

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ВЛАДИМИРСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 53-13-09

e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 033/07/3-970/2020

«20» октября 2020 г. г. Владимир

Постоянно действующая Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия), утвержденная приказом Владимирского УФАС России от 30.12.2011 № 428, в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

<.....>

Членов Комиссии:

<.....>

<.....>

в присутствии представителя заказчика и организатора торгов – Акционерного общества «Газпром газораспределение Владимир» (далее Заказчик, АО «Газпром газораспределение Владимир») <.....>

в отсутствие представителей заявителя Общества с ограниченной ответственностью «АРМАТУРА М» (далее Заявитель, ООО «Арматура М») - извещено;

рассмотрев дело № 033/07/3-970/2020, возбужденное по жалобе ООО «Арматура М» на действия заказчика и организатора торгов – АО «Газпром газораспределение Владимир» при проведении запроса предложений в электронной форме №АС0000439 по отбору организаций для поставки товаров по номенклатурной группе: арматура трубопроводная, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009559359),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступила жалоба ООО «Арматура М» (вх. № 6988 от 09.10.2020) на действия заказчика и организатора торгов – АО «Газпром газораспределение Владимир» при проведении запроса предложений в электронной форме №АС0000439 по

отбору организаций для поставки товаров по номенклатурной группе: арматура трубопроводная, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009559359).

Как следует из жалобы ООО «Арматура М», 07.10.2020 АО «Газпром газораспределение Владимир» разместило документацию запроса предложений в электронной форме №АС0000439 по отбору организаций для поставки товаров по номенклатурной группе: арматура трубопроводная, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009559359).

Заявитель полагает, что описание предмета закупки произведено Заказчиком с нарушением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленным статьей 3 Федерального закона от 18.07.2020 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В связи с поступлением вышеуказанной жалобы, на основании статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Владимирским УФАС России возбуждено дело № 033/07/3-963/2020, рассмотрение жалобы назначено на 16 октября 2020. В дальнейшем номер дела информационной системой «База Решений ФАС России» изменен на 033/07/3-970/2020.

В соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 12 октября 2020 г. Владимирским УФАС России в адрес заказчика АО «Газпром газораспределение Владимир» направлено уведомление о приостановлении закупки в части заключения договора.

Кроме того, информация о поступлении жалобы ООО «Арматура М», а также сведения о дате и времени рассмотрения жалобы размещены на сайте Владимирского УФАС России - <http://vladimir.fas.gov.ru> в разделе «Решения»

Представители Заявителя участия в рассмотрении дела не приняли. ООО «Арматура М» ходатайств о рассмотрении дела в отсутствие своих представителей не заявляло.

Представитель заказчика АО «Газпром газораспределение Владимир» на заседании Комиссии Владимирского УФАС России в обоснование своих действий пояснил, что в соответствии с Законом о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные (а при необходимости, также эксплуатационные) характеристики предмета закупки.

В соответствии с проектными документациями на строительство газораспределительных сетей, прошедших государственную экспертизу Заказчику необходимы краны шаровые, производитель Broen Ballomax. В данном случае выбор конкретного производителя оборудования, являющегося предметом закупки, обусловлен производственной необходимостью соблюдения требований проектных решений и является правомерным, так как неисполнение указанного требования Заказчиком приведет или может привести к невозможности использования построенного объекта газоснабжения по назначению.

Указание в закупочной документации конкретного производителя товара и (или) товарного знака, торговой марки без уточнения возможности поставить эквивалент (аналог) не нарушает норм Закона о закупках. Более того такие действия направлены на определение потребностей Заказчика и выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям заказчика. Как разъяснено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 13.10.2017 № 305-КГ17-8138, в отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд (Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения.

Включение заказчиком в документацию о закупке дополнительных требований о недопустимости замены товара на эквивалент, безусловно, сужает круг потенциальных участников проводимых закупок. Вместе с тем такие действия могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, Закона о закупках лишь в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243).

На основании изложенного выше, АО «Газпром газораспределение Владимир» считает что нарушения в действиях Общества отсутствуют. Кроме того, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана лицом, подавшим заявку на участие в торгах. На момент обращения ООО «Арматура М» с жалобой во Владимирское УФАС России, а именно 09.10.2020 не было подано не одной заявки на участие в закупке, в том числе автором жалобы.

Комиссия Владимирского УФАС России, изучив документы, которые были представлены в материалы дела, приходит к следующему.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 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.

В соответствии с частью 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.

Из части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции следует, что 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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках определено, что 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. 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 № 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 части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Исходя из доводов жалобы, ООО «Арматура М» обжалует действия АО «Газпром газораспределение Владимир» по описанию в техническом задании документации о запросе предложений предмета закупки с указанием на товарный знак без возможности поставки эквивалента, а также требования о соответствии товара определенным техническим условиям.

АО «Газпром газораспределение Владимир» является организацией, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере газоснабжения, следовательно, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг обязано руководствоваться требованиями, установленными Законом о закупках.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность АО «Газпром газораспределение Владимир» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Владимир», утвержденным решением Совета директоров АО «Газпром газораспределение Владимир» от 31.03.2020 протокол № 18 (далее – Положение о закупках).

07 октября 2020 года в единой информационной системе в сфере закупок

www.zakupki.gov.ru (далее ЕИС) и на электронной торговой площадке <http://etp.gpb.ru> АО «Газпром газораспределение Владимир» было опубликовано извещение № 32009559359 и размещена Документация о запросе предложений в электронной форме №АС0000439 по отбору организаций для поставки товаров по номенклатурной группе: арматура трубопроводная, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее Извещение о закупке, Документация о закупке).

Согласно пункту 4 Извещения о закупке предмет договора с указанием количества поставляемого товара и места поставки товара определен в техническом задании.

Согласно пункту 4.1. Документации о закупке техническое задание конкретизирует требования Заказчика к функциональным, техническим, качественным, количественным и прочим характеристикам предмета Закупки. Требования к предмету закупки, изложенные в Техническом задании, обязательны для исполнения Участником.

В Техническом задании Документации в описании закупки указан конкретный товарный знак товара: краны шаровые БРОЕН Балломакс, без возможности поставки товара с аналогичными техническими характеристиками (эквивалента).

В соответствии с подпунктами 2 и 3 пункта 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описаний в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

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. Однако в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

- несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
- закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
- закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
- 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 установлено Комиссией Владимирского УФАС России основанием для включения в техническое задание кранов шаровых конкретной торговой марки «Broen Ballomax» является проектная документация на строительство газопровода высокого давления до ПРГ, ПРГ, распределительный газопровод низкого давления и газопроводы- вводы до границ земельных участков для газоснабжения жилых домов в д. Вежболово Собинского района.

Согласно пункту 2 статьи 8 Федерального закона №116-ФЗ от 21.07.1997 «О промышленной безопасности опасных производственных объектов», отклонения от проектной документации опасного производственного объекта в процессе его строительства, реконструкции, капитального ремонта, а также от документации на техническое перевооружение, капитальный ремонт, консервацию и ликвидацию опасного производственного объекта в процессе его технического перевооружения, консервации и ликвидации не допускаются. Изменения, вносимые в проектную документацию на строительство, реконструкцию опасного производственного объекта, подлежат экспертизе проектной документации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 и Приложением №1 к Федеральному закону №116-ФЗ от 21.07.1997 «О промышленной безопасности опасных производственных объектов», к категории опасных производственных объектов относятся объекты, на которых:

1) получают, используются, перерабатываются, образуются, хранятся, транспортируются, уничтожаются в указанных в приложении 2 к настоящему Федеральному закону количествах опасные вещества следующих видов:

а) воспламеняющиеся вещества - газы, которые при нормальном давлении и в смеси с воздухом становятся воспламеняющимися и температура кипения которых при нормальном давлении составляет 20 градусов Цельсия или ниже;

в) горючие вещества - жидкости, газы, способные самовозгораться, а также возгораться от источника зажигания и самостоятельно гореть после его удаления.

В свою очередь, статья 55 Градостроительного кодекса РФ предполагает выдачу разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, которое представляет собой документ, удостоверяющий, в том числе, соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства проектной документации.

Таким образом, выбор конкретного производителя товара, являющегося предметом закупки, обусловлен производственной необходимостью соблюдения требований проектных решений и является правомерным, так как неисполнение указанного требования Заказчиком приведет или может привести к невозможности использования построенного объекта газоснабжения по назначению.

Указание в Документации о закупке конкретного производителя товара и (или) товарного знака, торговой марки без уточнения возможности поставить

эквивалент (аналог) не нарушает норм Закона о закупках. Более того такие действия направлены на определение потребностей Заказчика и выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям заказчика.

Поскольку Заказчик установил требования к товару конкретного производителя, указание о соответствии данного товара техническим условиям завода-изготовителя продукции не ограничивает числа потенциальных участников закупки.

Согласно представленных АО «Газпром газораспределение Владимир» коммерческих предложений, а также мониторинга Комиссией Владимирского УФАС интернет-сайтов, продукция «Broen Ballomax» относится к товару, реализуемому на конкурентном рынке.

Таким образом, Комиссия Владимирского УФАС России не усматривает в действиях Заказчика признаков нарушения Закона о защите конкуренции, выразившихся в сокращении числа потенциальных участников закупки способных предложить к поставке аналогичный по характеристикам товар, но другой марки.

Согласно пункту 7 Извещения о закупке документация о закупке в электронной форме предоставляется на сайте электронной площадки в сети Интернет. Документация о закупке в бумажной форме предоставляется по адресу: 600017, г. Владимир, ул. Краснознаменная, д. 3, каб. 225.

В соответствии с пунктом 2.2 Документации о закупке Документация и Извещение размещаются на сайте ЕИС и сайте Электронной площадки в порядке и сроки, установленные Положением о закупке. Документация доступна для ознакомления на сайте ЕИС и сайте Электронной площадки без взимания платы.

В пункте 11 Извещения о закупке указано следующее:

Заявка на участие в Закупке подается в форме электронных документов через сайт электронной площадки.

Дата и время начала приема Заявок на участие в Закупке: «07» октября 2020 года с момента публикации Документации и Извещения на сайте электронной площадки.

Дата окончания приема Заявок на участие в Закупке: «15» октября 2020 года 11:59 (время московское).

Аналогичные правила подачи заявок изложены в Информационной карте Документации о закупке.

Согласно частей 2, 3 ст. 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке. В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три

рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 2.4 Документации о закупке установлен порядок направления запроса на разъяснение положений извещения о проведении аукциона в электронной форме, порядок предоставления таких разъяснений. Так, любой потенциальный Участник Закупки вправе направить Заказчику запрос о разъяснении положений настоящей Документации посредством функционала Электронной площадки. Заказчик вправе не предоставлять разъяснения на запросы, поступившие с нарушением порядка, предусмотренного настоящим пунктом. В течение 3 (трех) рабочих дней со дня поступления указанного запроса Заказчик предоставляет разъяснения положений настоящей Документации, если указанный Запрос поступил к Заказчику у Закупки не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания подачи Заявок на участие в Закупке, указанного в п. 3.14 настоящей Документации. Срок ответа на Запрос Участника о разъяснении Документации начинается течь с момента его получения Заказчиком. Заказчик размещает ответ с указанием предмета Запроса (без указания источника Запроса) на сайте Электронной площадки и на сайте ЕИС.

08.10.2020 ООО «Арматура М» направило Заказчику запрос о разъяснении документации.

09.10.2020 Заказчиком в единой информационной системе размещены разъяснения документации.

Таким образом, порядок предоставления разъяснения положений документации, установленный законодательством о закупках и Документацией о закупке, Заказчиком не нарушен.

ООО «Арматура М» обратилось во Владимирское УФАС России с жалобой на действия АО «Газпром газораспределение Владимир» 09.10.2020.

Согласно скриншоту личного кабинета на сайте электронной торговой площадки, представленному АО «Газпром газораспределение Владимир», по состоянию на 09.10.2020 заявок на участие в запросе предложений подано не было. Таким образом, ООО «Арматура М» на момент подачи жалобы во Владимирское УФАС России заявку на участие в данной закупке не подало.

По правилам части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции может быть подана:

- во всех случаях – непосредственно участниками закупки;
- в случаях, если такое обращение связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах – лицами, чьи права и законные интересы затронуты.

Однако установлено, что ООО «Арматура М» на момент подачи жалобы во Владимирское УФАС заявку на участие в данной закупке не подавало. Доводы его жалобы не связаны с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении запроса предложений в

электронной форме, порядка подачи заявок на участие в запросе предложений в электронной форме.

Вместе с тем, Комиссия Владимирского УФАС России полагает, что доводы Заявителя несостоятельны, так как обжалуемые положения Документации о закупке не являются требованиями, препятствующими подачи заявки участниками закупки, не сокращают число участников и не ограничивают их конкуренцию, следовательно, не противоречат принципам равноправия и справедливости, установленными пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При изложенных обстоятельствах, Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу о том, что жалоба ООО «Арматура М» является необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «АРМАТУРА М» (127473, г. Москва, ул. Краснопролетарская, д.16, стр. 1, пом. II, эт.3, ком.20, ИНН 7707419159) на действия Акционерного общества «Газпром газораспределение Владимир» (600017, Владимирская область, г. Владимир, ул. Краснознаменная, д. 3, ОГРН 1023301461810, ИНН 3328101380) при проведении запроса предложений в электронной форме №АС0000439 по отбору организаций для поставки товаров по номенклатурной группе: арматура трубопроводная, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009559359), необоснованной.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.