Заказчику:

АО «Дальневосточный
завод «Звезда»

ул. Лебедева, д.1,
г. Большой Камень,
Приморский край, 692801

e-mail: zvezda@mail.fes-zvezda.ru

Заявителю:

ООО «Фабрит»

пр-кт. Ленинский, д.95,
г. Москва, 119313

e-mail: info@fabrit.ru

Для сведения:

ФАС России

Садовая-Кудринская, 11,
Москва, Д-242, ГСП-5, 123995

e-mail: delo@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

дело № 025/07/3.2-1259/2019

09 января 2019 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля торгов;

Члены комиссии:

<...> – главный специалист - эксперт отдела контроля торгов;

<...> – специалист 1 разряда отдела контроля торгов, рассмотрев жалобу ООО «Фабрит» (далее - Заявитель),

в присутствии:

от Заявителя: не явились;

от Заказчика: <...>, <...>, <...> - представители по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба от ООО «Фабрит» на действия Заказчика – АО «Дальневосточный завод «Звезда» при проведении запроса оферт по поставке лесов наружных (обстройка) и внутренних лесов (обстройка) блок-секций согласно Техническому заданию (Блок 7 документации о закупке №323/19-ЗО) (извещение № 31908637633).

По мнению Заявителя, документация содержит неправомерное право Заказчика об отказе от заключения договора с победителем, что является нарушением части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видами юридическими лицами».

Представитель Заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил письменные возражения.

Оценив доводы, изложенные Заявителем и Заказчиком, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Акционерное общество «Дальневосточный завод «Звезда» согласно части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видами юридическими лицами» (далее – Закон о закупках) относится к виду юридических лиц, которое при осуществлении закупочной деятельности должно руководствоваться положениями Закона о закупках, устанавливающими общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, содержит 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Следовательно, закупочная деятельность Акционерного общества «Дальневосточный завод «Звезда» должна осуществляться в соответствии с

Законом о закупках и Положением о закупках.

Проведение конкурентных процедур осуществляется АО «ДВЗ «Звезда» в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг № П2-08 Р-0019, введенным в действие приказом АО «ДВЗ «Звезда» от 20.12.2018 № 2480.

Из материалов дела следует, что 10.12.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении запроса оферт по поставке лесов наружных (обстройка) и внутренних лесов (обстройка) блок-секций согласно Техническому заданию (Блок 7 документации о закупке №323/19-ЗО) (извещение № 31908637633).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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.

Частью 2 статьи 3 Закона о закупках установлено, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурентные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Согласно части 3.1, 3.2 статьи 3 Закона о закупках, конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии с требованиями п. 5.2.2. Положения о закупках способы закупки «запрос оферт», «запрос цен», «конкурентные переговоры» не являются торгами или публичным конкурсом, их проведение не регулируется статьями 447 - 449 части первой Гражданского кодекса РФ, 1057 - 1061 части второй Гражданского кодекса РФ и не накладывают на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

П.7.2.1. Порядка проведения о закупке указывает, что при проведении запроса оферт Заказчик на любом этапе праве отказаться от проведения процедуры закупки, а также от заключения договора с победителем запроса оферт.

Заказчик в пункте 45 Закупочной документации информирует потенциального участника закупки о том, что запрос оферт не является торгами и согласно п 7.2.1. требований типового Порядка проведения процедур закупки, принятом обществами группы ПАО «Роснефть», Заказчик вправе отказаться от заключения договора с победителем запроса оферт на любом этапе проведения процедуры. Так же, в случае определения победителя запроса оферт пунктом 3.21 Информационной карты Заказчик информирует участника закупки о сроках и порядке направления договора для подписания сторонами, обязанность в заключении договора при этом не установлена.

Пунктом 7 Постановления Правительства от 14.01.2017г № 99,установленно, что «для целей применения настоящего постановления под закупками товаров, работ (услуг) для нужд, обороны страны и безопасности государства понимаются закупки товаров, работ (услуг) в целях выполнения мероприятий государственных программ Российской Федерации, долгосрочных целевых программ Российской Федерации, долгосрочных (федеральных) целевых программ в области обороны страны и безопасности государства, государственной программы вооружения, иных мероприятий в рамках государственного оборонного заказа, а также закупки товаров, работ (услуг) выполнения функций и полномочий заказчиков, непосредственно связанных с обеспечением обороны страны и безопасности государства.

Данное Постановление устанавливает требования к товарам напрямую, непосредственно устанавливаемых на заказах для нужд обороны страны и безопасности государства, леса строительные на заказах не устанавливаются, а используются в качестве технологической оснастки для обеспечения возможности проведения и выполнения работ на данных заказах, в целях обеспечения

безопасности персонала и сохранности человеческой жизни. Закупка лесов строительных не попадает ни под одну из вышеперечисленных целей применения настоящего Постановления. Помимо этого леса не входят в Перечень продукции Постановления № 99.

Поставка лесов строительных осуществляется в обеспечение технологической оснастки в рамках договора между АО «ДВЗ «Звезда» и АО «ЦКБ МТ «Рубин» для исполнения Государственного контракта по проекту 23380. Представление калькуляции в обоснование цены требуется в соответствии с постановлением Правительства от 02.12.2019 №1465. Также условиями договора между АО «ДВЗ «Звезда» и АО «ЦКБ МТ «Рубин» допускается поставка продукции иностранного производства при согласовании с Заказчиком (АО «ЦКБ МТ «Рубин»).

Согласно пункту 2,3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 5.2 Положения о закупках, заказчик в праве сформулировать подробное описание предмета закупки, либо требования к нему, однозначно определить все условия исполнения договора, к участникам закупки предъявляются минимальные требования для прохождения аккредитации и дополнительные квалификационные требования.

Заказчиком в документации установлены характеристики товара необходимого к поставке, с указанием максимальных и минимальных величин (не менее, не более, и тд.), а также параметров, которые не могут изменяться, что не противоречит требованиям действующего законодательства. Более того все требования к объекту закупки обусловлены исключительно потребностью заказчика и обусловлены его спецификой деятельности.

Согласно п.2.2. Технического задания среди прочих требований продукция должна соответствовать требованиям Гост 9.307-89, а также заданы диапазонные предельные значения горячего оцинкования - не менее 40 мкм и не более 200 мкм.

Согласно требованиям п.2, указанного ГОСТа - толщина покрытия должна быть не менее 40 мкм и не более 200 мкм и определяется условиями эксплуатации оцинкованных изделий и нормативно-технической документацией на конкретное изделие.

Согласно таблице гост ISO 9223-89 утонение стенки в год составляет от 2.1 до 4.2 мм при высокой агрессивности атмосферы (согласно указанного Госта). При покрытии 60-80 мкм (согласно требованиям технического описания срок эксплуатации составит 20 лет, что соответствует сроку эксплуатации строительных лесов.

При этом Закон о закупках и Положение о закупках не содержит как норм,

ограничивающих право заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации вопреки его потребностям такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг. Основой задачей норм, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников определения поставщика, сколько выявление в результате такого определения лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени удовлетворит потребности заказчика в необходимом товаре. Такой вывод подтверждается Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10.

Таким образом, в техническом описании указаны требования, отвечающие потребности Заказчика, с учетом технологических особенностей, характера работ, а также совместимости приобретаемого товара с оборудованием АО «ДВЗ «Звезда».

Кроме того, на момент рассмотрения жалобы пять организаций подали заявки на участие в запросе предложений.

При изложенных обстоятельствах, доводы жалобы об ограничении конкуренции являются безосновательными.

Доказательств невозможности поставить товар, указанный в документации, заявителем не представлены.

При таких обстоятельствах Комиссия считает доводы, изложенные Заявителем необоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Фабрит» на действия Заказчика – АО «Дальневосточный завод «Звезда» при проведении запроса оферт по поставке лесов наружных (обстройка) и внутренних лесов (обстройка) блок-секций согласно Техническому заданию (Блок 7 документации о закупке №323/19-ЗО) (извещение № 31908637633) необоснованной.

Председатель Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.