

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1964/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.11.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителя ПАО «Туполев» - <...> (доверенность от 04.09.2018 № Д-239),

в отсутствие представителей ООО «Премьер» (заявлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие),

рассмотрев жалобу ООО «Премьер» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ПАО «Туполев» (далее также — Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты (реестровый № 31807022559) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось установлении в Закупочной документации требований, влекущих ограничение конкуренции.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорной Закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной комиссии или Закупочной 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату публикации Положения о закупках) (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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной или Закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 28.06.2017.

12.10.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора 54 746 785,00 руб.

В соответствии с указанным извещением датой окончания подачи заявок определено 29.10.2018, дата рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки — 14.11.2018.

Заявитель обжалует включение в описание предмета Закупки товарного знака, что нарушает требования подпункта 2 пункта 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о 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.

Заказчиком в пункте 3.1 Закупочной документации содержится ссылка на то, что продукция должна соответствовать наименованию, требуемым характеристикам, качеству и количеству, согласно спецификации (Приложение № 1 к проекту договора) (далее — Спецификация).

При этом в Спецификации в перечне требований к товарам содержится указание на конкретные товарные знаки. Так, например, в пункте 30 «Брюки для защиты от общих производственных загрязнений и механических воздействий (женские) ИТР» указано - производство «Клопман», Италия.

По мнению Заявителя, Заказчиком при подготовке Спецификации не учтены положения подпункта 2 пункта 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которыми 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.

Комиссия оценивает довод Заявителя критически в связи с тем, что подпункт 2 пункта 6.1 статьи 3 Закона о закупках был введен в действие Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ).

На заседании Комиссии представитель Заказчика обратил внимание, что действующим Положением о закупках, которым руководствуется Заказчик, отсутствует запрет на указание товарных знаков при описании закупаемых товаров и обязанность указания на возможность поставки их эквивалента.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ:

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции

Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

В связи с тем, что Положение о закупках не было приведено в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ) к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

Таким образом, в связи с тем, что пунктом 1 части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ установлен предельный срок приведения в соответствие положения о закупках, в настоящее время в действиях Заказчика отсутствует нарушение положения Закона о закупках.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Премьер» (ИНН: 3702175085 , ОГРН:1173702007346) на действия ПАО «Туполев» (ИНН: 7705313252; ОГРН:1027739263056) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.10.2018 № ИГ/52768/18.

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