

РЕШЕНИЕ № 064/07/3-1021/2020

о признании жалобы обоснованной

31 июля 2020 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

1. • заместитель руководителя управления,
председатель Комиссии;
2. • начальник отдела контроля обязательных
процедур, член Комиссии;
3. • ведущий специалист – эксперт отдела контроля
обязательных процедур, член Комиссии,

в присутствии ООО «Альянс» - Хуцишвили Г.Г. (доверенность № 1 от 20.07.2020), АО «Газпром газораспределение Саратовская область» - Кисин А.А. (доверенность № 02/30 от 09.01.2020), Вахлаевой Е.В. (доверенность № 01/2020 от 31.12.2020), рассмотрев жалобу ООО «Альянс» на действия заказчика АО «Газпром газораспределение Саратовская область» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку товаров по номенклатурной группе «Трубы стальные» (Извещение №32009264627), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО «Альянс» на действия заказчика АО «Газпром газораспределение Саратовская область» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку товаров по номенклатурной группе «Трубы стальные» (Извещение №32009264627), (далее – Запрос предложений).

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 ч. 3 ст. 2 Закона о

закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При этом, согласно ч. 2 ст. 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 Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ и услуг АО «Газпром газораспределение Саратовская область» (далее – Положение о закупках).

В соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, при закупке в единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> (далее - Единая информационная система) 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, за исключением случаев, предусмотренных ч. 15 и 16 ст. 4 Закона о закупках.

23.06.2020 в Единой информационной системе было размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация). Начальная (максимальная) цена – 8 786 045,01 рублей.

Согласно данным ЕИС Запрос предложений проводился на право заключения договора поставки товаров по номенклатурной группе «Трубы стальные».

Из жалобы следует, что Заказчик в Техническом задании в отношении предмета закупки № 10 «труба стальная электросварная прямошовная 57*3,5 мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС» установил требование: «Трубы стальные, изготовленные по ГОСТ 10704-91, с наружным двухслойным покрытием весьма усиленного типа (НПЭПк-2/2ВУС) из экструдированного полиэтилена по ТУ 1390-005-26704661-2010». По мнению Заявителя разработчиком ТУ 1390-005-26704661-2010 является ЗАО «ИЗОПАЙП» и согласно п.10 формы 3 Документации установлено, что аналоги не допускаются.

Согласно ч. 6 ст. 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

Согласно п. 2 ч. 1 ст.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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен п. 1.1.3 Положения о закупках.

В соответствии с п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак должен 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.

Согласно п. 11.1.8 Положения о закупках участник закупки подает заявку на участие в запросе предложений в электронной форме в соответствии с требованиями к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений, указанным в Документации о запросе предложений, в соответствии с требованиями п. 6.5 Положения

Согласно п. 6.5 Положения о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к форме, содержанию, оформлению и составу заявки на участие в конкурентной закупке, указанным в документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупках.

В соответствии с п. 2.3.1.1 участник должен подготовить Заявку в строгом соответствии с требованиями Документации таким образом, чтобы Заявка не содержала никаких условий, противоречащих требованиям Документации.

Согласно п. 4.1 Документации Техническое задание, включая ведомость на поставку товара, предмет и условия закупки, представлены отдельным томом (томами) к Документации. Техническое задание конкретизирует требования Заказчика к функциональным, техническим, качественным, количественным и прочим характеристикам предмета Закупки. Требования к предмету закупки, изложенные в Техническом задании, обязательны к исполнению Участником.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия установила, что по предмету № 10 Технического задания «Труба стальная электросварная прямошовная 57x3.5мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС» установлено требование: «Трубы стальные, изготовленные по ГОСТ 10704-91, с наружным двухслойным покрытием весьма усиленного типа (НПЭПк-2/2ВУС) из экструдированного полиэтилена по ТУ 1390-005-26704661-2010». Вместе с тем, согласно п. 10 формы 3 Документации о Запросе предложение установлено, что эквивалент не допускается.

Из пояснения Заказчика следует, что указание в Документации Запроса предложений технических требований к товару № 10 «труба стальная электросварная прямошовная 57*3.5 мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС», в том числе указание ТУ 1390-005-26704661-2010, направлены на определение потребностей Заказчика и выявление товара, подлежащего к поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям Заказчика, что не запрещено законодательством.

Кроме того, Заказчик пояснил, что установленные требования к товару, а именно указание ТУ 1390-005-26704661-2010, обусловлены исполнением договора со сторонним лицом на газификацию объекта капитального вложения, проектной документацией которого применяется именно «труба стальная электросварная прямошовная 57*3,5 мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС» и закупка указанной трубы осуществляется в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, а именно: в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком. Указанные параметры поставляемого товара являются принципиально важными и необходимыми для качественного выполнения работ в сфере профессиональной деятельности АО «Газпром газораспределение Саратовская область».

Поскольку товар, установленный в п.10 Технического задания «труба стальная электросварная прямошовная 57*3,5 мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС» и его технические характеристики обусловлены исполнением договора Заказчика со сторонним лицом на газификацию объекта капитального вложения, проектной документацией, предусматривающим, применения указанной трубы, а так же, учитывая, что в случае применения аналога произойдет несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимо обеспечить взаимодействие таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат п. 2 ч. 1 ст.3 и ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

По мнению Заявителя пп. «з» п. 1.4.2 Документации, устанавливающий требования к включению в состав заявки следующих документов: свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) - если участник не является изготовителем или дилером предлагаемого им товара (ее части); дилерское соглашение (дилерский договор) – если участник является официальным дилером, ограничивает возможность участников закупки подать заявку в соответствии с требованиями Документации, поскольку зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя (дилера).

Согласно пп. «з» п. 1.4.2 Документации в состав заявки включаются следующие документы:

- свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) - если участник не является изготовителем или дилером предлагаемого им товара (ее части). Свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) должно соответствовать установленной Документацией форме (форма 9), и подписано предприятием-изготовителем либо дилером. Если свидетельство подписано дилером, необходимо подтвердить его полномочия на выдачу данного свидетельства, приложив копию дилерского соглашения (дилерского договора).

- дилерское соглашение (дилерский договор) – если участник является официальным дилером. Лицо, подписавшее форму 9, принимает на себя обязательства по поставке Товара в адрес участника в случае избрания участника победителем закупки и приобретает статус соисполнителя с момента подачи заявки на участие в закупке.

Требования п. 1.3.6 Документации на лицо, подписавшее форму 9, не распространяются. Участник, в отношении которого установлена обязанность предоставления свидетельства предприятия-изготовителя (дилера), вправе

вместо формы 9 представить копию договора с изготовителем либо дилером предлагаемого им Товара. Указанный договор должен содержать все условия, перечисленные в форме 9. Представленные участником в составе заявки договоры/соглашения должны быть действующими на момент заключения договора по результатам закупки и содержать сведения о предмете договора. Участник в составе заявки должен представить копии документов, подтверждающих правопреемство лица, подписавшего форму 9 и (или) заключившего дилерское соглашение (дилерский договор), если в отношении данного лица была осуществлена процедура реорганизации либо лицо было переименовано (копия выписки из ЕГРЮЛ реорганизованного и вновь созданного либо переименованного лица).

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия установила, что участник конкурентного конкурсного отбора может не являться производителем товара по предмету открытого конкурентного отбора и не иметь договорных отношений с производителем такого товара, при этом осуществлять поставки товара надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, не обладая документально подтвержденным правом поставки такого оборудования.

Согласно позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации, указанной в обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, от 16.05.2018, установленные Заказчиком требования, не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что установленные в пп. «з» п. 1.4.2 Документации требования нарушают п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках и п. 1.1.3 Положения о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альянс» на действия заказчика АО «Газпром газораспределение Саратовская область» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку товаров по

номенклатурной группе «Трубы стальные» (Извещение № 32009264627) обоснованной.

2. Выдать АО «Газпром газораспределение Саратовская область» предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: