

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 07 октября 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено 08 октября 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: - <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;
- <...> – начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: - <...> – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу № 75-04-18.1/15 ООО «ПромОптТорг» на действия (бездействие) ФГУП «Производственное объединение «Маяк» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на поставку графита (извещение № 31502743953), в присутствии представителей ФГУП «ПО «Маяк» и представителя ООО «ПромОптТорг»,

УСТАНОВИЛА:

10.09.2015 на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru (извещение № 31502743953), на официальном сайте о размещении заказов на закупки товаров, работ и услуг для нужд Госкорпорации «Росатом» <http://zakupki.rosatom.ru> (извещение № 150910/0491/1075) и на сайте электронной торговой площадки Fabrikant.ru (извещение № 2208013) ФГУП «ПО Маяк» опубликовано извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку графита.

Закупка проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» в редакции с изменениями, действующими на дату публикации извещения и документации о закупке.

На заказчика распространяется действие Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(далее — Закон о закупках).

Начальная (максимальная) цена договора: 65 073 251,00 (шестьдесят пять миллионов семьдесят три тысячи двести пятьдесят один) рубль 00 копеек, в т.ч. НДС (18%). Цена договора включает в себя: все налоги, расходы, связанные с поставкой товара, в том числе налоги, сборы (в том числе по страхованию), платежи (в том числе таможенные), расходы на упаковку, расходы на транспортировку до места поставки.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 01.10.2015 в 09:00 (МСК+2).

Дата рассмотрения первых частей заявок (по местному времени заказчика): 09.10.2015 (МСК+2).

Дата и время проведения аукциона (по местному времени заказчика): 12.10.2015 (МСК+2).

Дата рассмотрения вторых частей заявок (по местному времени заказчика): 22.10.2015 (МСК+2).

Победителем закупки признается участник, предложивший наименьшую цену договора, при условии его соответствия и соответствия его заявки требованиям закупочной документации.

В соответствии с протоколом от 01.10.2015 № 22008013-1 открытия доступа к заявкам на участие в открытом аукционе на право заключения договора на поставку графита на момент окончания срока подачи заявок на ЭТП Fabrikant.ru подано 2 заявки.

29.09.2015 в Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «ПромОптТорг» на действия (бездействие) ФГУП «ПО «Маяк» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку графита (извещение № 31502743953).

В связи с поступившей в Челябинское УФАС России жалобы ООО «ПромОптТорг» 02.10.2015 ФГУП «ПО «Маяк» приостановило открытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку графита (извещение № 31502743953).

Из текста жалобы ООО «ПромОптТорг» от 29.09.2015 № 14660, 30.09.2015 вх. № 14748, письменных пояснений от 05.10.2015 вх. № 14991 и пояснений на заседании Комиссии следует, что ФГУП «ПО «Маяк» несвоевременно даны разъяснения аукционной документации в соответствии с направленным в адрес заказчика запросом.

Так, 15.09.2015 в 09:37 ООО «ПромОптТорг» посредством функционала ЭТП «Fabrikant» направило ФГУП «ПО «Маяк» запрос о разъяснении положений аукционной документации относительно возможности указания в банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, перечня дополнительных документов (копии гарантии, документа, подтверждающего факт наступления гарантийного случая, расчет суммы и др.),

предоставляемых гаранту в письменной форме совместно с требованием по указанной гарантии.

Соответствующий ответ ФГУП «ПО «Маяк» размещен на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на ЭТП «Fabrikant» 23.09.2015, что является нарушением пункта 2 части 2 аукционной документации.

Кроме того, размещенный ответ не отражает сути запроса и не содержит конкретной и исчерпывающей информации на поставленный вопрос, в частности не разъяснены требования, установленные в аукционной документации к форме и содержанию банковской гарантии, используемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке. В разъяснении данном ФГУП «ПО «Маяк», фактически поименован перечень нормативно-правовых актов, в соответствии с которыми проводится закупка (Закон о закупках и ЕОСЗ), и дана ссылка на то, что образец банковской гарантии приведен в разделе 2 альбома форм основных документов Положения 16 ЕОСЗ.

ООО «ПромОптТорг» указало, что документация на закупку не содержит конкретных требований к составу заявок участников по следующим основаниям.

Согласно подпункта 4 пункта 1.2 части 1 аукционной документации в состав первой части заявки на участие в закупке, в том числе входят документы, указанные в подразделе 2.1.2 закупочной документации, требуемые для предоставления в части 1 заявки на участие в закупке.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 2.2 части 1 аукционной документации в состав первой части заявки на участие в закупке, в том числе входят документы, указанные в подразделе 2.1.1 закупочной документации, требуемые для предоставления в части 2 заявки на участие в закупке.

В подразделах 2.1.1 и 2.1.2 закупочной документации указан перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки установленным требованиям, конкретное указание или требование о необходимости приобщения, указанных документов к заявке на участие в закупке, отсутствует.

Подраздел 3.1 тома 2 аукционной документации «Техническая часть» устанавливает технические характеристики предмета закупки. При этом в столбце «Наименование, размеры, марка» отсутствует указание на используемые при описании показатели размера, в частности не представляется возможность сделать вывод какие именно значения соответствуют длине, ширине, диаметру. Не указана используемая единица измерения.

ООО «ПромОптТорг» указало, что в столбце «Технические характеристики» имеется ссылка на технические условия ТУ 1915-086-00200851-2007, которые зарегистрированы за конкретным предприятием-изготовителем - ОАО «Челябинский электронный завод».

Таким образом, описание объекта закупки носит субъективный характер. В описание объекта закупки включены требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, при этом в описание объекта закупки не

включены слова «или эквивалент», что нарушает подпункт б) пункта 12.2.1 ЕОСЗ.

Представитель ФГУП «ПО «Маяк» на заседании Комиссии и в письменных пояснениях от 07.10.2015 пояснил, что согласно п. 15.5.1 ЕОСЗ, если ответ на запрос участника аукциона требует ответа заказчика, не являющегося организатором, то такой ответ должен быть размещен в течение 1 рабочего дня, следующего за днем получения ответа от заказчика. В данном случае для подготовки ответа на поступивший запрос от ООО «ПромОптТорг» потребовалось привлечение юридического отдела предприятия, ответ от которого поступил 23.09.2015 и в тот же день был опубликован на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на ЭТП «Fabrikant».

По мнению представителя ФГУП «ПО «Маяк» ответ на запрос содержит конкретную и исчерпывающую информацию, не допускающую двоякого толкования — форма банковской гарантии, которой должны следовать участники закупки, установлена в приложении 16 к ЕОСЗ. Кроме того, согласно п. 4.3.1 части 2 тома 1 аукционной документации, банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368-378 ГК РФ. Таким образом, в аукционной документации содержались все необходимые участникам закупки требования к форме и содержанию банковской гарантии.

Довод заявителя о том, что в документации не содержалось требований к составу заявок участников, по мнению представителя ФГУП «ПО «Маяк», необоснован. Согласно аукционной документации, составленной по форме приложения 16 ЕОСЗ, в разделе 2.1 части 1 тома 1 установлены требования к участникам закупки, к продукции и указаны документы, подтверждающие соответствие этим требованиям. Состав первой и второй частей заявок на участие в аукционе прописан в разделе 2.2. части 1 тома 1 документации.

Представитель ФГУП «ПО «Маяк» пояснил, что в технической части аукционной документации размеры заготовок указаны в соответствии с ТУ 1915-086-00200851-2007.

ФГУП «ПО «Маяк» также указало, что указание на возможность предложения к поставке аналогов (эквивалентов) товара, изготовленных по ТУ, отличных от указанных в технической части документации, содержится в подразделе 2.1.2 части 1 тома 1 документации в полном соответствии с требованиями пп. б) п. 12.2.1 ЕОСЗ и разъяснениями Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом» от 15.07.2015 № 179/ЦАК.

Изучив материалы жалобы, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно статье 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения

потребностей юридических лиц, указанных в настоящей статье (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно статье 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, правовыми актами, регламентирующими правила закупки. 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.

Для ФГУП «ПО «Маяк» Положением о закупке является Единый отраслевой стандарт закупок (Положение о закупке, ЕОСЗ) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденный решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37.

Закупочная документация аукциона в электронной форме на поставку графита состоит из двух томов, чертежей и альбома форм основных документов, при этом том 1 закупочной документации состоит из трех частей: часть 1 «Общая и коммерческая части», в которую включено извещение о проведении закупки, часть 2 «Порядок проведения аукциона» и часть 2 «Проект договора».

Согласно пункту 2.1 части 2 аукционной документации «Разъяснение положений аукционной документации» любой участник аукциона вправе направить организатору аукциона запрос о разъяснении положений документации в срок, обеспечивающий получение организатором аукциона такого запроса не позднее 5 рабочих дней до окончания подачи заявок на участие в аукционе (при поступлении запроса позже данного срока организатор вправе не отвечать на запрос) через ЭТП в порядке, предусмотренном регламентом работы данной ЭТП.

Согласно п. 15.5.1 ЕОСЗ и п. 2.2 части 2 аукционной документации организатор аукциона в течение одного рабочего дня со дня поступления запроса размещает

на официальном сайте и на ЭТП соответствующий ответ с указанием предмета запроса. Если ответ на запрос участника аукциона требует ответа заказчика, не являющегося организатором, то такой ответ должен быть размещен **в течение 1 рабочего дня, следующего за днем получения ответа от заказчика.**

15.09.2015 в 09:37 ООО «ПромОптТорг» обратилось к ФГУП «ПО «Маяк» с запросом о разъяснении положений аукционной документации.

Для подготовки ответа на поступивший запрос ООО «ПромОптТорг» ФГУП «ПО «Маяк» потребовалось привлечение юридического отдела предприятия, ответ от которого поступил **23.09.2015 и в тот же день был опубликован на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на ЭТП «Fabrikant».**

Комиссией установлено, что срок для дачи ответа на запрос участника аукциона не установлен ЕОСЗ и аукционной документацией, а установлен только однодневный срок для размещения ответа на официальном сайте после получения ответа от заказчика.

Срок окончания подачи заявок на участие в закупке установлен до 01.10.2015, ответ на запрос ООО «ПромОптТорг» дан ФГУП «ПО «Маяк» 23.09.2015, т. е. не позднее 5 рабочих дней до окончания подачи заявок на участие в аукционе.

Таким образом, ФГУП «ПО «Маяк» не нарушило срок размещения ответа на запрос ООО «ПромОптТорг» о разъяснении положений аукционной документации на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на ЭТП «Fabrikant».

Относительно довода заявителя о том, что размещенный ответ ФГУП «ПО «Маяк» не отражает сути запроса и не содержит конкретной и исчерпывающей информации на поставленный вопрос, в частности не разъяснены требования, установленные в аукционной документации к форме и содержанию банковской гарантии используемой в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, Комиссия отмечает следующее.

ФГУП «ПО «Маяк» на запрос ООО «ПромОптТорг» относительно возможности указания в банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, перечня дополнительных документов (копии гарантии, документа, подтверждающего факт наступления гарантийного случая, расчет суммы и др.), предоставляемых гаранту в письменной форме совместно с требованием по указанной гарантии, разъяснило, что форма банковской гарантии, которой должны следовать участники закупки, установлена в приложении 16 к ЕОСЗ. Кроме того, согласно пункту 4 тома 1 части 2 «Порядок проведения аукциона» закупочной документации, в случае предоставления обеспечения заявок на участие в аукционе в форме банковской гарантии — **банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368—378 ГК РФ.**

Так, статья 374 ГК РФ предусматривает, что требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту, с приложением указанных в гарантии документов. **В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии.**

Согласно статье 375 ГК РФ по получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копию требования со всеми относящимися к нему документами.

Гарант должен рассмотреть требование бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти дней со дня, следующего за днем получения требования со всеми приложенными к нему документами, и, если требование признано им надлежащим, произвести платеж. Условиями независимой гарантии может быть предусмотрен иной срок рассмотрения требования, не превышающий тридцати дней. Гарант проверяет соответствие требования бенефициара условиям независимой гарантии, а также оценивает по внешним признакам приложенные к нему документы.

В соответствии со статьей 376 ГК РФ гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям независимой гарантии либо представлены гаранту по окончании срока действия независимой гарантии. Гарант должен уведомить об этом бенефициара в срок, предусмотренный пунктом 2 статьи 375 указанного Кодекса, указав причину отказа.

Таким образом, положения статей 374-376 ГК РФ предусматривают, что бенефициар должен предоставить гаранту совместно с требованием дополнительные документы (документы указывающие, на обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии и др.).

Таким образом, в аукционной документации содержались все необходимые участникам закупки требования к форме и содержанию банковской гарантии, в ответе на запрос заказчик еще раз обратил внимание участника на её положения.

Относительно довода ООО «ПромОптТорг» о том, что аукционная документация не содержит конкретных требований к составу заявок участников Комиссия отмечает следующее.

Согласно аукционной документации, составленной по форме приложения 16 ЕОСЗ, в разделе 2.1 части 1 тома 1 установлены требования к участникам закупки, к продукции и указаны документы, подтверждающие соответствие этим требованиям. Состав первой и второй частей заявок на участие в аукционе прописан в разделе 2.2. части 1 тома 1 документации.

В связи с чем, аукционная документация содержит конкретные требования к составу заявок участников аукциона.

В соответствии с пунктом 10 статьи 4 Закона о закупке 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

Подраздел 3.1 тома 2 аукционной документации «Техническая часть» устанавливает технические характеристики предмета закупки.

В технической части аукционной документации размеры заготовок указаны в соответствии с ТУ 1915-086-00200851-2007, выдержки из которого изложены в томе 2 Техническая часть. В данном случае в Технической части указаны диаметр и длина, так как речь идет об изделии круглого сечения, параметр «ширина» к данному изделию не применим. Кроме того, в соответствии с пунктом 4.7 ГОСТ 2.307-2011 «Единая система конструкторской документации. Нанесение размеров и предельных отклонений» (введен в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 03.08.2011 № 211-ст), линейные размеры и их предельные отклонения в графических документах и в спецификациях указывают в миллиметрах без обозначения единицы измерения.

В связи с чем, довод ООО «ПромОптТорг» относительно того, что в Технической части в разделе «Наименование, размеры, марка» отсутствует указание на используемые при описании показатели размера, не указана используемая единица измерения, является необоснованным.

По доводу заявителя о том, ТУ 1915-086-00200851-2007 зарегистрированы за конкретным предприятием-изготовителем и при этом в описание объекта закупки не включены слова «или эквивалент», Комиссия сообщает следующее.

ТУ 1915-086-00200851-2007 зарегистрированы за конкретным предприятием-изготовителем - ОАО «Челябинский электронный завод», при этом указание на возможность предложения к поставке аналогов (эквивалентов) товара, изготовленных по ТУ, отличных от указанных в технической части документации, содержится в подразделе 2.1.2 части 1 тома 1 документации в полном соответствии с требованиями пп. б п. 12.2.1 ЕОСЗ.

Так, в соответствии с пунктом 2.1.2 части 1 тома 1 аукционной документации продукция должна соответствовать требованиям, указанным в томе 2 «Техническая часть».

Участник закупки должен принять во внимание, что ссылки в документации по запросу цен на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя носят лишь рекомендательный, а не обязательный характер. Участник запроса цен может представить в своей заявке на участие в запросе цен иные товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, места происхождения товара или производители при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквиваленты) (или превосходят по качеству товар, указанный в технических условиях (аналоги)). Возможны предложения к поставке товаров, изготовленных в соответствии с техническими условиями, отличными от приведенных в Техническом задании, однако в полной мере соответствующих требованиям, предъявляемым к техническим характеристикам закупаемой продукции.

Таким образом, аукционная документация, положения ЕОСЗ предусматривают возможность поставки товара, изготовленных в соответствии с техническими условиями, отличными от приведенных в Техническом задании (эквивалент, аналог).

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что жалоба ООО «ПромОптТорг» на действия (бездействие) ФГУП «Производственное объединение «Маяк» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на поставку графита (извещение № 31502743953) является необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ПромОптТорг» на действия (бездействие) ФГУП «Производственное объединение «Маяк» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на поставку графита (извещение № 31502743953) необоснованной.

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