

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России <...>, специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью научно-производственной фирмы «Техполиком» (далее – Заявитель) на действия публичного акционерного общества «Салют» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право поставки клея ВК-9 (извещение № 32009364772, <https://zakupki.gov.ru>; процедура № sbr003-200000000000199, <https://utp.sberbank-ast.ru>) (далее – Запрос котировок),

в присутствии представителей: от ООО НПФ «Техполиком» – <...> (доверенность); от ПАО «Салют» – <...> (доверенность),

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

УСТАНОВИЛА:

18.08.2020г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО НПФ «Техполиком» на действия ПАО «Салют» при проведении Запроса котировок.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, Заказчиком неправомерно принято решение в части отклонения заявки ООО НПФ «Техполиком» по причине предъявления отсутствующих в извещении о проведении Запроса котировок требований; в документации отсутствует указание на функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; протокол рассмотрения заявок не содержит основания отклонения заявки на участие в закупке с указанием на положения документации и извещения о проведении Запроса котировок, которым не соответствует данная заявка, а также не содержит информации о дате подписания протокола; Заявитель считает, что действия Заказчика нарушают пункт 3

части 1, часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

ПАО «Салют» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Запроса котировок. Представило документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 20.08.2020г. № 10794/7.

Изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

30.07.2020г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении Запроса котировок. Действующая редакция вышеуказанного извещения размещена в ЕИС: 03.08.2020г. Указанное извещение также размещено Заказчиком на сайте электронной площадки закрытого акционерного общества «Сбербанк – Автоматизированная система торгов» (ЗАО «Сбербанк – АСТ»). Актуальная документация по Запросу котировок (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 03.08.2020г.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

10.08.2020г. Заказчиком в ЕИС размещен Протокол заседания Закупочной комиссии № 319 (№ 32009364772-01), согласно Приложению № 1 от 07.08.2020г. которого на Запрос котировок представлено 2 (две) конкурсные заявки в электронном виде: 1) № 3526 – допущен; 2) № 7923 – допущен.

13.08.2020г. Заказчиком в ЕИС размещен Протокол заседания Закупочной комиссии № 319 (№ 32009364772-02), согласно Приложению № 2 от 10.08.2020г. которого произведено подведение итогов: 1) № 3526 – допущен; 2) № 7923 – не допущен (пункт 5 части 19 статьи 32 Положения о закупке – несоблюдение требований, установленных в извещении о проведении Запроса котировок, к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке; пункт 7 части 19 статьи 32 Положения о закупке – наличие в составе заявки недостоверных сведений (отсутствие исключительных прав разработчика ТУ на данную продукцию)).

Закупочная комиссия ПАО «Салют» решила: 1) признать победителем Запроса котировок участника № 3526; 2) заключить договор с участником № 3526.

На момент принятия настоящего решения договор по результатам Запроса котировок с единственным допущенным участником не заключен.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках гласит, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. 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.

Статьей 12 Положения о закупке определены требования к участникам закупок.

В документации о закупке, извещении (при проведении запроса котировок), помимо обязательных требований к участникам закупки могут устанавливаться дополнительные требования (часть 2 статьи 12 Положения о закупке).

Частью 5 статьи 12 Положения о закупке установлено, что во избежание ограничения конкуренции, требования устанавливаются одинаковыми для всех участников закупки. Не допускается предъявлять к участникам закупки,

к закупаемой продукции, 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемой продукции, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные обществом, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемой ими продукции, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 9 статьи 12 Положения о закупке заказчику запрещается устанавливать требования к участникам закупки, не предусмотренные настоящим Положением. Требования к участникам конкурентной закупки и перечень документов, предоставляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, определяются обществом в документации о закупке, извещении о проведении запроса котировок.

Частью 1 статьи 24 Положения о закупке установлено, что заявки на участие в Запросе котировок представляются согласно требованиям, установленным в извещении о проведении Запроса котировок в соответствии с настоящим Положением о закупке.

Порядок проведения Запроса котировок в электронной форме установлен статьей 32 Положения о закупке.

Согласно части 1 статьи 21 Положения о закупке для осуществления конкурентной закупки Заказчик разрабатывает и утверждает Документацию о закупке, которая размещается в ЕИС и ЭТП вместе с извещением о закупке.

Часть 13 статьи 32 Положения о закупке гласит, что для участия в Запросе котировок участник закупки должен подготовить заявку на участие в Запросе котировок, оформленную в полном соответствии с требованиями извещения о проведении Запроса котировок.

Как следует из материалов жалобы требования к участникам Запроса котировок установлены в Извещении с изменениями от 03.08.2020г. об осуществлении конкурентной закупки № 319/20 от «30» июля 2020г. о запросе ценовых котировок в электронной форме (только для субъектов малого/среднего предпринимательства). Также требованиями к содержанию, оформлению и составу котировочной заявки определен перечень документов, подтверждающие его соответствие вышеуказанным требованиям, которые участник Запроса котировок должен включить в состав предложения.

Приложением № 1 к извещению о проведении Запроса котировок установлено Техническое задание, в котором содержится информация о требованиях к товару.

Как следует из ТЗ, Заказчику требуется клей ВК-9 двухкомпонентный, соответствующий ТУ 1-595-14-842-2009, ПИ 1.2А.526-99.

В соответствии с Приложением № 2 от 10.08.2020г. к Протоколу заседания Закупочной комиссии № 319 заявка № 7923 участника ООО НПФ «Техполиком» не допущена по причине отсутствия у Заявителя исключительных прав разработчика ТУ на закупаемую продукцию.

При этом, требования к содержанию, оформлению и составу котировочной заявки, форме котировочной заявки установлены Документацией о закупке.

Исходя из имеющихся материалов, Комиссией Самарского УФАС России установлено, а также подтверждается материалами жалобы, что в извещении о проведении Запроса котировок требование к участникам закупки в части наличия у участника закупки исключительных прав разработчика ТУ на данную продукцию и/или передачи исключительных прав на объект закупки Заказчику не установлено.

Как следует из представленных материалов заявка № 7923 участника ООО НПФ «Техполиком» в обжалуемой части соответствует техническим требованиям, указанным Заказчиком в ТЗ. В частности, заявка ООО НПФ «Техполиком» содержит указание на то, что к поставке предлагается продукция, соответствующая ТУ 1-595-14-842-2009, ПИ 1.2А.526-99. Доказательства, подтверждающие то обстоятельство, что заявка № 7803 участника ООО НПФ «Техполиком» не соответствует требованиям Документации о закупке, в материалы жалобы не представлены.

При этом ссылку Заказчика на письмо ФГУП «Всероссийский научно-исследовательский институт авиационных материалов» от 05.08.2020г. № И-20-13260 Комиссия считает необоснованной. Как следует из статьи 1252 Гражданского Кодекса РФ, материальные носители считаются контрафактными в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство. С учетом вышеизложенных положений Гражданского кодекса РФ, документов, подтверждающих содержащиеся в вышеуказанном письме ФГУП «ВИАМ» доводы о контрафактности, в материалах жалобы не содержится.

В силу части 19 статьи 32 Положения о закупке, также согласно извещению о проведении Запроса котировок заявки участников закупки отклоняются Закупочной комиссией ПАО «Салют» при рассмотрении в исчерпывающем перечне случаев.

При этом, согласно части 20 статьи 32 Положения о закупке, отклонение

котировочной заявки по иным основаниям, не указанным в части 19 настоящей статьи, не допускается.

Таким образом, Закупочной комиссией ПАО «Салют» в нарушение требований, установленных частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 1, частью 6 статьи 3 Закона о закупках, частью 20 статьи 32 Положения о закупке, неправомерно принято решение об отклонении заявки участника ООО НПФ «Техполиком» по основаниям, указанным в Протоколе заседания Закупочной комиссии № 302, при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право поставки клея ВК-9 (извещение № 32009364772, <https://zakupki.gov.ru>; процедура № sbr003-200000000000199, <https://utp.sberbank-ast.ru>).

Данный довод в части неправомерного отклонения заявки ООО НПФ «Техполиком» признается Комиссией Самарского УФАС России обоснованным.

Согласно части 13 статьи 3.2 Закона о закупках, части 1 статьи 26 Положения о закупке протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать в том числе следующие сведения:

1. дата подписания протокола;
3. результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:
 - оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Заявитель в жалобе указывает на отсутствие в Протоколе заседания Закупочной комиссии № 319 основания отклонения заявки ООО НПФ «Техполиком» на участие в закупке с указанием положений извещения о проведении Запроса котировок, которым не соответствует данная заявка, а также протокол не содержит информации о дате подписания протокола.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Приложения №№ 1, 2 к Протоколу заседания Закупочной комиссии № 319 и подписанные Закупочной комиссией ПАО «Салют» содержат даты подписания, а именно Приложение № 1 от 07.08.2020г., Приложение № 2 от 10.08.2020г.

Также из информации, размещенной в ЕИС, следует, что:

- дата подписания протокола, размещенного в ЕИС 10.08.2020г., является

07.08.2020г.;

- дата подписания протокола, размещенного в ЕИС 13.08.2020г., является 10.08.2020г.

Таким образом, довод Заявителя в части отсутствия в Протоколе заседания Закупочной комиссии № 319 информации о дате подписания протокола признается Комиссией Самарского УФАС России необоснованным.

Кроме того, Комиссией Самарского УФАС России установлено, что в нарушение установленных норм в Протоколе заседания Закупочной комиссии № 302 с приложениями отсутствуют основания отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений извещения о проведении Запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Таким образом, Закупочной комиссией ПАО «Салют» нарушены требования, установленные частью 1 статьи 2, части 13 статьи 3.2 Закона о закупках, части 1 статьи 26 Положения о закупке, при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право поставки клея ВК-9 (извещение № 32009364772, <https://zakupki.gov.ru>; процедура № sbr003-200000000000199, <https://utp.sberbank-ast.ru>).

Данный довод в указанной части признается Комиссией Самарского УФАС России обоснованным.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении запроса котировок цен на товары (запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе запрещается нарушение порядка определения победителя запроса котировок.

Согласно части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается

не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

При данных конкретных обстоятельствах в рассматриваемых действиях Заказчика отсутствует необходимая и достаточная совокупность данных, указывающих на наличие признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку обжалуемые действия Заказчика не связаны с порядком определения победителя Запроса котировок.

При этом ПАО «Салют», являясь Заказчиком при проведении Запроса котировок, не является субъектом, поименованным в части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Закупка не проводится для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, доводы ООО НПФ «Техполиком» о том, что Заказчиком совершены нарушения норм, установленных пунктом 3 части 1, частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, являются безосновательными.

Учитывая установленные нарушения порядка организации и проведения Запроса котировок, Комиссией Самарского УФАС России принято решение о выдаче предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО НПФ «Техполиком» обоснованной в части.
2. Признать в действиях ПАО «Салют» нарушение требований, установленных частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 1, частью 6 статьи 3, частью 13 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных при проведении Запроса котировок нарушений.