

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 19 декабря 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 24 декабря 2013 г.

дело № 112/08-2013

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:

председателя Комиссии:

заместитель руководителя Приморского УФАС России;

членов Комиссии:

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу ООО «Рид-Актив» (далее также заявитель),

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО «Рид-Актив» на заказчика – ОАО «ДЭК», закупочной комиссии при проведении открытого запроса цен на поставку автомасел и технических жидкостей для нужд филиалов ОАО «ДЭК» (извещение № 31300666184) (далее – Запрос цен).

По мнению заявителя, заказчик, указав в закупочной документации наименования подлежащих поставке товаров без возможности поставки их эквивалентов, нарушил положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

На заседании Комиссии представитель ООО «Рид-Актив» поддержал доводы, изложенные в жалобе, и дополнительно пояснил, что оспариваемые условия закупочной документации ограничивают его право на участие в данной закупке, несмотря на то, что общество готово поставить товары, эквивалентные указанным в закупочной документации.

Представитель ОАО «ДЭК» с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

При этом, представитель заказчика пояснил, что поскольку Закон о закупках не содержит прямого запрета на указание в закупочной документации наименования

производителя, то в качестве требования к закупаемым автомаслам и техническим жидкостям в документации по лоту № 2 Запроса цен было указано их производство фирмой Shell.

Так как заявка ООО «Рид-Актив» содержала предложение о поставке автомасел и технических жидкостей иной фирмы, то данная заявка была отклонена как несоответствующая Техническому заданию.

Рассмотрев представленные заявителем и ответчиком материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ОАО «ДЭК» относится к виду юридического лица, определенному в части 2 статьи 1 Закона о закупках и при осуществлении закупочной деятельности должен руководствоваться положениями Закона о закупках, который устанавливает 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).

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

09.07.2012 советом директоров ОАО «ДЭК» утверждено Положение о закупках продукции для нужд ОАО «ДЭК» (далее – Положение о закупках).

Комиссией установлено, что 12.11.2013 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) заказчик разместил извещение о проведении Запроса цен.

В соответствии с указанным извещением предметом Запроса цен является поставка автомасел и технических жидкостей для нужд филиала ОАО «ДЭК» - «Дальэнергосбыт» (лот № 1), филиала ОАО «ДЭК» - «Амурэнергосбыт» (лот № 2), филиала ОАО «ДЭК» - «Хабаровскэнергосбыт» (лот № 3).

В приложении № 2 к извещению о Запросе цен «Техническое задание по лоту № 1» установлен перечень закупаемой продукции: масло моторное для бензиновых двигателей: полусинтетика 10W40 (Shell Helix HX7), масло моторное для дизельных двигателей: полусинтетика 10W40 (Shell Helix HX7), масло моторное для бензиновых двигателей: полусинтетика 5W40 (Shell Helix HX7), масло моторное для дизельных двигателей: полусинтетика 5W40 (Shell Helix HX7), трансмиссионные масла Shell, тормозная жидкость Shell, жидкость для АКПП Shell.

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.

Таким образом, вышеназванная норма позволяет заказчику установить в документации о закупке требования к качеству, техническим характеристикам товара, к его безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам), к размерам, упаковке и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

При этом заказчик должен в первую очередь руководствоваться принципами, установленными частью 1 статьи 3 Закона о закупках, предусматривающими с одной стороны равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а с другой стороны целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика. Кроме того, заказчик также должен соблюдать антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, установленные в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указание в требованиях к продукции на товарные знаки или наименование производителя без слов «или аналог» («или эквивалент»), по мнению Комиссии, допустимо для закупки запасных частей или расходных материалов для оборудования, находящегося на гарантии, и если использование именно таких запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, технической эксплуатационной документацией, а также, в случае если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми заказчиком и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков. При этом обоснование такой закупки должно указываться заказчиком в закупочной документации.

Как уже говорилось, заказчик при проведении закупочных процедур обязан руководствоваться разработанным им положением о закупке.

Пунктом 1.2.2 Положения о закупках установлено, что закупочная деятельность ОАО «ДЭК» предусматривает применение обязательных процедур, которые предполагают действия, направленные на достижение равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 6.4.2 Положения о закупках запрещается устанавливать в извещении о закупке и закупочной документации ссылки на технические условия конкретного разработчика, торговые марки (лицензии, патенты и иные указания на конкретного производителя или конкретную модель) кроме случаев, когда это обусловлено соображениями совместимости закупаемой продукции и ранее закупленной технически сложной продукции, при условии, что на рынке отсутствует равноценная замена либо когда это является единственно возможным способом описания закупаемой продукции (например, указание на ГОСТ).

В любом случае, после указания в извещении о закупке и закупочной документации ссылок на продукцию конкретных производителей или конкретные торговые марки, товарные знаки и т.п., необходимо добавление слов «или аналог» (пункт 6.4.3 Положения о закупках).

Вместе с тем, ОАО «ДЭК» установило в извещении о проведении Запроса цен условие о поставке товаров конкретного производителя (лот № 1), а именно автомасел и технических жидкостей Shell без добавления слов «или аналог», тем самым нарушив требования пунктов 6.4.2 и 6.4.3 Положения о закупке.

При этом заказчик не обосновал в закупочной документации и не представил соответствующих доказательств на обозрение Комиссии, что указание в рассматриваемом случае конкретного производителя закупаемого товара является для него принципиально важным и необходимым.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются не только действия, прямым результатом которых является недопущение, ограничение или устранение конкуренции, но и действия, которые могут привести к таким последствиям.

Из данного положения следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является создание при проведении торгов условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией установлено, что при проведении Запроса цен ОАО «ДЭК» в извещении о закупке были установлены условия о поставке товаров конкретного производителя (лот № 1), а именно автомасел и технических жидкостей Shell без добавления слов «или аналог», которые нарушают требования пунктов 6.4.2 и 6.4.3 Положения о закупке и ограничивают возможность участия в данной закупке поставщиков автомасел и технических жидкостей иных производителей и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении этой закупки.

Таким образом, ОАО «ДЭК» были созданы условия, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции при проведении Запроса цен, что служит достаточным основанием Приморскому УФАС России для вывода о нарушении заказчиком требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупке установлено, что заказчик при закупке товаров, работ, услуг должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Необоснованно установив в извещении о проведении Запроса цен условия о поставке товара конкретного производителя, ОАО «ДЭК» нарушил вышеназванный принцип осуществления закупочной деятельности.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что жалоба ООО «Рид-Актив» является обоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссия, проанализировав содержание извещения о проведении Запроса цен установила следующие нарушения законодательства, регулирующего порядок организации и проведения торгов.

1. В приложении № 2 к извещению о Запросе цен «Техническое задание по лоту № 2» установлен перечень закупаемых автомасел и технических жидкостей с указанием на конкретные торговые знаки: TOYOTA (пункты 1,2), ENEOS (пункты 3-7), SINTEC (пункты 8-10, 12), Sintoil (пункт 11) без добавления слов «или аналог».

В приложении № 2 к извещению о Запросе цен «Техническое задание по лоту № 3» установлен перечень закупаемых автомасел и технических жидкостей с указанием на конкретные торговые знаки: Sintoil, Shell, Profam-3000 без добавления слов «или аналог».

Указание в приложении № 2 к извещению о Запросе цен «Техническое задание по лоту № 2» и «Техническое задание по лоту № 3» на конкретные торговые знаки без добавления слов «или аналог» нарушает требования пунктов 6.4.2 и 6.4.3 Положения о закупке и, в силу вышеизложенного, признается Комиссией нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, необоснованно указав в извещении о Запросе цен в лоте № 1 конкретного производителя товара, в лотах № 2, № 3 конкретные торговые знаки без добавления слов «или аналог», ОАО «ДЭК» нарушило требования пунктов 1.2.2, 6.4.2, 6.4.3 Положения о закупке и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Частью 9 статьи 4 Закона о закупках установлен перечень сведений, которые должны содержаться в извещении о проведении закупки, в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг (пункт 3).

Таким образом, согласно положениям Закона о закупках извещение должно четко содержать сведения о количестве поставляемого товара. При этом Закон не содержит положений, позволяющих заказчику не указывать точное количество закупаемых товаров.

Аналогичные требования к извещению о проведении закупки содержатся в подпункте с) пункта 6.4.15 Положения о закупках.

Вместе с тем, размещенное на официальном сайте извещение о проведении

Запроса цен (как в электронном так и в письменном виде) не содержит сведений о количестве поставляемого товара.

В приложении № 2 к извещению о Запросе цен «Техническое задание по лоту № 1» и «Техническое задание по лоту № 2» указаны сведения об ориентировочном количестве закупаемых по данным лотам товаров. Однако данные сведения не позволяют определить конкретное количество товара, которое необходимо заказчику для удовлетворения его потребностей.

В приложении № 2 к извещению о Запросе цен «Техническое задание по лоту № 3» сведения о количестве поставляемого товара не указаны.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ОАО «ДЭК» не указав в извещении о проведении Запроса цен сведений о количестве поставляемого товара, допустил нарушения пункта 3 части 9 статьи 4 Закон о закупках и подпункта с) пункта 6.4.15 Положения о закупках.

Комиссия принимала решение исходя из представленных заявителем и ответчиком документов.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, часть 3.1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Рид-Актив» обоснованной.
2. Признать факт нарушения заказчиком - ОАО «ДЭК» пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктов 1.2.2, 6.4.2, 6.4.3, подпункта с) пункта 6.4.15 Положения о закупках продукции для нужд ОАО «ДЭК» при проведении открытого запроса цен на поставку автомасел и технических жидкостей для нужд филиалов ОАО «ДЭК» (извещение № 31300666184).
3. Выдать заказчику - ОАО «ДЭК» обязательное для исполнения предписание об аннулировании открытого запроса цен на поставку автомасел и технических жидкостей для нужд филиалов ОАО «ДЭК» (извещение № 31300666184).

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 112/08-2013

24 декабря 2013 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:

председателя Комиссии:

заместитель руководителя Приморского УФАС России;

членов Комиссии:

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

руководствуясь статьей 18.1, статей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 24 декабря 2013 по делу № 112/08-2013 по жалобе ООО «Рид-Актив» на заказчика – ОАО «ДЭК», закупочной комиссии при проведении открытого запроса цен на поставку автомасел и технических жидкостей для нужд филиалов ОАО «ДЭК» (извещение № 31300666184),

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

Заказчику – ОАО «ДЭК»:

- аннулировать открытый запрос цен на поставку автомасел и технических жидкостей для нужд филиалов ОАО «ДЭК» (извещение № 31300666184);
- разместить информацию об аннулировании открытого запроса цен на поставку автомасел и технических жидкостей для нужд филиалов ОАО «ДЭК» (извещение № 31300666184) в соответствии с требованиями, установленными Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
- в срок до 15.01.2014 представить в комиссию Приморского УФАС России информацию об исполнении предписания с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.