

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 503-155

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1-79/2019

Резолютивная часть решения оглашена 05.06.2019 года
Тюмень

г.

В полном объеме решение изготовлено 10.06.2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	М -	Заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства
члены комиссии:	М	Начальник отдела контроля органов власти,
	М	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1-79/2019 по жалобе ООО «ТопЛогистика» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера (извещение № 31907870088), в присутствии представителей Заказчика – М (доверенность № 03-25/19-2 от 04.06.2019), Ж (доверенность №

03-25/19-1 от 04.06.2019, в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России (далее – Управление) 27.05.2019 (вх. № 4662) поступила жалоба ООО «ТопЛогистика» (далее – Заявитель, Общество) на действия АО «ТОДЭП» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера (извещение № 31907870088).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере

строительства.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из доводов жалобы следует, что указание в техническом задании товарного знака узкоспециализированных деталей и узлов, ограничивает число участников. Кроме того, Заявитель не согласен с недопуском к участию в аукционе, по причине несоответствия заявки требованиям документации, т.к. на основании Сравнительной таблицы Протокола оценки, заявка Общества соответствует требованиям документации.

Присутствующий на рассмотрении жалобы представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился, пояснив, что выбор Заказчика в пользу узкоспециализированных деталей и узлов марки SHANTUI, WEICHAI сделан исходя из их надежности, что обеспечивает гарантию качества и совместимость с другими узлами и агрегатами, а также наличие квалифицированного сервиса по месту нахождения техники, что в сезон работы является определяющим фактором.

Комиссией Тюменского УФАС России при рассмотрении материалов дела установлено следующее.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона о закупках заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» решением Совета директоров АО «ТОДЭП», Протоколом № 28 от 28.12.2018 утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТОДЭП (далее – Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную

деятельность заказчика, в том числе содержит требования к закупке, определяет порядок подготовки и проведения способов закупок, условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются информационной открытостью, равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке. При этом 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.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать внутреннему положению о закупке, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

При этом не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора по критериям которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Заказчиком 15.05.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907870088 и документация о проведении аукциона в электронной форме.

Предметом аукциона является поставка бульдозера.

Сведения о начальной цене договора: 2 792 133 руб. 00 коп.

Техническим заданием раздел IV Документации о проведении электронного аукциона № ОГМ-18/19 на право заключения договора на поставку бульдозера (далее - Документация) установлены технические характеристики поставляемого товара.

В соответствии с п. 7.1 Документации первая часть заявки на участие в электронном аукционе **должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).** Информация включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе (по форме согласно приложения № 1 аукционной документации или в соответствии с Частью IV. «Техническое задание»). При заполнении первой части заявки участником должны быть указаны конкретные показатели характеристик поставляемого товара в соответствии с требованиями Части IV. «Техническое задание» к документации об электронном аукционе. Не допускается при описании технических характеристик использовать слова «более», «менее», «не более», «не менее», «не шире», «не уже», «не выше», «шире», «уже» «от», «до», знаки « », « », «~». Если Заказчиком в требовании указаны слова «более», «менее», «**до**», «**выше**», знаки « », « », то **Участнику необходимо указать конкретный показатель, не включая крайнее значение.** Если Заказчиком в требовании указаны слова «не более», «не менее», «от», «не выше», «~» то Участнику необходимо указать конкретный показатель, включая крайнее значение. Если Заказчиком указано конкретное значение, в том числе диапазонное значение без сопровождения вышеперечисленными словами и знаками, то Участник прописывает данный показатель без изменений. В случае, если в описании объекта закупки Заказчиком установлены показатели, указанные в диапазоне сопровождаемые словами «диапазон» или «в диапазоне», участнику необходимо указать показатели также в диапазоне. Диапазонные значения указываются Участником через дефис без использования слов «не шире», «не уже», «от», «до» в рамках требований Заказчика к данным диапазонным значениям. При этом крайние значения включаются в диапазон. Диапазонные значения указываются Участником через дефис без использования слов «шире», «уже», в рамках требований Заказчика к данным диапазонным значениям. При этом крайние значения не включаются в диапазон. «Те заявки, в которых будут нарушены требования заполнения при описании технических характеристик, Заказчик вправе отклонить.»

При сравнении предложенных к поставке аналогичных товаров в заявке ООО «ТопЛогистика» Комиссией Управления установлено, что часть характеристик товара, предложенного Заявителем, не соответствует требованиям Технического задания:

Требуемые характеристики товара	Характеристики аналогичного товара, предложенного ООО «ТопЛогистика»
Габаритные размеры (без рыхлителя):	Габаритные размеры (без рыхлителя):
Высота по кабине, мм: от 3030 до 3040	Высота по кабине, мм: 3040
Двигатель:	Двигатель:

Модель: WEICHAI WD10G178E25	Модель: SHANGHAI SC11CB (CAT)
Мощность, кВт/л.с.: от 115/156 до 125/170;	Мощность, кВт/л.с.: 135/184
Объем охлаждающей жидкости, л: от 78 до 80.	Объем охлаждающей жидкости, л: 80
Трансмиссия:	Трансмиссия:
Насосы: SHANTUI	Насосы: SHANGHAI (Китай)
Гидравлическая система:	Гидравлическая система:
Гидрораспределитель: SHANTUI Двухзолотниковый;	Гидрораспределитель: SHANGHAI
Насосы: SHANTUI CONSTRUCTION MACHINERY CO., LTD;	Насосы: SHANGHAI DAZHONG HYDRAULIC TECHNOLOGY. LTD
Расход: 213L/min (скорость оборотов 1800rpm)	Расход: 243L/min (скорость оборотов 1800rpm)
Дополнительное оборудование:	Дополнительное оборудование:
Рабочее освещение фарами, шт.: от 3 до 4.	Рабочее освещение фарами, шт.: 4 (две фары спереди, две сзади).

На основании протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 831228 от 23.05.2019 заявка Заявителя не допущена до участия в аукционе в соответствии с п. 7.1 Документации по причине того, что технические характеристики предлагаемого к поставке товара не соответствуют требованиям Заказчика, установленным в Техническом задании.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности отклонения заявки ООО «ТопЛогистика» по причине несоответствия технических характеристик предлагаемого к поставке товара требованиям Заказчика, установленным в Техническом задании.

Вместе с тем, Комиссией Управления установлено наличие необоснованного требования Технического задания в части поставки товара с использованием в описании предмета закупки указания на товарный знак WEICHAI и SHANTUI без использования слов "(или эквивалент)".

Согласно с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) 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;

3) 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.

Согласно требованиям части 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.

Принцип недопустимости ограничения конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона) согласуется с предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.

Комиссией Управления при рассмотрении материалов дела не установлено исключений, предусмотренных п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при установлении требования в Техническом задании к поставке товара с использованием в описании предмета закупки указания на товарный знак WEICHAI и SHANTUI.

Кроме того, Заказчиком в заседании Комиссии не было представлено доказательств того, что только товар, указанный в Техническом задании с использованием в описании предмета закупки указания на товарный знак WEICHAI и SHANTUI, может обеспечить потребность Заказчика.

Таким образом, включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

Данный подход соотносится с позицией, закрепленной в пункте 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Таким образом, Комиссией Тюменского УФАС России установлено нарушение п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера, выразившееся в установлении требования в Техническом задании к поставке товара с использованием в описании предмета закупки указания на товарный знак WEICHAI и SHANTUI без использования слов "(или эквивалент)".

По совокупности изложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводам о признании жалобы ООО «ТопЛогистика» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера (извещение № 31907870088), обоснованной и необходимости выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТопЛогистика» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера (извещение № 31907870088), обоснованной.
2. Признать в действиях АО «ТОДЭП» нарушения п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «ТОДЭП» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

М

Члены Комиссии:

М

М

