

Исх. №АЯ-04/1206 от 03.02.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика МУП «Водоканал» - <...> – (должностное лицо) (доверенность №34-0/29758 от 30.11.2020 г.), <...> – (должностное лицо) (доверенность №34-0/29457 от 30.11.2020 г.), в присутствии представителя заявителя ООО «ДИАРМ» - <...> – (должностное лицо) (доверенность №3 от 22.01.2021 г.), рассмотрев жалобу ООО «ДИАРМ» (вх. №608/ж от 20.01.2021 г.) на действия заказчика МУП «Водоканал» при проведении закупки №32109884593 на предмет: «Поставка поворотных затворов»

УСТАНОВИЛА:

Дата размещения текущей редакции извещения о проведении закупки №32109884593 в Единой информационной системе - 13.01.2021 года.

Способ проведения закупки - Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Объект закупки - «Поставка поворотных затворов для обеспечения нужд МУП «Водоканал»

Заказчик – МУНИЦИПАЛЬНОЕ УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ГОРОДА КАЗАНИ "ВОДОКАНАЛ".

Начальная (максимальная) цена договора — 13 588 997,00 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «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;

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 N 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 абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Комиссия по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия

заказчика, а также позиции заказчика, изучив представленные сторонами материалы, приходит к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее – Положение о закупке).

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.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП г. Казани "ВОДОКАНАЛ" (далее – Положение), утвержденным директором МУП "ВОДОКАНАЛ" 25.11.2020г., а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Относительно довода заявителя об установлении Заказчиком требования о поставке поворотных затворов конкретных производителей.

В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 3 Закона о закупках Конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий, а именно:

- описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с положениями части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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 описании 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.

В техническом задании аукционной документации заказчиком было установлено следующее требование к поставляемым товарам по всем позициям технического задания, а именно указаны затворы конкретных производителей без сопровождения слова «эквивалент»:

Поворотный затвор	Затвор поворотный фланцевый ВАГ-Арматурен (VAG) или Хавле (Hawle) или АВК (AVK International) или АСК(Keulahuette GmbH)
-------------------	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Согласно представленным пояснениям Заказчика, указание 4 конкретных производителей затворов обеспечивало наиболее точное и четкое описание характеристик товаров, требуемых Заказчику. В ходе заседания Комиссии представители пояснили, что закупка осуществлялась в целях плановой замены установленных затворов в целях обеспечения взаимодействия с оборудованием, используемым Заказчиком для сохранения качества и надежности оказываемых услуг.

По мнению Заказчика, отсутствие слова «эквивалент» в описании объекта закупки не выходило за рамки требований Закона о закупках, так как в техническом задании были отражены четыре марки производителей, являющихся эквивалентными между собой.

Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 N925 "О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых

российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами" установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее - приоритет).

В соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства от 16.09.2016 N925 при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения аукциона или иным способом, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на "шаг", установленный в документации о закупке, в случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора.

В соответствии с пунктом 8 Постановления Правительства от 16.09.2016 N925 Приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.

В ходе анализа указанных Заказчиком в техническом задании производителей затворов установлено, что производителем товаров ВАГ-Арматурен (VAG) является Германия, Хавле (Hawle) - Австрия, АВК (AVK International) - Дания, АСК (Keulahuette GmbH) - Германия, то есть страны, не входящие в ЕАЭС и не российского происхождения.

Таким образом, установление в техническом задании затворов производителей, не являющихся товарами российского происхождения и территорий государств - участников Евразийского экономического союза (ЕАЭС), привело к невозможности применения Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 N 925 "О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами", указывающего на обязанность Заказчиков устанавливать приоритет товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами при закупках любых товаров, закупаемых по Закону N223-ФЗ, что как следствие, ведет к ограничению стимулирования национального режима закупок в целях реализации положений пункта 1 части 8 статьи 3 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Требование пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, обязывающее в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак указывать слово "(или эквивалент)" было Заказчиком не соблюдено и привело к тому, что потенциальные участники, предлагающие к поставке товары с аналогичными

функциональными (потребительскими свойствами), техническими и качественными характеристиками, не смогли заявиться на участие в закупке.

В обоснование изложенного Заказчиком не было представлено доказательств и документов, подтверждающих, что качественные и технические характеристики задвижек VAG-Арматурен (VAG), Хавле (Hawle), AVK (AVK International), ASK (Keulahuffe GmbH) являются улучшенными по сравнению с продукцией иных производителей.

В аукционной документации отсутствовало соответствующее обоснование включения в описание предмета закупки товарных знаков конкретных товаропроизводителей в связи необходимостью совместимости и взаимодействия с товарами, используемыми Заказчиком.

В документации отсутствовало должное обоснование того, что именно затворы указанных в техническом задании производителей влияют на качество самого процесса работы оборудования Заказчика.

Заказчик в рассматриваемом случае указал на опыт работы с определенным товаром, что не является основанием невозможности использования эквивалентов. Должного обоснования невозможности применения эквивалентных товаров, Заказчиком в документации указано не было, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о допущении нарушения Заказчиком части 6.1 статьи 3, пункта 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках при указании поворотных затворов конкретных товаропроизводителей в техническом задании.

Довод заявителя признан обоснованным.

Относительно довода заявителя о неправомерном установлении Заказчиком требования о регистрации затвора на официальном сайте GSK и наличии соответствующего сертификата GSK.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на

приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В техническом задании аукционной документации заказчиком было установлено следующее требование к поставляемым товарам по всем позициям технического задания, а именно, требование о регистрации производителя затвора на сайте GSK и наличии соответствующего сертификата GSK:

Поворотный затвор	Производитель затвора зарегистрирован на официальном сайте GSK (Сайт: http://www.gsk-online.de/en/start.html), как участник со
-------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

знаком качества (Members with Quality Marks) Ассоциации по обеспечению качественной защиты от коррозии (GSK) и имеет сертификат GSK.

Согласно пояснениям Заказчика Ассоциация по обеспечению качественной защиты от коррозии (Gütegemeinschaft Schwerer Korrosionsschutz - GSK) является международной отраслевой сетью компании, работающей в сфере производства оборудования для сетей питьевой воды, сточных вод, предусматривающий контроль качества в четыре этапа: контроль толщины эпоксидного порошкового покрытия, тест на ударную прочность, тест на адгезию, тест на подслоиную коррозию.

Согласно доводам заявителя указанная система сертификации не зарегистрирована в реестре зарегистрированных систем добровольной сертификации Росстандарта Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии, что исключает возможность участия в закупке участников – российских производителей, качество продукции которых также может подтверждаться сертификатами, выданными в соответствии с требованиями отечественных стандартов.

Вместе с тем, Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам анализа приходит к выводу о неправомерности установления требования о наличии соответствующего сертификата GSK в силу следующего.

Ассоциация GSK не является монополистом на оказываемом рынке услуг сертификации защиты от коррозии, учитывая, факт наличия ряда национальных и международных документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований антикоррозийной защиты (ГОСТ 21.402-83, ГОСТ 21.513-83, ГОСТ 9.302-88, ISO 12944, ГОСТ 9.602-2016, ИСО 8501-1:1988(P), ГОСТ 9.402-80 и т.д.) и ряда организаций, оказывающих услуги сертификации (например, такие, как Ассоциация содействия в реализации инновационных программ в области противокоррозионной защиты и технической диагностики «СОПКОР»).

Установленное требование о наличии сертификата GSK обеспечивает неконкурентное преимущество тем участникам, которые сотрудничали с указанной организацией, и имеют соответствующий сертификат на производителей марок, указанных в техническом задании.

GSK является европейской зарегистрированной ассоциацией (Германия), что как следствие, также привело к невозможности применения преференций приоритета товаров российского происхождения в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 N №925, учитывая, что сертификаты качества GSK имеет производитель «Хавле», указанный в аукционной документации Заказчика.

Кроме того, установленное требование к участнику не может быть применено в равной степени ко всем участникам закупки, поскольку участник закупки, не имеющий соответствующий сертификат GSK будет попросту отклонен от участия в

торгах.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки до заключения договора соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Подобными действиями заказчик может ограничить число участников закупки, так как отсутствие вышеуказанного документа в составе заявки, подтверждающего сертификацию товара у определенной организации, а именно GSK, не свидетельствует о невозможности исполнить договор.

Комиссия приходит к выводу, что устанавливаемые Заказчиком в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, должны в равной степени применяться ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Действия заказчика не обеспечивают равные права и возможности для участников закупки и не отвечают целям информационной открытости.

Таким образом, довод заявителя признан обоснованным.

Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 1, части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании выявленных нарушений, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания об устранении нарушений действующего законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ДИАРМ» (вх. №608/ж от 20.01.2021 г.) на действия заказчика МУП «Водоканал» при проведении закупки №32109884593 на предмет: «Поставка поворотных затворов» обоснованной.

Признать заказчика МУП «Водоканал» нарушившим требования части 1 статьи 1, части 1 статьи 3, части 6.1 статьи 3, пунктов 1, 15 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заказчику МУП «Водоканал» выдать предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии:
Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)