

Решение № ТГ 08-02/2015-120Ж

по результатам рассмотрения жалобы

27 мая 2015 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Удмуртского УФАС России) в составе: председатель Комиссии – «...» – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России, члены Комиссии – «...» - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, «...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков,

рассмотрев дело № ТГ 08-02/2015-120Ж по жалобе ООО «Технический Центр «Индустрия-Сервис» (далее – Заявитель) на действия ОАО «Концерн «Калашников» (далее – Заказчика) при проведении запроса предложений на право заключить договор на поставку инструмента Guhring для нужд ОАО «Концерн «Калашников» (извещение № 508940).

заседании Комиссии:

в присутствии представителей Заказчика – ОАО «Концерн «Калашников» - «...» доверенность № 88 от 15.05.2015 года, «...» доверенность № 238 от 24.11.2014 года,

в отсутствие представителей Заявителя, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 21.05.2015 года поступила жалоба ООО «Технический Центр «Индустрия-Сервис» на действия организатора торгов – ОАО «Концерн «Калашников» при проведении запроса предложений на право заключить договор на поставку инструмента Guhring для нужд ОАО «Концерн «Калашников» (извещение № 508940).

Содержание жалобы Заявителя:

1. наименование процедуры закупки - «Поставка инструмента Guhring» содержит наименование только одного производителя – Guhring. Вместе с тем, согласно документации рассматриваемой закупки предметом поставки является

инструмент Guhring, Dormer, Pramet. Не указание в наименовании закупки иных производителей закупаемых товаров нарушает принцип информационной открытости, а также ограничивает круг потенциальных участников;

2. согласно подпункту 11 пункта 3 документации рассматриваемой закупки поставщиком закупаемого товара должен быть производитель товара или организация оптово-розничной торговли, контролируемая производителем товара или официальный представитель производителя товара (дилер, дистрибьютор). Данное требование, по мнению Заявителя, является неисполнимым, поскольку участник данной закупки не может быть производителем товара нескольких фирм. Также, данное требование ограничивает круг участников данной закупки, поскольку участниками не может быть лицо, не являющееся дилером или производителем хотя бы одного из наименования товара;

3. согласно подпункту 11 пункта 13 документации рассматриваемой закупки поставщиком должен быть производитель товара или организация оптово-розничной торговли, контролируемая производителем товара, или официальный представитель производителя товара. Данное условие, по мнению Заявителя, не является квалификационным, поскольку наличие права на поставку предлагаемого оборудования не характеризует поставщика товара, предполагает заведомо преимущественные условия для победы участника, обладающего указанным статусом, даже при значительно высокой цене предложения, что является ограничением конкуренции;

4. заказчиком не правильно выбран способ закупки, поскольку в соответствии с положением о закупочной деятельности Заказчика, запрос предложений – это способ закупки, осуществляемый в случаях, когда общество не может сформулировать подробные спецификации продукции, определить ее характеристика и выявить наиболее приемлемое решение для удовлетворения своих потребностей. В рассматриваемой закупке спецификации требуемого товара определены в полном объеме;

5. в пункте 3 документации рассматриваемой закупки содержится требование о наличии таможенной декларации о соответствии, данный документ не предусмотрен законодательством Российской Федерации;

6. подпункт 12 пункта 13 документации спорной закупки устанавливает требование к участникам – предоставление сведений о соответствии продукции техническим требованиям и/или требованиям технического задания (предоставление сертификатов соответствия и деклараций соответствия продукции стандартам ISO 9001:2008). Заявитель читает, что представление сертификатов и деклараций соответствия продукции стандартам ISO 9001:2008 невозможно, поскольку данные стандарты относятся к системе менеджмента качества организаций и предприятий, а также данные сертификаты и декларации не гарантируют высокое качество продукции;

7. согласно подпункту 14 пункта 13 документации рассматриваемой закупки участник должен иметь склад на территории г. Ижевска с минимальным запасом требуемого Заказчиком товара. При отсутствии данных документов Участнику закупки необходимо приложить гарантийное письмо на фирменном бланке организации с указанием срока организации склада на территории г. Ижевска и предполагаемым его местонахождением. Максимальный срок организации

склада на территории г. Ижевска – 28 рабочих дней.

Данное требование, по мнению Заявителя, противоречит проекту договора, поскольку согласно пункту 1.2. Договора поставщик обязуется организовать в течение 28 (двадцати восьми) рабочих дней с момента подписания договора VMI-склад в месте нахождения Покупателя (в пределах г. Ижевска) с минимальным запасом требуемого Покупателем товара, согласно Приложению №2, являющимся неотъемлемой частью договора и уведомить Покупателя о месте его нахождения. Учитывая, что при отсутствии склада продукции на территории г. Ижевска, строительство данного склада становится обязанностью данного участника, то данный критерий не должен являться оценочным.

27.05.2015 года на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель Заказчика письменно и устно пояснил, что с доводами, изложенными в жалобе Заявителя, не согласен, считает жалобу необоснованной по доводам, изложенным в письменных возражениях на жалобу от 26.05.2015 года б/н (вх. № 4247 от 26.05.2015 года).

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев жалобу ООО «Технический Центр «Индустрия-Сервис», письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Протоколом заседания Совета директоров ОАО «Концерн «Калашников» № 18 от 11.07.2014 года утверждено Положение о закупочной деятельности открытого акционерного общества «Концерн «Калашников» в новой редакции (далее – Положение ОАО «Концерн «Калашников»).

07.05.2015 года ОАО «Концерн «Калашников» на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 31502334630 (508940) о проведении запроса предложений на право заключить договор на поставку инструмента «Guhring» для нужд ОАО «Концерн «Калашников».

Как пояснил представитель ОАО «Концерн «Калашников», на участие в рассматриваемой закупке подали заявки два участника.

При рассмотрении доводов жалобы, а также материалов дела № ТГ08-02/2015-120Ж, Комиссией Удмуртского УФАС России было установлено следующее.

1. Согласно информации, размещенной на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru, наименование рассматриваемой закупки «Инструмент Guhring (508940)».

В извещении данной закупке, размещенном также на сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru, указан предмет договора «поставка, инструмента Guhring для нужд ОАО «Концерн «Калашников» согласно спецификации 11642 шт.».

В спецификации № 1, являющейся приложением к договору поставки,

размещенному на сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru, в позициях 74-81 указана продукция производства «Dormer», «Pramet».

Кроме того, в пункте 3 Документации и извещения о проведении запроса предложений на право заключить договор на поставку инструмента Guhring для нужд ОАО «Концерн «Калашников» (далее – Документация запроса предложений) при поставке закупаемого товара допустим эквивалент при соблюдении всех технических, конструкционных и других характеристик, заложенных в указанный инструмент (согласно Спецификации №1 и технического задания).

Согласно части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о способе закупки, о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Следовательно, законодательство Российской Федерации о закупках не содержит требования к раскрытию всей информации о закупке в наименовании закупки. Вся необходимая информация о предмете рассматриваемой закупки находилась в открытом доступе в сети «Интернет» на сайте www.zakupki.gov.ru.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о неправомерности довода Заявителя о том, что действия Заказчика по указанию наименования закупки «Поставка инструмента Guhring», наряду с возможностью поставки продукции иных производителей, является нарушением принципа информационной открытости, а также ограничивает круг потенциальных участников.

2-3. Подпунктом 11 пункта 13.1 Документации запроса предложений установлено, что поставщиком должен быть производитель товара или организация оптово-розничной торговли, контролируемая производителем товара, или официальный представитель производителя товара (дилер, дистрибьютор, авторизованный центр и др.).

Вместе с тем, абзац б) подпункта 11 пункта 13.1 Документации запроса предложений устанавливает, что «в случае, если участник не является производителем товара или официальным представителем (дилером, дистрибьютором и т.п.), предоставляются документы, подтверждающие наличие возможности поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг по предмету закупки (гарантийное письмо от производителя (подрядчика, исполнителя) или официального представителя (дилера, дистрибьютора или т.п.) о возможности поставки товаров (работ, услуг) в установленный Заказчиком срок или копии действующих договоров с производителем или официальным представителем (дилером, дистрибьютором и т.п.), подтверждающие Ваши деловые отношения)».

Следовательно, участниками рассматриваемой закупки могут быть как производители и официальные представители производителя, так и лица, не обладающие данными статусами.

Вместе с тем, частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках определено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Закон о закупках, в отличие от Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», не содержит прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Следовательно, действия заказчика, установившего в документации требование, что участник должен являться производителем оборудования или уполномоченным дилером завода изготовителя, не противоречат части 10 статьи 4 Закона о закупках, из которой следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Также, согласно статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, одним из основных начал гражданского права является свобода договора.

Учитывая, что физические и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе, они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора, то производитель

определенного товара вправе заключить договор поставки товара иного производителя, тем самым выполнить рассматриваемое требование, предъявляемое к участникам данной закупки.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя об ограничении потенциальных участников данной закупки требованием о том, что участники данной закупки должны являться производителем товара или организацией оптово-розничной торговли, контролируемой производителем товара, является несостоятельным.

4. Рассматриваемая закупка проводится способом - запрос предложений в электронной форме.

Статьей 7 Положения ОАО «Концерн «Калашников» определены способы закупки: путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона; без проведения торгов в форме запроса предложений, запроса котировок (цен); у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Представитель Заказчика пояснила, что закупки способом запроса котировок проводятся на сумму до 20 000 000 рублей, в рассматриваемой закупке цена договора составляет свыше 27 000 000 рублей. Конкурс и аукцион требуют больших временных затрат. Поскольку данная закупка осуществляется в рамках государственного оборонного заказа, что предусматривает срочность закупки, то единственным конкурентным способом закупки являлся способ запроса предложений.

Частью 4 статьи 7 Положения ОАО «Концерн «Калашников» предусмотрено, что решение о способе закупки продукции принимаются Комиссией на основании предложений Организатора закупки.

Установлено, что согласно части 1 статьи 16.1 Положения ОАО «Концерн «Калашников» информация о проведении конкурса, включая извещение о проведении конкурса, документацию о закупке, проект договора размещается в единой информационной системе не менее чем за двадцать дней до установленного в документации о закупке дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

На основании части 1 статьи 17.1 Положения ОАО «Концерн «Калашников» информация о проведении аукциона, включая извещение о проведении аукциона, документацию, проект договора размещается в единой информационной системе не менее чем за двадцать дней до установленного в документации о закупке дня окончания подачи заявок на участие в аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Заказчик может осуществлять закупку продукции путем проведения запроса котировок в случаях, когда начальная (максимальная) цена договора не превышает 20 (двадцать) миллионов рублей (если годовая выручка Заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 (пять) миллиардов рублей - не превышает 50 (пятьдесят) миллионов рублей).

Также, Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что согласно спецификации № 1, входящей в состав Документации запроса предложений, в

наименовании товара указан диаметр и марка стали закупаемых изделий, без указания иных характеристик.

Таким образом, учитывая, что способ закупки запрос предложений предусмотрен Положением ОАО «Концерн «Калашников», в Документации запроса предложений отсутствуют подробные спецификации закупаемой продукции, а также, учитывая, что иные способы закупки, предусмотренные данным Положением не удовлетворяли потребностям ОАО «Концерн «Калашников» в поставке рассматриваемого товара, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что довод заявителя о не правильно выбранном способе закупки не подлежит удовлетворению.

5. В пункте 3 Документации запроса предложений указано дополнительное требование к предмету закупки «наличие таможенной декларации о соответствии на момент поставки продукции».

Представитель ОАО «Концерн «Калашников» признала, что Заказчиком допущена техническая неточность при указании предоставления документа - таможенной декларации о соответствии. Также, пояснила, что к участникам предъявлялось дополнительное требование - представление декларации на товар (лишь на товар импортного производства) на стадии исполнения договора поставки закупаемой продукции. Участник, представляющий эквивалентный товар отечественного производства, декларацию на данный товар не представляет.

Следовательно, учитывая, что данное требование не предъявлялось к участникам данной закупки на стадии допуска, а являлось дополнительным (на товар импортного производства), Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что рассматриваемое требование не могло повлечь ограничение участия потенциальных участников в данной закупке, а также не содержит признаков нарушения законодательства Российской Федерации о закупках.

6. Подпункт 12 пункта 13.1 Документации запроса предложений устанавливает требование к участникам «предоставление сведений о соответствии продукции техническим требованиям и/или требованиям технического задания (предоставление сертификатов соответствия и деклараций соответствия продукции стандартам ISO 9001:2008)».

Вместе с тем, согласно ГОСТ ISO 9001:2008 от 01.01.2013 года стандарт ISO 9001:2008 направлен на применение «процессного подхода» при разработке, внедрении и улучшении результативности системы менеджмента качества в целях повышения удовлетворенности потребителей путем выполнения их требований. Для успешного функционирования организация должна определить и осуществлять менеджмент многочисленных взаимосвязанных видов деятельности. Деятельность, использующая ресурсы и управляемая в целях преобразования входов в выходы, может рассматриваться как процесс. Применение в организации системы процессов наряду с их идентификацией и взаимодействием, а также менеджмент процессов, направленный на получение желаемого результата, могут быть определены как «процессный подход». При применении в системе менеджмента

качества процессного подхода подчеркивает важность понимания и выполнения требований, необходимости рассмотрения процессов с точки зрения добавляемой ими ценности, достижения запланированных результатов выполнения процессов и обеспечения их результативности, постоянного улучшения процессов, основанного на объективном измерении.

Стандарт ISO 9001:2008 устанавливает требования к системе менеджмента качества в тех случаях, когда организация:

1) нуждается в демонстрации своей способности всегда поставлять продукцию, отвечающую требованиям потребителей и соответствующим обязательным требованиям;

2) ставит своей целью повышение удовлетворенности потребителей посредством эффективного применения системы менеджмента качества, включая процессы постоянного ее улучшения, и обеспечение соответствия требованиям потребителей и соответствующим обязательным требованиям.

Согласно пояснениям представителя Заказчика, при подготовке Документации запроса предложений произошла техническая ошибка, в результате которой последовала неточность – указание требования к участникам «предоставление сведений о соответствии продукции техническим требованиям и/или требованиям технического задания (предоставление сертификатов соответствия и деклараций соответствия продукции стандартам ISO 9001:2008)». Также, представитель ОАО «Концерн «Калашников» отметила, что данное требование предъявляется не к продукции, а к участнику (предприятию). Указанное требование было установлено к участникам на основании части 1 статьи 5 Положения ОАО «Концерн «Калашников», в связи с тем, что для Заказчика важно найти надежного контрагента, который будет поставлять продукцию в оговоренные сроки, которая будет использоваться для выполнения государственного оборонного заказа.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, 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.

Соответствии с пунктом 9) части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Частью 1 статьи 5 Положения ОАО «Концерн «Калашников» установлено, что к участникам закупки могут предъявляться требования, в объеме указанном в документации о закупке, в том числе, иные дополнительные требования, предусмотренные документацией о закупке.

Требование предъявляемое к участникам о предоставлении сертификатов соответствия и деклараций соответствия стандартам ISO 9001:2008 установлено подпунктом 12 пункта 13.1 Документации запроса предложений, что не противоречит Положению ОАО «Концерн «Калашников».

Учитывая, что Заказчик обосновал необходимость предоставления деклараций соответствия стандартам ISO 9001:2008, поскольку данное требование является для него принципиально важным и необходимым для качественного выполнения работ в сфере выполнения государственного оборонного заказа, Комиссии Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя о том, что представление деклараций соответствия стандартам ISO 9001:2008 не гарантирует высокое качество продукции.

7. Согласно подпункту 14 пункта 13 Документации запроса предложений закупки участник должен иметь склад на территории г. Ижевска с минимальным запасом требуемого Заказчиком товара. При отсутствии данных документов Участнику закупки необходимо приложить гарантийное письмо на фирменном бланке организации с указанием срока организации склада на территории г. Ижевска и предполагаемым его местонахождением. Максимальный срок организации склада на территории г. Ижевска – 28 рабочих дней.

Пунктом 15 Документации запроса предложений устанавливается значимость критериев оценки заявок:

- цена договора – 40 %,
- квалификация участника - 60%.

На основании подпункта 15.2 критерий квалификация участников состоит из следующих подкритериев:

1) наличие опыта поставок товаров и оказания услуг согласно предмету закупки за 2013-2014 года):

- более 6 договоров – 30 баллов,
- от 3-х до 5-ти договоров - 10 баллов,
- от 1 до 3-х договоров - 5 баллов,
- не предоставление информации - 0 баллов;

2) наличие склада у участника закупки на территории г. Ижевска с минимальным запасом требуемого Заказчиком товара:

- наличие склада на территории г. Ижевска – 40 баллов,
- отсутствие склада на территории г. Ижевска – 0 баллов,

3) наличие номенклатуры продукции, указанной в Приложении № 2, на складах Участника закупки

- наличие свыше 50% продукции на складах участника закупки - 30 баллов,
- наличие менее 50% продукции на складах участника закупки – 0 баллов.

Требование о наличии склада у участника закупки на территории г. Ижевска с

минимальным запасом требуемого Заказчиком товара не являются основанием для отклонения заявки на стадии допуска участника к оценочной стадии рассматриваемой закупки.

Комиссией Удмуртского УФАС России при рассмотрении данного довода жалобы проанализирована судебная практика (судебные акты № А80-267/2013, А71-11305/2013, А73-6180/2013), согласно которой Заказчики и уполномоченные органы, руководствуясь действующим законодательством вправе самостоятельно определять как перечень определенных предусмотренных законодательством критериев оценки, так и содержание указанных критериев, в том числе предмет и конкретные показатели оценки участников закупке, но не на стадии допуска участников к конкурентной процедуре, а для определения квалификационных требований к участникам уже допущенных до участия в закупке.

Включение рассматриваемых требований является законным и обоснованным в виде установления их в качестве критериев оценки предложений участников закупки.

Также, Комиссией Удмуртского УФАС России проанализирован пункт 1.2 Договора поставки, являющемся неотъемлемой частью Документации запроса предложений, согласно которому поставщик обязуется организовать в течение 28 (двадцати восьми) рабочих дней с момента подписания договора VMI-склад в месте нахождения Покупателя (в пределах г. Ижевска) с минимальным запасом требуемого Покупателем товара, согласно Приложению №2, являющимся неотъемлемой частью договора и уведомить Покупателя о месте его нахождения.

Установлено, что данное положение Договора поставки не противоречит подпункту 14 пункта 13.1 Документации запроса предложений, поскольку согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках проект договора является неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке. Пункт 1.2 Договора поставки дополняет Документацию запроса предложений, в случае, если у участника отсутствует VMI-склад на территории г. Ижевска, он обязуется его организовать в течении 28 рабочих дней с момента подписания договора.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода заявителя о противоречии пункта 1.2. Договора поставки подпункту 14 пункта 13.1 Документации запроса предложений, а также, о том, что подкритерий оценки участника «наличие склада на территории г. Ижевска с минимальным запасом требуемого Заказчиком товара» не должен являться оценочным.

Руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Технический Центр «Индустрия-Сервис» на действия ОАО «Концерн «Калашников» при проведении запроса предложений на право заключить договор на поставку инструмента Gühring для нужд ОАО «Концерн «Калашников» (извещение № 508940), необоснованной.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трёх месяцев со дня принятия.