

Заявителю:

ООО «Покров»

141410 Московская область г. Химки пр-т Мельникова д. 2Б оф. 25

Pokrov.64sar@gmail.com

Заказчику:

ОАО «Тепловые сети»

636071, Томская обл, г Северск ул Лесная, дом 9

oaots_zakupki@seversk.ru

oaots_sekretar@seversk.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3-68/2020

28 апреля 2020 года г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

председателя - Б., заместителя руководителя управления;

- В., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности;

членов

комиссии:

- У., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности;

рассмотрев посредством видео-конференц-связи дело № 070/07/3-68/2020, возбужденное по жалобе ООО «Покров» (далее – Заявитель) (вх. № 2418 от 13.04.2020 г.) на действия заказчика – ОАО «Тепловые сети» ИНН 7024024860 (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме «Поставка систем теплоизоляционных универсальных» (извещение 32009029439), в присутствии представителей Заказчика Б., Т., К., А., Е. по доверенности б/н от 20.04.2020 г., в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом извещённого о времени и месте заседания комиссии по рассмотрению жалобы,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Покров» подало в Томское УФАС России жалобу на действия заказчика – ОАО «Тепловые сети» ИНН 7024024860 при проведении запроса предложений в электронной форме «Поставка систем теплоизоляционных универсальных» (извещение 32009029439).

По мнению Заявителя, Заказчик при проведении указанной закупки допустил нарушение законодательства, Положения о закупках Заказчика:

1. Документация содержит сведения о закупке товара «Системы теплоизоляционные универсальные» (СТУ), выпускаемые только ЗАО «СТУ», следовательно, заказчик в документации сделал указание на товарный знак без указания слов «или эквивалент»;
2. В документации и проекте договора содержится разная информация о сроках оплаты поставленного товара;
3. Раздел 10 документации содержит требование о том, что поставляемый товар должен выпускаться серийно не менее 1 года;
4. Пункт 10 раздела 2 устанавливает, что к заявке на участие в закупке необходимо приложить техническую документацию на товар (копия паспорта/сертификата качества, паспорт безопасности, сертификат согласно требованиям нормативных документов), копия декларации соответствия ТР ТС 032/2013, иная сопроводительная документация.

Заявитель утверждает, что указанные требования противоречат законодательству, необоснованно ограничивают конкуренцию.

В заседание Комиссии Заявитель, надлежащим образом извещенный о времени и месте заседания комиссии, представителя не направил, жалоба рассмотрена без участия Заявителя.

Представители Заказчика с доводами Заявителя не согласились, предоставили письменный отзыв на жалобу, в заседании комиссии пояснив следующее:

1. «Системы теплоизоляционные универсальные» (СТУ) это унифицированное название теплоизоляционных систем, товарный знак на данное наименование не зарегистрирован, следовательно, у заказчика нет оснований указывать слова «или эквивалент»;
2. Информация о сроках оплаты в документации и проекте договора действительно различается в результате допущенной технической ошибки;
3. Требование о серийности выпуска товара сроком не менее 1 года гарантирует заказчику получение товара заводского, а не «кустарного» производства;
4. Заказчик указал документы, которые участнику закупки необходимо будет представить при поставке товара, за непредоставление указанных документов заказчик участника закупки не отклоняет. Теплоизоляция должна иметь сертификат соответствия ТР ТС 032/2013, так как трубопроводы испытывают повышенное давление.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заказчика, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила следующее.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон 223-ФЗ) 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 случае осуществления 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.

В порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) рассматриваются 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Следовательно, жалоба заявителя подлежит рассмотрению в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона 223-ФЗ настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1, 2 ст. 2 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при осуществлении закупок руководствуется действующим законодательством, Положением о закупках товаров, работ и услуг.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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 ч. 13 ст. 3 Закона № 223-ФЗ рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно ч. 22 ст. 3.2 Закона 223-ФЗ под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно ч. 8 ст. 4 Закона 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 ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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)".

Исходя из пояснений заказчика, словосочетание «Системы теплоизоляционные универсальные» и их аббревиатура «СТУ» являются общеупотребимыми для обозначения теплоизоляционных систем, в качестве товарного знака не зарегистрированы, изготавливаются рядом производителей.

Заявителем не представлено доказательств регистрации в качестве товарного знака словосочетания «Системы теплоизоляционные универсальные» и (или) их аббревиатуры «СТУ».

В ходе проверки открытых источников в сети Интернет Томское УФАС России не нашло подтверждения регистрации словосочетания «Системы теплоизоляционные

универсальные» и (или) их аббревиатуры «СТУ» в качестве товарного знака.

На основании изложенного, Комиссия Томского УФАС России делает вывод о необоснованности соответствующего довода жалобы.

Согласно разделу «Сроки и условия оплаты» извещения по закупке, оплата за каждую партию товара осуществляется заказчиком не позднее 14 рабочих дней с момента получения товара и подписания заказчиком сопровождающих товар исполнительно-транспортных документов.

Согласно п. 2.4. проекта договора оплата за поставленный товар производится заказчиком в течение 15 календарных дней за фактически поставленный товар.

Документация к закупке содержит противоречивую информацию относительно сроков оплаты за поставленный товар.

На основании изложенного, Комиссия делает вывод об обоснованности соответствующего довода жалобы.

Раздел 10 Технического задания содержит требования о том, что поставляемый товар должен выпускаться серийно не менее 1 года.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ одной из целей законодательства о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно пояснениям заказчика, серийность производства минимизирует риски заказчика, гарантирует своевременные поставки качественного товара.

Заявитель обоснования относительно необоснованности, незаконности указанного требования не представил.

Исходя из изложенного, Комиссия признаёт соответствующий довод жалобы заявителя необоснованным.

Согласно п. 2 документации заявка на участие в запросе предложений в электронной форме состоит из предложения на запрос предложений в электронной форме и документов, являющихся приложением к предложению на запрос предложений в электронной форме. К предложению на запрос предложений в электронной форме должны быть приложены, в том числе, техническая документация на товар (копия паспорта/сертификата качества, паспорта безопасности, сертификата согласно требованиям нормативных документов), копия декларации соответствия ТР ТС 032/2013, иная сопроводительная документация.

По утверждению заявителя, документация на товар может быть приложена только в случае его наличия у участника закупки на момент подачи заявки, что необоснованно ограничивает количество потенциальных участников закупки.

Представители заказчика пояснили, что указанные документы участник закупки не обязан предоставлять в составе заявки, перечень документов указан справочно,

так как победитель закупки должен будет предоставить указанные документы в момент поставки товара.

Согласно ч. 10 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Исходя из изложенного, Комиссия делает вывод о том, что в составе заявки участник должен предоставить техническую документацию на товар (копия паспорта/сертификата качества, паспорта безопасности, сертификата согласно требованиям нормативных документов), копию декларации соответствия ТР ТС 032/2013, иную сопроводительную документацию.

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт <...> инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и так далее.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении вышеуказанных документов на продукцию, возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

Согласно п. 3 Письма ФАС России от 01.07.2016 N ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке" при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Кроме того, заказчик требует в составе заявки предоставить копию декларации соответствия ТР ТС 032/2013.

Согласно п. 1 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 032/2013, утвержденного Решением Евразийской экономической комиссии № 41 от 02.07.2013 г., настоящий технический регламент устанавливает требования безопасности к оборудованию при разработке (проектировании), производстве (изготовлении), а также требования к маркировке оборудования в целях защиты жизни и здоровья человека, имущества, предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей.

В п. 2 ТР ТС 032/2013 перечислены виды оборудования, на которое распространяется действие регламента. Так, действие регламента распространяется на трубопроводы, а также элементы оборудования и комплектующие, выдерживающие воздействие давления.

Согласно пп. «О» п. 3 ТР ТС 032/2013 настоящий технический регламент не распространяется на оборудование, изготовленное из неметаллической гибкой оболочки.

Согласно Техническому заданию, системы теплоизоляционные универсальные представляют собой изделия с гибкой не нагружаемой конструкцией, конструктивно изделие должно выполняться из соединяющихся отдельно унифицированных конструкторских элементов, обеспечивающих гибкость конструкции и сворачиваемость в рулоны.

Комиссия делает вывод о том, что действие ТР ТС 032/2013 не распространяется на теплоизоляцию.

Исходя из изложенного, Комиссия признаёт соответствующий довод жалобы заявителя обоснованным.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, одним из принципов закупочной деятельности заказчика является отсутствие необоснованных ограничений конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия делает вывод о том, что Заказчик осуществил рассматриваемую закупку с нарушением требований Закона № 223-ФЗ, тем самым нарушив ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Комиссией Томского УФАС России в действиях ОАО «Тепловые сети» ИНН 7024024860 при проведении запроса предложений в электронной форме «Поставка систем теплоизоляционных универсальных» (извещение 32009029439) выявлены нарушения при проведении рассматриваемой закупки.

На основании изложенного, жалоба заявителя подлежит удовлетворению.

Изучив доводы жалобы, материалы дела, заслушав представителей Заявителя, Заказчика, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1. ч.1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Покров» (вх. № 2418 от 13.04.2020 г.) на действия

заказчика – ОАО «Тепловые сети» ИНН 7024024860 при проведении запроса предложений в электронной форме «Поставка систем теплоизоляционных универсальных» (извещение 32009029439) обоснованной.

2. Выдать заказчику - ОАО «Тепловые сети» ИНН 7024024860 – предписание об устранении допущенных нарушений.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии Б.

Члены Комиссии: В., У.