

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-872/2019

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск

24 июня 2019

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее по тексту – Комиссия) в составе:

<...>

в присутствии:

представителя заявителя, общества с ограниченной ответственностью «Энергия Дальнего Востока», <...>, представителя по доверенности б/н от 21.06.2019 г.

представителя заказчика, акционерного общества «Акционерная компания «Железные дороги Якутии» <...>, представителя по доверенности № 10 от 01.01.2019 г.,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Энергия Дальнего Востока» (далее – ООО «Энергия-ДВ», заявитель) на действия (бездействие) заказчика акционерного общества «Акционерная компания «Железные дороги Якутии», (далее – АО «АК «ЖДЯ», заказчик), при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки ГСМ (извещение № 31907956470), нарушающие законодательство о закупках,

у с т а н о в и л а:

17 июня 2019 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «Энергия-ДВ» на действия (бездействие) заказчика АО «АК «ЖДЯ» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки ГСМ (извещение № 31907956470), нарушающие законодательство о закупках.

Из содержания жалобы следует, что заказчик в документации о закупке указал конкретные наименования товаров, содержащие ссылки на торговые марки и производителей, которые ограничивают конкуренцию для участников в данной закупке. В данном случае возможно произвести описание товара без ссылки на товарный знак, поскольку несколько производителей выпускают аналогичный товар, имеющий определенные характеристики, например вязкость и т.п.

На рассмотрении жалобы по существу представитель заказчика возразил по доводам жалобы и пояснил, что 18.06.2019 г. по результатам рассмотрения поступивших заявок отклонены предложения всех трех участников закупки, в том числе отклонена заявка ООО «Энергия-ДВ», закупка признана несостоявшейся. Причины отказа участникам в допуске к оценке и сопоставления заявок не связаны с товарным знаком, фирменным наименованием товара, что указано в протоколе № 2 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок от 18.06.2019. В перечне и

требованиях к поставляемому товару отсутствует запрет о поставке аналогичного товара (эквивалента). Представитель заказчика дополнительно пояснил, что поставка эквивалента возможна, и заказчик не отклонял заявки участников закупки, если в заявке были указаны эквиваленты к товарам, указанным в приложении №1 документации о закупке.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к следующим выводам.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

АО «АК «ЖДЯ» провело обжалуемую закупку в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Акционерная компания «Железные дороги Якутии», утвержденным решением Совета директоров АО «АК «ЖДЯ» от 21.12.2018 г. №6/6 (далее – Положение).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Как следует из материалов дела, 05.06.2019 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907956470, закупочная документация о проведении открытого запроса предложений №123.06-19, утвержденная первым заместителем директора АО «АК «ЖДЯ» В.Ю. Магдич от 05.06.2019 г., проект договора.

Предмет заключаемого по результатам закупки договора – поставка ГСМ. Начальная (максимальная) цена договора составляет 1 750 000 рублей с учетом НДС.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 учетом 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.

Аналогичные требования установлены и в Положении (пункт 1.2.3).

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона;

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Положением АО «АК «ЖДЯ», регламентирующим закупочную деятельность заказчика, предусмотрен способ закупки путем проведения открытого запроса предложений (подпункт 3 пункта 1.3.1) и порядок его проведения (пункт 4).

В соответствии с буквальным толкованием части 6.1 статьи 3 Закона о закупках указание на товарный знак без использования слов «(или эквивалент)» разрешается использовать в случаях, указанных в абзацах а), б), в), г) пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Пунктом 1 документации о закупке определено, что установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, указаны в приложении №1 к настоящей документации (перечень и требования к поставляемому товару).

В приложении №1 документации о закупке по позициям 11, 14 указаны «Масло моторное Mobil Super 3000 5W40 208L» и «Масло моторное TOTAL TP MAX 10W40 208L», с указанием на товарные знаки «Mobil Super» и «TOTAL» соответственно.

Из пояснений заказчика следует, что 18.06.2019 г. по результатам рассмотрения поступивших заявок отклонены предложения всех трех участников закупки, в том числе отклонена заявка ООО «Энергия-ДВ» по следующим причинам: превышение начальной (максимальной) цены товара; представлены паспорта с истекшим сроком действия на товары: смазка ЖРО, смазка ЖТ-79Л, Mobil Super 3000 5W40, масло моторное универсальное минеральное SAE 10W30 API SJ/CF.

Представитель заказчика дополнительно добавил, что допускается поставка эквивалента по позициям 11, 14 приложения № 1 документации о закупке.

На рассмотрении жалобы по существу представитель ООО «Энергия-ДВ» пояснил, что в заявке по позициям 11, 14 указал необходимые заказчику товары конкретных производителей, что и повлекло превышение начальной (максимальной) цены, хотя у заявителя имелась возможность поставить более дешевый эквивалент.

Таким образом, действия заказчика по не использованию слов «(или эквивалент)» при указании в описании предмета закупки на конкретный товарный знак ввели участников закупки в заблуждение, поскольку участники закупки, не полагавшие о наличии возможности поставки эквивалента, были вынуждены указать в своих заявках товар, определенный согласно приложению №1 документации о закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, действия заказчика противоречат пункту 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают положения пункта 3 части 6.1 статьи 3, пункта 15 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.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Энергия-ДВ» на действия (бездействие) заказчика АО «АК «ЖДЯ» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки ГСМ (извещение № 31907956470) обоснованной;
2. Признать заказчика АО «Теплоэнергосервис» нарушившим пункт 3 части 6.1 статьи 3, пункт 15 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) материалы дела от № 014/07/3-872/2019 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.