

РЕШЕНИЕ

«20» декабря 2018 года
г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению жалоб в составе:

/...../ /...../
/...../ /...../
/...../ /...../

в присутствии до объявленного перерыва: представителя организатора торгов – АО «Калугаприбор» /...../ (паспорт <...> доверенность), директора ООО «ЯСК» /...../ (паспорт),

в отсутствии после объявленного перерыва: представителей АО «Калугаприбор», ООО «ЯСК»,

рассмотрев жалобу № 02-64т/2018 ООО «ЯСК» на действия организатора торгов, комиссии организатора торгов – АО «Калугаприбор» при проведении запроса котировок в электронной форме (номер извещения на официальном сайте 31807135583), предметом которого является поставка материалов лакокрасочных,

УСТАНОВИЛА:

11.12.2018г. в адрес Калужского УФАС России поступила жалоба ООО «ЯСК» на действия организатора торгов, комиссии организатора торгов – АО «Калугаприбор» при проведении запроса котировок в электронной форме (номер извещения на официальном сайте 31807135583), предметом которого является поставка материалов лакокрасочных.

По мнению заявителя, организатором торгов нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившиеся в необоснованном допуске к участию в закупке заявки ООО «ЯСК», а также неправомерном включении в описание объекта закупки наименования производителя товаров.

АО «Калугаприбор» представлены возражения по существу жалобы заявителя, в которых указывается на законность действий организатора торгов.

Полно и всесторонне исследовав обстоятельства и документы,

представленные в материалы дел, оценив их в соответствии с действующим законодательством, а также заслушав лиц, участвующих в рассмотрении указанного дела, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

1. Пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ установлено, что указанный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупке. Положение о закупке должно 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.

Единое Положение о закупках Государственной корпорации «Ростех» (в редакции с изменениями, утвержденными решениями Наблюдательного совета Государственной корпорации «Ростех» от 25 июня 2018г. № 5) утверждено Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18 марта 2015 г. № 2) (далее по тексту - ЕПоЗ), было размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru; далее также официальный сайт) 10.07.2018г.

12.11.2018г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее также официальный сайт, ЕИС) опубликовано извещение о проведении запроса котировок в электронной форме №31807135583 предметом которого является поставка материалов лакокрасочных.

Согласно извещению о проведении запроса котировок в электронной форме дата и время окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок – 20.11.2018 в 16:30.

В соответствии с протоколом №31807135583-1 от 22.11.2018г. на участие в вышеуказанном запросе котировок было подано 3 заявки, в том числе заявка ООО «ЯСК», которая заняла первое место в ранжировке с предложенной ценой договора: 756 083, 56 рублей, с объемом поставляемой продукции:

3459, 2 кг, сроком исполнения договора: в соответствии с пунктом 1.2 договора.

2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы, в частности: 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 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «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.

Исходя из части 17 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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;

2) 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;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) 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;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу части 9 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участнику закупки предоставлено право обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

3. Согласно доводам жалобы ООО «ЯСК», Заявка Общества была необоснованно допущена к участию в закупке.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 8 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки,

должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ установлено, что 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 Разделе II Технического задания на поставку материалов лакокрасочных для нужд АО «Калугаприбор», являющегося Приложением № 2 к договору поставки (Спецификация), Заказчиком установлены требования к техническим характеристикам, потребительским свойствам, требования к упаковке, безопасности. Большинство пунктов необходимых лакокрасочных товаров имеет указание на требуемый размер упаковки (фасовки).

В соответствии с Пунктом 13 Информационной карты Заказчиком установлены требования к описанию продукции, а именно необходимо согласие (декларация) участника процедуры закупки на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, указанных в извещении, без направления участником процедуры закупки собственных предложений – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.3.

В соответствии с подпунктом 4.12.2 пункта 4.12 Извещения об осуществлении закупки установлено, что в рамках рассмотрения заявок (отборочной стадии) ЗК принимает решение о признании заявок соответствующими либо не соответствующими требованиям извещения на основании установленных в п. 27 информационной карты измеряемых критериев отбора.

В пункте 27 Информационной карты установлено, что критерием отбора заявок является, в том числе, соблюдение описания продукции, предлагаемой к поставке, требованиям, установленным в подразделе 4.6., пункте 13 информационной карты и в форме подраздела 7.3.

В соответствии с подпунктами 4.6.2 и 4.6.6 пункта 4.6 Извещения об осуществлении закупки установлены требования к описанию продукции, а именно:

- при описании продукции участник процедуры закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям извещения в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

- нарушение участником процедуры закупки требований к описанию продукции, установленных настоящим подразделом и п. 13 информационной карты, является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Аналогичные требования к проверке и допуску в отношении каждой заявки содержит и Единое положение о закупке ГК «Ростех».

Так, согласно п. 4.12.8. извещения об осуществлении закупки и п. 15.8.4. ЕПОЗ в ходе проведения процедуры рассмотрения заявок (отборочной стадии) ЗК в отношении каждой поступившей заявки осуществляет следующие действия:

(1) проверку состава и содержания заявки на соответствие требованиям документации о закупке;

(2) проверку участника процедуры закупки (в том числе всех лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки) на соответствие требованиям, установленным документации о закупке;

(3) проверку соответствия предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в документации о закупке;

(4) проверку соблюдения порядка описания продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке, на соответствие требованиям, установленным в документации о закупке.

В соответствии с п. 4.12.9 извещения об осуществлении закупки и 15.8.5. ЕПОЗ ЗК отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

(1) непредставление в составе заявки документов и сведений,

предусмотренных документацией о закупке; нарушение требований документации о закупке к содержанию заявки; не допускается отказ в допуске участнику закупки за непредставление документа, предусмотренного подп. 12.6.9(10), 12.6.10(9) Положения, в случае проведения закупки согласно подп. 19.16.3(1) Положения);

(2) несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям документации о закупке;

(3) несоответствие предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в документации о закупке;

(4) несоблюдение требований документации о закупке к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия Калужского УФАС России изучила Заявку ООО «ЯСК» и установила, что по ряду пунктов Технического задания фасовка, предлагаемая Обществом в Заявке, не соответствует фасовке, необходимой Заказчику.

На рассмотрении представитель организатора торгов пояснил, что, в случае если из содержания заявки участника закупки представляется возможным установить соответствие предложения участника в отношении предмета закупки и иных предложений об условиях исполнения договора, то комиссия не должна отклонять заявки участников процедуры закупки.

Вместе с тем, Комиссия Калужского УФАС России обращает внимание представителя организатора торгов, что предметом закупки в соответствии с извещением являются материалы лакокрасочные определенной фасовки, таким образом, для АО «Калугаприбор» фасовка материала является существенным критерием к описанию продукции. На основании чего, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что довод представителя организатора торгов о невозможности отклонить заявку Общества является несостоятельным.

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о нарушении комиссией организатора торгов - АО «Калугаприбор» при проведении запроса котировок в электронной форме (номер извещения на официальном сайте 31807135583), предметом которого является поставка материалов лакокрасочных пункта 27 Информационной карты, пунктов 4.12.8, 4.12.9 извещения об осуществлении закупки, пунктов 15.8.4, 15.8.5, ЕПоЗ. Довод Заявителя признается обоснованным

4. Согласно доводам жалобы ООО «ЯСК» организатор торгов неправомерно включил в описание объекта закупки наименование производителя товаров. Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

Согласно части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ при описании 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;

- 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.

Аналогичные положения содержат и п. 10.3.4, 10.3.5 Единого положения о закупке.

На рассмотрении жалобы представитель организатора торгов указал, что документация о закупке АО «Калугаприбор» (Техническое задание, Спецификация закупаемой продукции, ряд позиций товара) действительно содержат указание на конкретного производителя, а именно: ЗАО «НПК ЯрЛИ» г. Ярославль. Вместе с тем, представитель организатора торгов пояснил, что указание на производителя соответствует требованиям федерального закона т.к.:

- в общих положениях Технического задания указано, что поставка эквивалента товара не допускается согласно п. 10.3.5 (3) Единого Положения о Закупках: закупка товаров, необходимых для исполнения государственного контракта;

- согласно положениям подпункта «в» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ указание товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара допускается, если товары закупаются для исполнения государственного или муниципального контракта.

Также представитель организатора торгов пояснил, что закупка товара (с указанием конкретного производителя) осуществляется АО «Калугаприбор» для исполнения государственных контрактов:

- №1820187221382422209002708 от 12.09.2018 с Министерством обороны РФ, идентификатор государственного контракта 1820187121382422209002708 (п. 1.2 договора с АО «КумАПП» от 30.08.2018г. № 1820187121382422209002708/199/07-18);

- № 1220187328992020104004005/3/4/2/1-13-ДОГОЗ от 04.10.2012г. с Министерством обороны РФ, идентификатор государственного контракта 1220187328992020104004005 (п. 1.2 договора с АО «НПП «Полет» от 13.12.2017г. № 1220187328992020104004005/299/07-17);

- с войсковой частью №55 ФСБ России, государственный контракт №31/933с-18 от 15.11.2018 г. (контракт с грифом «секретно»), и указал, что в рамках исполнения государственных контрактов поставляется продукция, изготавливаемая АО «Калугаприбор».

Кроме того, представитель организатора торгов указал, что в соответствии с решением Технического директора АО «Калугаприбор» от 25.11.2016г., АО «Калугаприбор» применяет продукцию ЗАО «НПК ЯрЛИ» для изготовления всех выпускаемых изделий АО «Калугаприбор» без корректировки конструкторской и технической документации.

Таким образом, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что АО «Калугаприбор», указав требования к конкретному производителю, не нарушило требования Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ. Довод Заявителя жалобы признается необоснованным.

По результатам полного и всестороннего рассмотрения жалобы ООО «ЯСК», руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЯСК» **частично обоснованной**.
2. Признать в действиях комиссии организатора торгов – АО «Калугаприбор» при проведении запроса котировок в электронной форме (номер извещения на официальном сайте 31807135583), предметом которого является поставка материалов лакокрасочных признать нарушения пункта 27 Информационной карты, пунктов 4.12.8, 4.12.9 извещения об осуществлении закупки, пунктов 15.8.4, 15.8.5, ЕПоЗ.
3. Выдать комиссии организатора торгов – АО «Калугаприбор» предписание об отмене протокола №31807135583-1 от 22.11.2018, составленного в ходе проведения запроса котировок в электронной форме (номер извещения на официальном сайте 31807135583), предметом которого является поставка материалов лакокрасочных и повторном рассмотрении поступивших заявок.
4. Оператору электронной площадки – ООО «ЭТП» обеспечить комиссии организатора торгов возможность отмены протокола №31807135583-1 от 22.11.2018, составленного в ходе проведения запроса котировок в электронной форме (номер извещения на официальном сайте 31807135583), предметом которого является поставка материалов лакокрасочных.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.