РЕШЕНИЕ №№ 151-1533-19/7, 152-1533-19/7, 153-1533-19/7, 154-1533-19/7

по жалобам ООО «МАХОВИК»

Резолютивная часть решения оглашена
г. Самара

17.05.2019г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобы ООО «МАХОВИК» (далее – Заявитель) на действия ООО «Средневолжская газовая компания» (далее – ООО «СВГК», Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку запчастей к автомобилям КАМАЗ (извещение № 31907731937), на поставку запчастей к автомобилям УРАЛ (извещение № 31907737170), на поставку запчастей к автомобилям МАЗ (извещение № 31907737033), на поставку запчастей к автомобилям ПАЗ (извещение № 31907736979) http://zakupki.gov.ru) (далее – Закупки, Запросы предложений),

в присутствии представителей ООО «СВГК» - , представителей от ООО «МАХОВИК» - (доверенность),

в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

30.04.2019г. в Самарское УФАС России поступили жалобы ООО «МАХОВИК» на действия ООО «СВГК» при проведении Запросов предложений.

Указанные жалобы приняты к рассмотрению в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлены Заявитель и Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалоб ООО «МАХОВИК»:

-Приложение № 1 к закупочной документации «Спецификация» содержит

перечень запасных частей к автомобилям, однако информация о количестве запасных частей по каждой позиции отсутствует. Объектом закупки установлена одна позиция «29.32 Комплектующие и принадлежности для автотранспортных средств прочие» с кодом ОКДП2 29.32 в количестве 1 усл.ед., что, по мнению Заявителя нарушает положения действующего законодательства;

-Документация о Запросе предложений не содержит предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки, то есть существенных, по мнению Заявителя, условий подлежащего заключению договора;

- Заявитель считает действия заказчика, установившего требование о том, что участник Запроса предложений должен представить документ, подтверждающий статус дилера у участника (дилерский сертификат или дилерский договор), или письмо, подтверждающее согласие завода-изготовителя поставить участнику закупки требуемый товар в нужном объеме и являться производителем товаров, либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем, противоречащими Закону о закупках;

- Заявитель считает, что в нарушение требований пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках документация о Запросах предложений (Спецификация) содержит наименование товарных знаков без указания слов «или эквивалент».

На основании изложенного Заявитель просит признать жалобы обоснованными и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства.

ООО «СВГК» во исполнение уведомлений о принятии жалоб к рассмотрению (исх. № 4210/7, № 4209/7, № 4208/7, № 4207/7 от 06.05.2019г.) представлены письменные пояснения и документы, составленные в ходе организации и проведения Закупок. Представители Заказчика с доводами жалоб не согласны, просят признать их необоснованными.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалоб, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1).04.04.2019г. ООО «СВГК» на сайте http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 31907731937 о проведении Запроса предложений на поставку запчастей к автомобилям КАМАЗ. 05.04.2019г. ООО «СВГК» на сайте http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 31907737170 о проведении Запроса предложений на поставку запчастей к автомобилям УРАЛ. 05.04.2019г. ООО «СВГК» на сайте http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 31907737033 о проведении Запроса предложений на поставку запчастей к автомобилям МАЗ. 05.04.2019г. ООО

«СВГК» на сайте http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 31907736979 о проведении Запроса предложений на поставку запчастей к автомобилям ПАЗ.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг автономными учреждениями.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, утвержденным ими положением о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о закупках, положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня его утверждения.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что в ЕИС Заказчиком 29.12.2018г. размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Средневолжская газовая компания» (далее – Положение).

2). Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в ЕИС при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, 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 РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иные требования, связанные с

определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; требования к участникам закупки; перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, а также порядок и критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно документации Запросов предложений Заказчик осуществляет закупку товара, имеющего особую область применения. Из положений закупочной документации следует, что по итогам закупки будет заключен рамочный договор на поставку запчастей, что не противоречит Закону о закупках и Положению.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, представленным Комиссии Самарского УФАС России, «учитывая, что в собственности и владении ООО «СВГК» имеется значительный автопарк, состоящий из легковых и грузовых автомашин, специальной техники, точно спрогнозировать необходимость в закупке определенного количества запчастей невозможно. В силу данного обстоятельства Заказчиком в рамках подготовки и проведения закупки был подготовлен перечень запчастей с указанием единичных расценок на каждую позицию. Данный перечень является приложением №1 (Спецификация) к закупочной документации и размещен в ЕИС. В ходе эксплуатации автомашин и спецтехники может потребоваться замена какой-либо запчасти, при этом возникнуть такая потребность может в любое время, что не позволяет Заказчику рассчитать точный и исчерпывающий перечень необходимых для закупки запчастей».

С учетом изложенного, условия закупок были сформированы Заказчиком исходя из невозможности спрогнозировать необходимость замены конкретных запчастей в течение календарного года. Установленный закупочной документацией порядок поставки товара (партиями по заявкам Заказчика), предусмотренный в п. 3 информационной карты закупочной документации, п. 3.1. проекта договора, формой 5.6 (Предложение участника) закупочной документации; а также предусмотренная возможность невыборки товара, указанного в Спецификации (п. 4 информационной карты закупочной документации, п.1.2. проекта договора) свидетельствуют о том, что Заказчиком будут формироваться заявки на поставку запчастей исходя из фактической потребности и в пределах установленного перечня Приложения № 1 (Спецификация).

Что касается довода Заявителя о том, что указан один код ОКПД2 (29.32), то с учетом количества позиций Приложения № 1 Заказчиком в извещении указано имеющееся у большинства позиций перечня кода ОКПД2 29.32. Данное обстоятельство не нарушает требования Закона о закупках, равно как и права и законные интересы Заявителя.

Довод Заявителя об отсутствии в извещении о закупке сведений о способе осуществления и наименования, места нахождения, почтового

адреса, адреса электронной почты, номера контактного телефона заказчика является необоснованным, поскольку указанные сведения размещены в разделе «Общая информация» извещения о закупке.

Относительно довода Заявителя об отсутствии указания количества поставляемого товара Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о проведении закупки указывается, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости). Принимая во внимание особенности поставляемого товара (запчасти на автомобили), срок действия договора (1 год), а также невозможность определения на этапе размещения закупки, какие именно запчасти и в каком количестве могут потребоваться Заказчику в тот или иной период срока действия договора, у Заказчика отсутствовала необходимость указания конкретного количества запчастей по каждой позиции перечня Приложения № 1.

Согласно статье 429.1 Гражданского кодекса РФ рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора. Следовательно, рамочный договор может не содержать условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

В соответствии с проектом договора и положениями закупочной документации поставка товара осуществляется партиями по заявке заказчика. Заявка, в свою очередь, содержит все необходимые условия: наименование товара, его количество и цену (общую и за единицу товара), а также сроки и место (адреса) поставки товара.

Таким образом, действия Заказчика не противоречат требованиям Гражданского кодекса РФ и не нарушают нормы Закона о закупках.

В соответствии с пунктами 2,9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

Руководствуясь нормами Закона о закупках и Положением Заказчиком в Информационной карте документации о закупке (пункт 5 Требования к

участникам закупки, подпункт 7) установлено требование о наличии у участника в собственности или ином законном основании (с приложением подтверждающих документов) помещения по месту нахождения (расположения офиса) участника; подпунктом 11) Информационной карты документации о закупке установлено требование о наличии у участника закупки действующего статуса дилера (участник предоставляет копию документа, подтверждающего действующий статус дилера у участника (дилерский сертификат или дилерский договор), или письмо, подтверждающее согласие завода-изготовителя поставить участнику закупки требуемый товар в нужном объеме.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что требование о наличии у участника закупки действующего статуса дилера (участник предоставляет копию документа, подтверждающего действующий статус дилера у участника (дилерский сертификат или дилерский договор), или письма, подтверждающего согласие завода-изготовителя поставить участнику закупки требуемый товар в нужном объеме, установленное подпунктом 11) Информационной карты документации о закупке, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Установленное Заказчиком требование не относится к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Данный вывод антимонопольного органа подтверждается Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденным Президиумом Верховного суда Российской Федерации 16.05.2018г. (пункты 6,10).

Исходя из сведений, указанных в Протоколах рассмотрения вторых частей заявок по закупке № 31907731937, по данному основанию было отказано в допуске к участию в Запросе предложений одному участнику - ООО «Маховик»; по закупке № 31907737033 - по данному основанию было отказано в допуске к участию в Запросе предложений одному участнику – ООО «ЗТМ»; по закупке № 31907736979 - по данному основанию было отказано в допуске к участию в Запросе предложений одному участнику - ООО «Маховик». По закупке № № 31907737170 по данному основанию отклоненных участников нет.

Согласно пунктам 2,3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В нарушение вышеуказанных норм Закона о закупках документация о проведении Запросов предложений (Спецификация) содержит указание на товарные знаки без указания слов «или эквивалент», в частности:

- документация о закупке на поставку запасных частей к автомобилям КАМАЗ содержит указание на товарные знаки КМЗ, ОАО БРТ, СтройМаш, Саморим, Специалист Кострома, К-Новация, Fleetguard, Дифа, Цитрон,Bosch, ЯЗДА, Hanse Premium, ORIGIN, НПО Ростар, Белкард, ОАО БелОМО, Wabco, Паневежио, Narva, Релейная компания, Энергомаш, Гидро-Сервис, Philips;

- документация о закупке на поставку запасных частей к автомобилям УРАЛ содержит указание на товарные знаки КАМАЗ, Автодизель, ДИФА, ЯЗДА, Цитрон, Белкард, РААЗ, Wabco, Narva, Паневежио, Саморим;

- документация о закупке на поставку запасных частей к автомобилям МАЗ содержит указание на товарные знаки Автодизель, СтройМаш, ЯМЗ, ЯЗТО, ОАО БРТ, Фритекс, Эксперт-Кострома, Авторемкомплект, К-новация, Дифа, Цитрон, ЯЗДА, Hanse Premium, ТМК, ШААЗ, Wabco, Knorr-Bremse, Белак, ОАО Беломо, Паневежио, Фритекс, Philips, Narva, Релейная компания;

- документация о закупке на поставку запасных частей к автомобилям ПАЗ содержит указание на товарные знаки Эксперт Кострома, Баком, Fleetguard, Пекар, Motorpal, Цитрон, Hanse Premium, Ремофф, Optibelt, Автокомпонент, Фритекс, РААЗ, Wabco, Knorr-Bremse, Narva, Hella, Автоприбор, Bosch, Краз, УАЗ, ЛиАЗ.

Заказчиком не предоставлено обоснования и доказательств того, что вышеуказанные исключения нормы пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках применимы.

Таким образом, Комиссией Самарского УФАС России в действиях Заказчика установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «МАХОВИК» обоснованными в части.
2. Признать в действиях ООО «СВГК» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать ООО «СВГК» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных при проведении Запросов предложений нарушений.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.