

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-240/19

18 апреля 2019 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> ;

с участием представителей ООО «ЖКС №2 Кировского района» (далее - Организатор торгов) <...>;

в отсутствие представителей ООО «ПромЭнерго» (далее – Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения жалобы;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 09.04.2019 вх. №10648-ЭП/19) ООО «ПромЭнерго» на действия организатора торгов ООО «ЖКС №2 Кировского района» при организации и проведении открытого конкурса на поставку отделочных и строительных материалов (извещение №31907682550), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

25 марта 2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №31907682550 о проведении открытого конкурса на поставку отделочных и строительных материалов (далее — Закупка), включая документацию на проведение открытого конкурса (далее — Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках ООО «ЖКС №2 Кировского района» (далее – Положение о закупках), версия 9 от 16.01.2019, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре

опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	8 149 443 ,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	25.03.19
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	10.04.2019 в 15:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	11.04.2019 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Санкт-Петербург, ул. Зои Космодемьянской д.13, кабинет заместителя генерального директора по экономике

2. Доводы жалобы:

Заявитель оспаривает установление Организатором торгов в Документации условий предоставления обеспечения заявки на участие в Закупке в размере 10% от начальной (максимальной) цены, противоречащее Положению о закупках.

Заявитель указывает на незаконность размещения Организатором торгов в п.п. 12, 33 Приложения №1 к разделу II Документации конкретных товаров с товарными знаками «Гидроласт» и «ЕАБ» без возможности поставки эквивалента.

По мнению Заявителя Организатором торгов в позициях п.п. 14, 39 - 41 Приложения №1 к разделу II Документации необоснованно установлено требование о соответствии товаров ГОСТ Р51691-2008, не распространяющегося на указанные товары.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился

по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Оригиналы документов, истребованные уведомлением № 78/12455/19 от 12.04.2019 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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».

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, 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.

Следуя ч. 13 ст. 3 Закона №223-ФЗ, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного

органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ООО «ЖКС №2 Кировского района» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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.

По первому доводу жалобы:

В соответствии с п. 4.1 раздела 4 главы 6 Положения о закупках заказчик вправе требовать обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки

на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно п. 4.3 раздела 4 главы 6 Положения о закупках заказчик не устанавливает в документации о конкурентной закупке требование обеспечения заявок на участие в закупке, если начальная (максимальная) цена договора не превышает пять миллионов рублей.

В случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с п. 7 раздела II Документации начальная (максимальная) цена договора - 8 149 443,00 (Восемь миллионов сто сорок девять тысяч четыреста сорок три) рубля 00 копеек, в т.ч. НДС 20% 1358240,50 (Один миллион триста пятьдесят восемь тысяч двести сорок) рублей 50 копеек.

При этом, п. 20 раздела II Документации установлено, что размер обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе 10 (десять) процентов от начальной цены договора, что составляет 814 944,00 (Восемьсот четырнадцать тысяч девятьсот сорок четыре) рубля 00 копеек.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о несоблюдении Организатором торгов условий п. 4.3 раздела 4 главы 6 Положения о закупке при формировании в Документации условий о размере обеспечения заявки на участие в Закупке.

На основании изложенного по первому доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в Документации условия о размере обеспечения заявки на участие в Закупке в 10% от НМЦ, противоречащего Положению о закупках, нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в нарушении действующего Положения о закупках, а также в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

По второму доводу жалобы:

Следуя ч. 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке

(за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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 Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона №223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны 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).

В соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ 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.

В соответствии с п. 5 раздела II Документации предметом Закупки является поставка отделочных и строительных материалов, объем поставляемого товара: согласно Приложения № 1, раздела II, п. 2 «Техническое задание».

Пунктом 12 Приложения №1 к разделу II Документации указан гидрофобизатор «Гидроласт».

Также, п. 33 Приложения №1 к разделу II Документации предусмотрена поставка газобетона «ЕАБ».

При этом, примененные наименования «Гидроласт» и «ЕАБ» являются товарными знаками, при этом Документация не содержит условий поставки данных позиций товаров с иными товарными знаками или возможности поставки эквивалента.

Таким образом Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что Организатором торгов в п.п. 12, 33 Приложения №1 к разделу II Документации в описании предмета закупки безосновательно применено указание на товарные знаки без условий, допускающих поставку эквивалентного товара.

На основании изложенного по второму доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях Организатора закупки по незаконному указанию в описании предмета закупки товарных знаков без применения условий, допускающих поставку эквивалентного товара, нарушения п. 1 ч. 1, п. 3 ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившегося в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенного при организации и проведении Закупки.

По третьему доводу жалобы:

Пунктами 14, 39 - 41 Приложения №1 к разделу II Документации в предмет поставки включена эмаль ПФ-115, в отношении которой указано, что товар должен соответствовать ГОСТ Р 51691-2008.

В столбце функциональных характеристик товара Приложения №1 к разделу II Документации по позициям 14, 39 — 41 установлено, что эмаль ПФ-115 применяется для защиты и окраски древесных (дерево, натуральный шпон, ДВП, ДСП и т.п.), металлических и других поверхностей или ранее окрашенных поверхностей изделий, подвергающихся атмосферным воздействиям и/или эксплуатируемых внутри помещений.

Вместе с тем, согласно п. 1 ГОСТ Р51691-2008 «Материалы лакокрасочные. Эмали. Общие технические условия» указано, что стандарт не распространяется на эмали, применяемые для отделки мебели, изготовленной из древесины и древесных материалов, эмали, применяемые в строительстве, консервационные эмали (группа 3 по ГОСТ 9825) и эмали специального назначения (группа 5 по ГОСТ 9825).

При этом согласно действующим стандартам характеристики эмали ПФ-115 стандартизированы ГОСТ 6465-76 «Эмали ПФ-115. Технические условия», который распространяется на эмали ПФ-115 различных цветов, представляющие собой суспензии двуокиси титана рутильной формы и других пигментов и наполнителей в пентафталево-лаке с добавлением сиккатива и растворителей.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России установила, что Организатором торгов в позициях 14, 39 - 41 Приложения №1 к разделу II Документации установлены ненадлежащие требования о соответствии эмали ПФ-115 ГОСТ Р 51691-2008.

На основании по третьему доводу жалобы Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по установлению в Документации ненадлежащих требований о

соответствии эмали ПФ-115 ГОСТ Р 51691-200 нарушение п. 1 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении и ненадлежащем соблюдении требований норм статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. В соответствии с ч. 5 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Следуя ч. 6 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Согласно п. 3.3.1 раздела I Документации заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с п. 3.3.2 раздела I Документации извещение (решение) об отмене конкурентной закупки размещается Заказчиком в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Согласно п. 3.3.3 раздела I Документации по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с п. 3.3.1. настоящего раздела и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с п. 15 раздела II Документации дата окончания подачи заявок на участие в Закупке - «10» апреля 2019 года 15:00 (время Московское).

15.04.2019 в 12:13 (МСК) Организатором торгов опубликован протокол об отмене процедуры Закупки со ссылкой на уведомление Санкт-Петербургского УФАС России № 78/12455/19 от 12.04.2019 года, при этом на ЕИС процедура Закупки имеет статус «Закупка отменена».

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России установила, что решение Организатором торгов об отмене Закупки неправомерно, как принятое в нарушение требований Документации и Закона №223-ФЗ.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 17 ст. 18.1 Закона №135-ФЗ, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по принятию безосновательного и неправомерного решения об отмене Закупки, согласно протоколу об отмене процедуры Закупки от 15.04.2019, нарушение ч. 5 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении нормы статьи, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

5. Рассмотрев жалобу (от 09.04.2019 вх. №10648-ЭП/19) ООО «ПромЭнерго» на действия организатора торгов ООО «ЖКС №2 Кировского района» при организации и проведении открытого конкурса на поставку отделочных и строительных материалов (извещение №31907682550), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора торгов, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях организатора торгов ООО «ЖКС №2 Кировского района» нарушения ч. 1 ст. 2, п.п. 1, 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, ч. 5 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, допущенные при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 09.04.2019 вх. №10648-ЭП/19) ООО «ПромЭнерго» на действия организатора торгов ООО «ЖКС №2 Кировского района» (ИНН 7805458533, ОГРН 1089847141218) при организации и проведении открытого конкурса на поставку отделочных и строительных материалов (извещение №31907682550) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов ООО «ЖКС №2 Кировского района» (ИНН 7805458533, ОГРН 1089847141218) при организации и проведении открытого конкурса на поставку отделочных и строительных материалов (извещение №31907682550) нарушения:

- ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в нарушении действующего Положения о закупках, а также в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам

закупки, допущенное по вследствие неправомерного установления в Документации условия о размере обеспечения заявки на участие в Закупке в 10% от НМЦ, противоречащего Положению о закупках;

- п. 1 ч. 1, п. 3 ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившегося в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное путем незаконного указания в описании предмета закупки товарных знаков без применения условий, допускающих поставку эквивалентного товара;

- п. 1 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также в нарушении и ненадлежащем соблюдении требований норм статей, допущенное путем установления в Документации ненадлежащих требований о соответствии эмали ПФ-115 ГОСТ Р 51691-200;

- ч. 5 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении нормы статьи, допущенное вследствие принятия безосновательного и неправомерного решения об отмене Закупки, согласно протоколу об отмене процедуры Закупки от 15.04.2019.

3. Не выдавать организатора торгов ООО «ЖКС №2 Кировского района» (ИНН 7805458533, ОГРН 1089847141218) предписание об устранении выявленных нарушений ввиду отмены процедуры Закупки согласно протоколу от 15.04.2019.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.