РЕШЕНИЕ

по делу № 05-6/2-61-2020

25 июня 2020 г.Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, (далее – Комиссия) в составе:

председатель комиссии:

члены Комиссии:

при участии посредством видеооконференц-связи представителей ООО «Альянс» (далее – Заявитель) ;

при очном участии представителей АО «Газпром газораспределение Тверь» (далее – Заказчик) ,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи, в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

рассмотрев жалобу Заявителя в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон) с объявлением перерыва до 25.06.2020,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 19.06.2020 поступила жалоба Заявителя, полагающего, что Заказчиком нарушен порядок организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме (далее – Конкурентный отбор) на право заключения договора на поставку трубы для нужд АО "Газпром газораспределение Тверь" (извещение на сайте http://zakupki.gov.ru № 32009209352 от 03.06.2020).

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении открытого конкурентного отбора Заказчик действовал в соответствии

с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ПАО «Газпром» (далее - Положение о закупке).

03.06.2020 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок https://zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещены извещение о проведении Конкурентного отбора на право заключения договора на поставку трубы для АО "Газпром газораспределение Тверь", а также документация о проведении Конкурентного отбора (далее – документация); начальная (максимальная) цена составляет 9 168 108,00 рублей без НДС. Дата окончания приема заявок - 16.06.2020 в 09:59. Дата подведения итогов – 19.06.2020.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении открытого конкурентного отбора, документация (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 03.06.2020;

2. Начальная (максимальная) цена договора - 9 168 108,00 рублей;

3. Дата окончания подачи заявок - 16.06.2020;

4. Дата подведения итогов открытого конкурентного отбора - 19.06.2020.

5. На участие в открытом конкурентном отборе подана 1 заявка, которая допущена.

В ходе рассмотрения Жалобы от 19.06.2020 Комиссией в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 25.06.2020.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно установлено условие недопустимости поставки аналогичного товара по предмету закупки «№ 7 Труба стальная электросварная прямошовная 377*6 мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС. Длина одной трубы 11.6 п.м».

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 1.1.3 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в Документации предмета закупки Заказчик в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак должен использовать слова «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Комиссией установлено, что по позиции «№ 7 Труба стальная электросварная прямошовная 377*6 мм ГОСТ 10704-91 покрытие двухслойное полимерное ВУС. Длина одной трубы 11.6 п.м." в разделе технического задания на проведение закупки таблица № 2 установлено требование: «Труба стальная электросварная прямошовная ст.20 с наружным двухслойным покрытием усиленного типа из экструдированного полиэтилена по ТУ 1390-005-26704661-10 разработчиком, которого является ЗАО «ИЗОПАЙП».

Вместе с тем, согласно пункту 4.1.10 информационной карты конкурентного отбора Документации возможность поставки аналогов не допускаются.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего описание предмета закупки, противоречат пункту 1.2.29.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

Кроме того, учитывая, что текст Жалобы содержит указание на нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией выявлены следующие нарушения.

В соответствии с пунктом 4.1.26 Информационной карты Документации перечень документов представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям Документации установлен в пунктах 3.5-3.6 Документации.

Пунктом 3.5 Документации установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участников квалификационным требованиям Документации, в том числе:

- *Для официальных дилеров (дистрибьюторов) – копии дилерских*

(дистрибьюторских) соглашений (подпункт 3.5.6 Документации),

Документами, подтверждающими полномочия участника на предложение и поставку предлагаемого им Товара (или части Товара), если он не является его производителем или официальным дилером (дистрибьютором), могут быть следующими:

• копии договоров с производителями или официальными дилерами (дистрибьюторами) (с приложением документов, подтверждающих статус дилера (дистрибьютора);

•письма предприятий-изготовителей Товара (или официальным дилеров (дистрибьюторов) с приложением документов, подтверждающих статус дилера (дистрибьютора)) в адрес Заказчика (Форма 4), предоставляющие участнику право на предложение этого Товара, с гарантиями отгрузки Товара в случае победы участника в маркетинговых исследованиях; документы, подтверждающие право пользования и владения Товара, находящегося на складе.

Вместе с тем, участник открытого конкурентного отбора может не являться производителем товара по предмету открытого конкурентного отбора, и не иметь договорных отношений с производителем такого товара, при этом ранее осуществлять поставки иного товара надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, не обладая документально подтвержденным правом поставки такого оборудования.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении, в срок до окончания подачи заявок на участие в открытом конкурентном отборе, подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки товара по предмету открытого конкурентного отбора, возможность участников закупки подать заявку на участие в открытом конкурентном отборе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в открытом конкурентном отборе.

Таким образом, установление указанного требования в Документации, противоречит пункту 1.1.3 Положения, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает требование части 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ««Альянс» обоснованной.

2. Признать АО «Газпром газораспределение Тверь» нарушившим часть 1 статьи 2 и пункта 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО "Газпром" и Компаний Группы Газпром, утвержденного решением Совета директоров ОАО "Газпром" от 19

апреля 2012 г. N 1969.

3. Выдать АО «Газпром газораспределение Тверь», закупочной комиссии и оператору электронной торговой площадки предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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