

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2079/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.02.2022 г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АВТОКОМ», ГУП «Мосгортранс», Государственного казенного учреждения города Москвы «Дирекция транспортных закупок»,

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 15.02.2022 № НП/8705/22,

рассмотрев жалобу ООО «АВТОКОМ» (далее — Заявитель) на действия ГУП «Мосгортранс» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку колодок тормозных для нужд ГУП «Мосгортранс» (реестровый №32211071360, далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, описание предмета Закупки осуществлено Заказчиком с нарушением части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель указывает, что согласно требованиям технического задания к Закупке, к поставке заявлены колодки тормозные дисковые с каталожным номером K094436K50 KNORR BREMSE (далее – Предмет Закупки). При этом, согласно доводам Заявителя, в подтверждение установленного Заказчиком в Техническом задании в отношении Предмета Закупки ограничения, Заказчиком к аукционной документации Закупки приложены каталоги запасных частей, в которых производитель транспортных средств не указывает каталожный номер K094436K50 KNORR BREMSE тормозных колодок в качестве запасных частей и расходных материалов, которые Заказчик обязан закупать к машинам и оборудованию, которые он использует.

Таким образом, по мнению Заявителя, исключительность необходимости поставки именно каталожного номера K094436K50 Заказчиком не доказана, вместе с тем, ч. 6.1 Закона не содержит права Заказчика определять исключительность Предмета Закупки исходя из наличия того или иного товара на рынке здесь и сейчас или возможности заказа той или иной позиции запасной части на сайте производителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, 26.01.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку колодок тормозных для нужд ГУП «Мосгортранс» (реестровый №32211071360).

Согласно требованиям Приложения № 1 к Техническому заданию (далее – ТЗ), к поставке заявлены:

Качественные и количественные характеристики поставляемого Товара

№п/п	Наименование Товара	СПГЗ	Функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики товара*	Ед. изм.	Количество	Срок поставки
	Колодки тормозные	Колодки тормозные дисковые для ЛиАЗ, Волжанин, Скания, 4шт, компл	K094436K50 KNORR BREMSE	компл	3500	с 1 (первого) по 20 (двадцатый) рабочий день с даты заключения договора.

* поставка эквивалента не допускается в соответствии с п.3 ч.6.1 ст.3 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", так как закупаются запасные части и расходные материалы к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Каталожные номера указаны в соответствии с Каталогами запасных частей.

Согласно части 6.1 статьи 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.

Представитель Заказчика отметил, что в составе документации о Закупке (приложение №3 к техническому заданию) размещены Каталоги запасных частей и Технология технического обслуживания, являющиеся технической документацией на автобусы ЛиАЗ, обосновывающие потребность Заказчика исключительно в тормозных колодках с каталожным номером K094436K50 без возможности поставки эквивалента.

Так, в Каталоге деталей и сборочных единиц от 2012 года низкопольных автобусов ЛиАЗ-529220, ЛиАЗ-529221, ЛиАЗ-529222 установлено, что к установке на ТС подлежат тормозные колодки производства KNORR BREMSE (стр. 205-206).

В Каталоге деталей и сборочных единиц от 2014 года автобуса ЛиАЗ-529222 (модернизированного) также установлено, что к установке на ТС подлежат тормозные колодки производства KNORR BREMSE (стр. 200-208).

При этом в Каталогах указаны следующие номера деталей:

0501.221.397, при этом сайт производителя KNORR BREMSE указывает на каталожный номер запасной части K094436K50, которая доступна к заказу и предусмотрена документацией о Закупке:

<https://mytruckservices.knorr-bremse.com/RU/ru/EUR/search/xref?text=0501221397>

0501.215.084, при этом Сайт производителя указывает на номер вышеуказанного ремкомплекта тормозных колодок K006060, который не доступен к заказу:

<https://mytruckservices.knorr-bremse.com/RU/ru/EUR/search/xref?text=0501215084>

Указанный номер ремкомплекта тормозных колодок K006060, который включает в себя иные детали помимо колодки, в настоящее время не производится и не доступен к заказу, что подтверждается содержанием официального сайта производителя данных запасных частей:

<https://mytruckservices.knorr-bremse.com/RU/ru/EUR/search/?text=K006060>.

При этом в размещенной в составе документации о Закупке Технологии технического обслуживания «АВТОБУС ЛиАЗ-529265-79 С СИЛОВЫМ АГРЕГАТОМ ЯМЗ – ZF (экологический класс 5)» (далее — Технология технического обслуживания) на странице 202 указано на обязательность применения в тормозных системах деталей производства KNORR-BREMSE:

«При ремонте механизма допустимо использование запасных частей производства только фирмы Knorr-Bremse.

Выполнять работы по ремонту тормозных механизмов следует в соответствии с Руководством по ремонту фирмы Knorr-Bremse.».

На странице 201 Технологии технического обслуживания указано:

«Необходимо одновременно заменять все тормозные колодки одного моста. Применяйте только тормозные колодки, допущенные к применению изготовителем автобуса, моста или тормозной системы. В противном случае, прекращают действовать гарантийные обязательства изготовителя автобуса».

При этом, в соответствии с п. 1.2 проекта Контракта поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства, товар не обременен правами третьих лиц, в споре и под арестом не состоит), с годом выпуска не ранее 2021 года.

Также Заказчик в материалах дела приложил Письмо № 139-11/02/2022 от 11.02.2022 представительства в РФ производителя колодок KNORR-BREMSE ООО «Кнорр-Бремзе Системы для Коммерческого Транспорта», которое подтверждает информацию о том, что артикул K006060 был снят с производства в 2018 году и заменен на артикул K094436K50.

При этом, согласно указанному письму, изменение артикульных номеров деталей не изменило каких-либо технических, функциональных либо иных характеристик изделий. Изделия с новыми артикульными номерами полностью идентичны изделиям, снятым с производства.

Помимо этого, Заказчик на повторном заседании Комиссии предоставил Письмо № 140-15/02/2022 от 15.02.2022 ООО «Кнорр-Бремзе Системы для Коммерческого Транспорта», согласно которому, оригинальной запасной частью, не подлежащей замене на какие-либо иные тормозные колодки иного производителя, устанавливаемой в дисковых тормозных механизмах серии SB7... b SN7...

производства компании Knorr-Bremse, являются тормозные колодки K094436K50. В противном случае гарантийные обязательства на тормозные механизмы прекращают действие.

При этом Заявителем не была доказана возможность к поставке в рамках обжалуемой закупки колодок, помимо K094436K50 KNORR BREMSE, которые соответствовали бы требованиям Технического задания и Технологии технического обслуживания.

При этом Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действия заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушения части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АВТОКОМ» (ИНН 7706767058, ОГРН 5117746025271) на действия ГУП «Мосгортранс» (ИНН 7705002602, ОГРН 1037739376223) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.02.2022 № НП/6783/22.