

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1861/2020

«25» ноября 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>;

При рассмотрении жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> – представителя ОАО «СКЭК» (доверенность № 271/2-2.2 от 31.12.2019);

- <...> – представителя ООО «НТТ-Пересвет» (доверенность № 35-20 от 16.06.2020);

- <...> - представителя ООО «НТТ-Пересвет» (доверенность № 34-20 от 16.06.2020);

- <...> - представителя ООО «НТТ-Пересвет» (доверенность № 33-20 от 16.06.2020);

- <...> - представителя ООО «НТТ-Пересвет» (доверенность № 14 от 13.11.2020),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Новые Трубные Технологии-Пересвет» и материалы жалобы № 042/07/3-1861/2020,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению ООО «Новые Трубные Технологии-Пересвет» (Далее – Заявитель, ООО «НТТ») (вх. № 7901э от 16.11.2020 г.) на действия Заказчика – АО «КемВод» при организации и проведении запроса ценовых котировок на поставка колодцев из стеклопластика для нужд АО «КемВод», извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, 09.11.2020 под № 32009658226 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя:

1. В Документации имеются противоречащие законодательству Российской Федерации требования, ограничивающие конкуренцию, а именно: в

техническом задании неправомерны требования о соответствии колодцев стандартам prEN 15383 и EN 1610 требования по герметичности, данные требования не соотносятся с требованиями о соответствии данного вида продукции действующему законодательству РФ. В Документации отсутствует предусмотренное Законом о закупках обоснование необходимости использования требований, не входящих в национальную систему стандартизации.

2. Указание в пунктах 6 и 7 Технического задания на соответствие продукции стеклопластиковой трубе GRP Flowtite с муфтой REKA SN10000 создает преимущество поставщикам или дилерам колодцев Flowtite.
3. Условия Договора сформулированы некорректно и нарушают права Поставщика.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 18.11.2020 г. № 05/9838 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1861/2020 было назначено на 25.11.2020 года в 15 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ОАО «СКЭК», АО «КемВод» и ООО «НТТ-Пересвет».

24.11.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ОАО «СКЭК» по доводам жалобы (вх. № 5318).

25.11.2020 г. на рассмотрении жалобы представители ООО «НТТ» поддержали доводы, изложенные в жалобе.

25.11.2020 г. на рассмотрении жалобы представитель АО «КемВод» пояснила, что в пункте 2.2.3 закупочной документации определено, что требования к техническим, функциональным (потребительским) свойствам указаны в Техническом задании (Приложение № 1 к закупочной документации). В пункте 3 Технического задания определено, что колодцы должны соответствовать стандартам prEN 15383 и требованиям по герметичности EN 1610, а соответственно параметрам минимальных и максимальных значений. Требования о том, что указанная продукция должна быть сертифицирована по данным стандартам нет. Также нет требований о предоставлении сертификатов по указанным системам.

В связи с отсутствием единых ГОСТов, стандартов на стеклопластиковые колодцы в РФ, учитывая, что закупка колодцев осуществлялась в целях их установки и монтажа на трубе из стеклопластика GRP Flowtite Ametech Astana, в отношении которой действуют международные стандарты, в целях совместимости поставляемой продукции были указаны международные требования и стандарты. Иной способ, обеспечивающий более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки, отсутствует.

Труба GRP Flowtite Ametech Astana уже приобретена и частично смонтирована, в связи с чем, данные требования являются требованиями о совместимости продукции, что также не нарушает нормы Закона о закупках.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1861/2020, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «КемВод» (новая редакция),

утвержденным Советом директоров АО «КемВод», протокол от 25.06.2019 г. (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Организатором закупочной процедуры № 32009178066, проводимой для нужд АО «КемВод», являлось ОАО «СКЭК» на основании Агентского договора № А-0001 от 12.04.2012 г. и подпунктов 3.3.1 – 3.3.3 Положения о закупках.

В подпункте 3.3.1 Положения о закупках определено, что Заказчик вправе привлечь Организатора процедуры закупки для осуществления процедуры закупки – разработки извещения о закупке, документации о закупке, изменений, вносимых в такое извещение и такую документацию, проекта договора, протоколов, составляемых в ходе закупки, а также иных документов; размещения информации о закупке в единой информационной системе и осуществления иных функций, связанных с осуществлением процедуры закупки. При этом создание комиссии по закупкам, определение сведений о начальной (максимальной) цене договора, утверждение извещения о закупке, документации о закупке, изменений, вносимых в такое извещение и в такую документацию, разъяснение такой документации, определение условий закупки и их изменение, а также подписание договора осуществляется Организатором процедуры закупки.

09.11.2020 г. на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении запроса ценовых котировок на поставку колодцев из стеклопластика для нужд АО «КемВод», включающее документацию и проект договора.

Согласно Извещению начальная (максимальная) цена договора – 9 743 477,30 руб. (в том числе НДС 20 %).

В пункте 2.2.1 Документации установлены требования к качеству и безопасности продукции, а именно: поставщик гарантирует качество и безопасность продукции в соответствии с действующими стандартами, утвержденными на данный вид продукции, и наличием сертификатов, обязательных для данного вида продукции, оформленных в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 2.2.3 Документации требования к техническим, функциональным (потребительским) свойствам указаны в Приложении № 1 к Документации «Техническое задание».

В соответствии с пунктом 2.7 Документации цена договора включает в себя стоимость продукции (в том числе стоимость муфт на входном и выходном отверстиях колодца для соединения со стеклопластиковой трубой и других элементов, указанных в Приложении № 1 к документации «Техническое задание»), расходы по доставке до места поставки, все налоги, сборы (в том числе по страхованию), и другие обязательные платежи, которые Участник закупки должен выплатить в связи с выполнением обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также дополнительные требования, указанные в извещении, и иные расходы.

В Техническом задании (Приложение № 1 к документации № ЗЦК-3087 от 09.11.2020 г.) на изготовление канализационных колодцев из стеклопластика диаметром 2000 мм и 1500 мм пунктах 3, 6, 7 указано следующее:

Колодцы должны соответствовать стандартам prEN 15383 и требованиям по герметичности EN 1610.

Отверстия под входящую и выходящую трубу должны соответствовать трубе стеклопластиковой GRP Flowtite с муфтой REKA SN10000.

В выходном и входном отверстии под трубу должна быть вмонтирована муфта для соединения со стеклопластиковой трубой GRP Flowtite с муфтой REKA SN10000.

В пункте 3 проекта Договора «Порядок расчетов», являющегося неотъемлемой частью Документации, указано, что оплата Продукции производится в порядке, согласованном Сторонами в Дополнительном соглашении (Спецификации), являющейся неотъемлемой частью настоящего договора.

Согласно пункту 3 Спецификации в целях обеспечения бесперебойной поставки Продукции, Поставщик (победитель процедуры закупки), осуществляет отгрузку каждой партии Продукции до места поставки в соответствии с условиями заключенного договора, с последующим оформлением с Заказчиком Договора хранения. Договор хранения оформляется на каждую партию продукции. Срок действия Договора хранения – в течение 6 месяцев с момента поступления соответствующей партии продукции на склад Покупателя. Срок передачи остатков невыбранной продукции Поставщиком Покупателю - в течение 15 рабочих дней с момента окончания срока действия договора хранения на соответствующую партию..... По окончании срока действия Договора хранения, Поставщик обязан передать оставшуюся (невыбранную) Продукцию Покупателю, а Покупатель обязан принять ее и оплатить в течение 152 календарных дня с момента фактической передачи Продукции Покупателю и подписания Сторонами Акта приема-передачи и иных документов, подтверждающих передачу Продукции Покупателю. Цена продукции включает в себя: стоимость продукции (в том числе стоимость муфт на входном и выходном отверстии колодца для соединения со стеклопластиковой трубой и других элементов, указанных в Приложении № 1 к Документации «Техническое задание»), расходы по доставке до места поставки, все налоги, сборы (в том числе по страхованию), и другие обязательные платежи, которые Участник закупки должен выплатить в связи с выполнением обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также дополнительные требования, указанные в извещении, и иные расходы.

Договор хранения в составе Документации отсутствует.

Согласно протоколу № 1/ЗЦК-3087 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупочной процедуре № ЗЦК-3087 от 09.11.2020 г. на право заключения договора на поставку колодцев из стеклопластика для нужд АО «КемВод» № 32009658226 (далее – Протокол) на момент окончания подачи заявок 16.11.2020 г. было подано 4 заявки:

- ООО «Партнер-98»;
- ООО «НТТ»;
- ООО «Волгоградский композитный завод»;
- ООО «Сибирь».

По результатам рассмотрения заявок участников закупочной процедуры на предмет соответствия требованиям, предъявляемым к составу и оформлению заявки, к техническим характеристикам и потребительским свойствам продукции (предмету закупки), к участникам закупочной процедуры, закупочной комиссией принято решение о допуске к участию в закупочной процедуре всех участников.

По результатам оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

1 место присвоено ООО «Партнер-98», стоимость предложения 8 681 438,34 руб. (с учетом НДС);

2 место – ООО «Сибирь»;

3 место – ООО «НТТ»;

4 место - ООО «Волгоградский композитный завод».

Победителем закупки признано ООО «Партнер-98».

Проанализировав Документацию, заявки участников, Комиссия Кемеровского УФАС России считает обоснованным довод Заявителя о том, что требование о соответствии колодцев стандартам prEN 15383 и требованиям по герметичности EN 1610, не входящим в национальную систему стандартизации, противоречащим Закону о закупках, на основании следующего:

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Единственные стандарты, на которые ссылается ОАО «СКЭК» в Документации это стандарты prEN 15383 и требованиям по герметичности EN 1610, не входящим в национальную систему стандартизации.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее - Федеральный закон 184-ФЗ) технический

регламент - документ, который принят международным договором Российской Федерации, подлежащим ратификации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или в соответствии с международным договором Российской Федерации, ратифицированным в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или указом Президента Российской Федерации, или постановлением Правительства Российской Федерации, или нормативным правовым актом федерального органа исполнительной власти по техническому регулированию, и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

В соответствии с пунктом 2 статьи 2 Федерального закона от 09.06.2015 № 162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 162-ФЗ) к документам, разрабатываемым и применяемым в национальной системе стандартизации (далее - документы национальной системы стандартизации) относятся национальный стандарт Российской Федерации (далее - национальный стандарт), в том числе основополагающий национальный стандарт Российской Федерации (далее - основополагающий национальный стандарт), и предварительный национальный стандарт Российской Федерации (далее - предварительный национальный стандарт), а также правила стандартизации, рекомендации по стандартизации, информационно-технические справочники.

В соответствии с пунктом 5 статьи 2 Федерального закона № 162-ФЗ национальный стандарт - документ по стандартизации, который разработан участником или участниками работ по стандартизации, по результатам экспертизы в техническом комитете по стандартизации или проектом технического комитета по стандартизации утвержден Росстандартом и в котором для всеобщего применения устанавливаются общие характеристики объекта стандартизации, а также правила и общие принципы в отношении объекта стандартизации.

Согласно пункту 3 Положения Росстандарта по вопросу использования документов, разрабатываемых и применяемых в национальной системе стандартизации, при применении положений федеральных законов от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 30.01.2017, Заказчик самостоятельно определяет технические регламенты в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документы, разрабатываемые и применяемые в национальной системе стандартизации, принятые в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В Документации о проведении закупки Организатор торгов не приводит ссылок на действующие в Российской Федерации стандарты, указанные им в документации стандарты не применяются в национальной системе стандартизации, тем самым нарушает требования пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Довод Заявителя на указание в описании предмета закупки на товарный знак, а именно, то, что указание в пунктах 6 и 7 Технического задания на соответствие продукции стеклопластиковой трубе GRP Flowtite с муфтой REKA SN10000 создает

преимущество поставщикам или дилерам колодцев Flowtite является необоснованным, исходя из следующего:

В Техническом задании указано, что отверстия под входящую и выходящую трубу должны соответствовать трубе стеклопластиковой GRP Flowtite с муфтой REKA SN10000, в выходном и входном отверстиях под трубу должна быть смонтирована муфта для соединения со стеклопластиковой трубой GRP Flowtite с муфтой REKA SN10000.

На основании пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее – запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 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.

В наименовании продукции, требуемой к поставке, указано колодец из стеклопластика, необходимые диаметр и высота, указания на товарный знак и т.д. отсутствует, указано только на совместимость колодцев с трубой из стеклопластика GRP Flowtite.

Учитывая, что запрос ценовых котировок был объявлен на поставку колодцев из стеклопластика, в Закупке могло участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке требуемые колодцы.

При проведении данной Закупки было подано 4 заявки, все участники предложили к поставке колодцы российских производителей, заявок несоответствующих требованиям Документации нет, все участники допущены до участия в запросе ценовых котировок, что свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции и создания кому-либо из участников преимущественных условий.

Кемеровское УФАС России считает, что установление в закупочной документации требований о совместимости колодцев с трубой из стеклопластика GRP Flowtite обусловлено потребностями заказчика, так как данные трубы уже приобретены и смонтированы, направлено на эффективное расходование средств и не может рассматриваться как ограничение конкуренции.

Довод о том, что включение в проект Договора Договора хранения, без приложения условий Договора хранения, нарушает права потенциального Поставщика, является обоснованным.

В соответствии с пунктом 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

В Документации указано, что цена договора включает в себя стоимость продукции (в том числе стоимость муфт на входном и выходном отверстиях колодца для соединения со стеклопластиковой трубой и других элементов, указанных в Приложении № 1 к документации «Техническое задание»), расходы по доставке до места поставки, все налоги, сборы (в том числе по страхованию), и другие обязательные платежи, которые Участник закупки должен выплатить в связи с выполнением обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также дополнительные требования, указанные в извещении, и иные расходы.

В пункте 3 Спецификации в целях обеспечения бесперебойной поставки Продукции, Поставщик (победитель процедуры закупки), осуществляет отгрузку каждой партии Продукции до места поставки в соответствии с условиями заключенного договора, с последующим оформлением с Заказчиком Договора хранения.

Согласно пункту 1 статьи 886 ГК РФ по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедатель), и возвратить эту вещь в сохранности.

Поклажедатель в силу статьи 896 ГК РФ обязан уплатить хранителю вознаграждение за оказанные услуги.

Проект Договора хранения, стоимость услуг хранения в Документации отсутствуют, в связи с чем участники закупки не имеют возможности рассчитать все свои затраты, связанные с поставкой продукции.

Не указав в цене Договора расходы на хранение Продукции, Организатор торгов нарушил требования пункта 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Кроме того, исходя из условий Спецификации к Договору, Поставщик весь срок действия Договора хранения (6 месяцев) остается собственником Продукции и несет риск ее утраты и гибели, следовательно, условия Договора хранения для Поставщика имеют существенное значение.

При этом, вышеуказанные нарушения Организатора торгов не повлекли за собой ограничение конкуренции и создания кому-либо из участников преимущественных условий и не повлияли на результаты и ход закупочной процедуры, поскольку было подано 4 заявки, все участники допущены до участия в запросе ценовых котировок, победителем признано ООО «Партнер-98», предложившее наименьшую цену, снижение начальной (максимальной) цены договора составило 10,8 %.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «НТТ-Пересвет» на действия организатора торгов – ОАО «СКЭК» при организации и проведении запроса ценовых котировок на поставку колодцев из стеклопластика для нужд АО «КемВод» (извещение № 32009658226) обоснованной.
2. Признать организатора торгов – ОАО «СКЭК» нарушившим пункты 1,7 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации торгов не выдавать, так как установленные нарушения не повлияли на результат и ход закупочной процедуры.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.