

ООО «НИИ КМ»

Б. Толмачевский переулок, д. 5, стр. 1,
эт. 1, пом. 1, комн. 10, 11, г. Москва,
119017

АО «Объединенная
двигателестроительная корпорация»

проспект Буденного, д. 16, г. Москва,
105118

АО «Агентство по государственному
заказу Республики Татарстан»

улица Московская, дом 55, город
Казань, 420021

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5748/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.07.2019

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «НИИ КМ» (далее также - Заявитель) на действия АО «Объединенная двигателестроительная корпорация» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку газов и газовых смесей (реестровый № 31908073782) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, положения Закупочной документации Заказчика противоречат положениям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), поскольку требования к объекту закупочной процедуры сформулированы таким образом, при котором не представляется возможным поставить товар необходимый Заказчику, так как неверно определена потребность Заказчика.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорной Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя приняла решение о признании ее необоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, 08.07.2019 в единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее- ЕИС) опубликовано извещение о проведении Запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на Поставку газов и газовых смесей.

По мнению Заявителя, при размещении документации Заказчиком нарушен установленный нормативными правовыми актами порядок размещения информации о проведении закупки, в результате чего права или законные интересы заявителя могут быть ущемлены или нарушены, а именно: описание предмета закупки не соответствуют требованиям пункта 1 части 1, пункта 1 части 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Как указывает заявитель, в качестве требований к поставляемой продукции в пунктах 1-5 прайс-листа приведены ссылки на технические условия (ТУ), которым должен соответствовать объект закупки. При этом в п. 5 Технического задания указано, что «эквивалент не допускается».

При этом, исходя из доводов жалобы следует, что согласно п. 13 Информационной карты в Извещении, участник процедуры закупки должен представить декларацию на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, указанных в извещении, без направления собственных предложений. В описании предмета закупки отсутствуют функциональные

характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, а лишь приведены ссылки на Технические условия.

Как следует из материалов дела, согласно разделу 9 («Требования к продукции» и Приложению № 2 (Прайс-лист) проекта договора, раздел 8 Закупочной документации Заказчику необходимо закупить для нужд производства газы и газовые смеси, отвечающий требованиям, указанным в документации. Позиции прайс-листа 1-5 должны соответствовать ТУ, указанным в Прайс-листе, а именно:

№	Наименование товара	Фасовка	Требования к качеству товара (ГОСТ, ТУ, ОСТ, Ед. изм. Артикул)	
1	Аргон высокой чистоты	(баллон – 6,3 м3)	ТУ 6-21-12-94	шт.
2	Гелий газообразный (сжатый) марка «А»	(баллон – 5,5 м3)	ТУ 0271-135-31323949-2005	шт.
3	Газовая смесь углекислота (20%) – аргон	(баллон – 6,2 м3)	ТУ 2114-002-18399652-2012	шт.
4	Азот газообразный СВЧ	(баллон – 5,7 м3)	ТУ 2114-127-11752467-05	шт.
5	Водород марка «А»	ОСЧ (баллон – 5,7 м3)	ТУ 2114-016-78538315-2008	шт.

Согласно п. 10.3.6. Единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее — Положение о закупке Заказчика) в документации о закупке при описании предмета закупки допускается указание товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименований мест происхождения продукции или наименований производителей без дополнения таких указаний словами эквивалент)» в случаях закупки запасных частей и / или расходных материалов для оборудования, использующегося заказчиком и находящегося на гарантийном обслуживании, при условии, что использование именно таких запасных частей и / или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что закупаемые по ТУ позиции прошли технологическое апробирование на пригодность использования продукции производителей (держателей ТУ) в производстве Заказчика.

Технические условия (ТУ) — это документ, устанавливающий технические требования, которым должны соответствовать конкретное изделие, материал, вещество или их группа, с указанием конкретных (точных)

параметров, уникальных характеристик по каждому элементу, содержащемуся в материале (изделие), и содержат в себе набор методик производства, которые позволяют выделить продукцию из общего ассортимента на рынке товаров. Технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика и/или изготовителя или по требованию заказчика (потребителя) продукции. Технические условия являются неотъемлемой частью комплекта конструкторской или другой технической документации на продукцию, а при отсутствии документации должны содержать полный комплекс требований к продукции, её изготовлению, контролю и приемке.

Таким образом, в данном случае Заказчиком сформулированы качественные характеристики объекта Закупки, при помощи указания на конкретны ТУ.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 указанного закона, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указанный принцип не может считаться нарушенным, поскольку оспариваемые положения Закупочной документации не ограничивают возможность участия в Закупке на основании сведений, указанных Заявителем в своей жалобе, а также материалов, представленных на заседание Комиссии.

Согласно ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках 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;

При этом на заседании Комиссии не установлено, что Заказчик нарушил своими действиями указанные выше положения Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что при проведении Закупки Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели её проведения (удовлетворение нужд Заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям. Само по себе желание участвующего в Закупке хозяйствующего субъекта поставить имеющийся у него товар, который такой участник считает наиболее приемлемым для Заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона о закупках, поскольку условия Документации, которые, безусловно, должны соответствовать

действующему законодательству и не ограничивать в правах участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

Комиссия отмечает, что данные требования основаны на объективных потребностях Заказчика и обусловлены тем, что закупаемые позиции товара с ссылкой на ТУ прошли технологическое апробирование на пригодность использования продукции производителя. Товар с указание ТУ включен в процесс сварки элементов конструкции и необходим для обеспечения взаимодействия газовых смесей и сварочного оборудования.

Описание объекта Закупки содержит технические характеристики товара, которые отражают фактическую потребность Заказчика и влияют на качество поставляемых газов, что не противоречит требованиям Закона о закупках, поскольку в соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик устанавливает к товару требования, связанные с определением поставляемого товара потребностям Заказчика.

При таких обстоятельствах, Заявитель фактически спорит с потребностью Заказчика в поставляемом товаре по ТУ.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для установления своей потребности в определенной характеристике товара.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Таким образом, Комиссия Управления не находит правовых и фактических оснований для вывода о наличии в действиях заказчика нарушения требований Закона о закупках в отсутствие со стороны заявителя обоснования невозможности подачи заявки на участие в закупке при предусмотренной заказчиком системе критериев и порядка оценки заявок

участников закупки.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НИИ КМ» (ИНН: 7706130928) на действия АО «Объединенная двигателестроительная корпорация» (ИНН: 7731644035) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.07.2019 № ПО/35958/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.