garnet Group;
- официальным дилером производителя указанного гранатового песка компании - GMA Garnet Group на российском рынке является ЗАО «Р-Гарнет».

Данные обстоятельства заказчиком также не опровергаются, несмотря на предложения Комиссии (уведомления от 05.12.2014, 08.12.2014).

В силу ч. 1 ст. 8 Конституции Российской Федерации в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Действующее законодательство не устанавливает каких-либо ограничений оборота гранатового песка, требований к наличию у поставщика данного товара статуса производителя либо официального дилера производителя для вступления в правоотношения по поводу купли-продажи (поставки) данного товара.

Установление в совокупности таких жёстких требований к товару, требований к участнику закупки в техническом задании документации запроса предложений, как требование к участнику закупки об обязательном наличии статуса производителя или официального дилера производителя и одновременно соответствия гранатового песка ТУ 3988-001-76245879-2011, влечёт ограничение количества участников закупки и не соответствует природе запроса предложений как конкурентного способа закупки, целям и принципам его проведения, закрепленным в Законе о закупках и Положении о закупках заказчика, равно как и безусловным образом не способствует удовлетворению потребностей заказчика.

Тем самым, включение в техническое задание требований к товару в части соответствия закупаемого гранатового песка характеристикам (параметрам), определённым именно в технических условиях ТУ 3988-001-76245879-2011, а также требования к участникам закупки об обязательном наличии статуса производителя или официального дилера производителя, в данном конкретном случае имеет следствием ограничение количества потенциальных участников закупки, а не описание характеристик товара и требований к поставщику данного товара, способных удовлетворить потребности заказчика с учетом особенностей

осуществляемой им деятельности.

Таким образом, с учетом того обстоятельства, что рынок поставки гранатового песка является конкурентным, требования закупочной документации препятствуют возможности претендовать на заключение договора поставки гранатового песка для нужд ОАО «ЦКБ «Титан» тем добросовестным участникам закупки, которые в полном объеме способны удовлетворить потребность заказчика в соответствующем товаре с необходимыми показателями цены, качества и надежности, однако не являются непосредственными производителем или официальным дилером производителя гранатового песка «Р-Гарнет» W80, Mesh, Австралия, производимого по ТУ 3988-001-76245879-2011, в связи с чем не обеспечивают стимулирование такого участия и не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При данных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

3. В соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, в единой информационной системе при закупке 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 в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона.

Согласно п. 7.2.3 Положения о закупках организатор закупок разрабатывает закупочную документацию и распоряжение о проведении закупки.

Под закупочной документацией (документацией о закупке) понимается комплект документов, содержащий полную информацию о предмете, условиях участия и правилах проведения процедуры закупки, правилах подготовки, оформления и подачи предложения участником процедуры закупки, правилах выбора поставщика, а также об условиях заключаемого по результатам процедуры закупки договора (п. 1 Положения о закупках).

Согласно ч. 8 ст. 4 Закона о закупках, извещение о закупке является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В извещении о закупке, в силу ч. 9 ст. 4 Закона, п. 7.3.2 Положения о закупке, должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) (п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона); срок, место и порядок предоставления документации о закупке, размер, порядок и сроки внесения платы, взимаемой заказчиком за предоставление документации, если такая плата установлена заказчиком, за исключением случаев предоставления документации в форме электронного документа (п. 6 ч. 9 ст. 4 Закона).

Комиссией установлено отсутствие в извещении о проведении закупки сведений о начальной (максимальной) цене договора (цене лота № 10), указанной в п. 7

Технического задания к соответствующему лоту. Кроме того, в извещение не содержит сведений о сроке, месте и порядке предоставления документации о закупке, размере, порядке и сроках внесения платы, взимаемой заказчиком за предоставление документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком требований п. 5, 6 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках.

4. В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 7.2.4 Положения о закупках ОАО «ЦКБ «Титан», в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке (п. 8 ч. 10 ст. 4 Закона);

формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке (п. 10 ч. 10 ст. 4 Закона);

место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки (п. 11 ч. 10 ст. 4 Закона);

критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п. 12 ч. 10 ст. 4 Закона);

порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона).

Вместе с тем, Техническое задание к лоту № 10, отвечающее указанным в п. 1 Положения о закупках признакам закупочной документации, не содержит сведений о порядке, месте, дате начала и дате окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений; о форме, порядке, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке; месте и дате рассмотрения предложений участников запроса предложений и подведения итогов закупки; критериях оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядке оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Принимая во внимание изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком требований п. 8, 10 – 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

5. Учитывая, что согласно п. 1 Положения о закупке, под лотом понимается совокупность закупаемых товаров, работ, услуг, в отношении которых подаётся отдельная Заявка на участие в закупке и заключается отдельный договор, проект договора в отношении предмета закупки по лоту № 10 (гранатовый абразивный песок для гидроабразивной установки), применительно к требованию ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, подлежал опубликованию в единой информационной системе наряду с размещением иной информации о закупке.

Вместе с тем, заказчиком на официальном сайте опубликован проект договора поставки металлопроката, не являющегося предметом оспариваемой закупки. Доказательств наличия в единой информационной системе проекта договора в отношении предмета закупки по лоту № 10 – гранатового абразивного песка для гидроабразивной установки, Комиссией не установлено.

При данных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком ч. 5 ст. 4 Закона о закупках.

6. В соответствии с ч. 20 ст. 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 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, учитывая характер установленных нарушений со стороны заказчика, допущенных им при организации запроса предложений на поставку инструмента для нужд ОАО «ЦКБ «Титан» и выразившихся, в частности, в нарушении принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, принимая во внимание содержание жалобы заявителя, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы ООО «Редметконцентрат», а также о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, об аннулировании запроса предложений № 31401723259 (в части лота № 10).

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Редметконцентрат» на действия заказчика – ОАО «Центральное конструкторское бюро «Титан» при организации открытого запроса предложений № 31401723259 на поставку инструмента для нужд ОАО «ЦКБ «Титан», в части лота № 10 (поставка гранатового абразивного песка для гидроабразивной установки для нужд заказчика), обоснованной.

2. Признать заказчика – ОАО «Центральное конструкторское бюро «Титан» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 5 ст. 4, п. 5, 6 ч. 9 ст. 4, п. 8, 10 – 13 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать заказчику – ОАО «Центральное конструкторское бюро «Титан» обязательное для исполнения предписание, предусмотренное пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации открытого запроса предложений на поставку инструмента для нужд ОАО «ЦКБ «Титан», посредством аннулирования открытого запроса предложений № 31401723259 (в части лота № 10 на поставку гранатового абразивного песка для гидроабразивной установки для нужд заказчика).