

Заявитель:

Общество с ограниченной ответственностью «Техкомплектурал»

454091, г. Челябинск, ул. Труда, д. 95, оф. 27

shavkunovae@dialexp.ru

Заказчик:

Публичное акционерное общество энергетики и электрификации
«Сахалинэнерго»

693000, Сахалинская обл., г. Южно-Сахалинск, Коммунистический пр-т, д. 43

osinkina-SE@sakh.rao-esv.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 065/01/18.1-37-2019

04 июня 2019 года г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

– <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

Председатель
Комиссии: –<...> - начальник отдела контроля государственных закупок
Управления Федеральной антимонопольной службы по
Сахалинской области;

Члены
Комиссии: – <...> – главный государственный инспектор отдела контроля
государственных закупок Управления Федеральной
антимонопольной службы по Сахалинской области;

рассмотрев дело № 065/01/18.1-37/2019 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Техкомплектурал» на положения закупочной документации, утвержденной заказчиком - Публичное акционерное общество энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) при проведении аукциона в электронной форме по объекту: «Право заключения договора на поставку дорожной техники» (извещение № 31907888382),

в присутствии представителей сторон:

– от общества с ограниченной ответственностью «Техкомплектурал» - не явился, о времени, дате и месте рассмотрения уведомлен надлежащим образом;

– от публичного акционерного общества энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» - <...> , на основании доверенности №18-8 от 09.01.2019, <...> , на основании доверенности №18-325 от 31.05.2019,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Сахалинское УФАС России, Управление) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Техкомплектурал» (далее – заявитель, общество) на положения закупочной документации, утвержденной заказчиком - публичным акционерным обществом энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) (далее – заказчик) при проведении аукциона в электронной форме по объекту: «Право заключения договора на поставку дорожной техники» (извещение № 31907888382) (далее – аукцион).

Заявитель в доводе жалобы указывает на то, что Заказчик неправомерно установил в аукционной документации требования к предмету закупки, ограничивающие конкуренцию.

Уведомлением-требованием рассмотрение жалобы назначено на 04.06.2019 на 14 часов 45 минут.

Комиссия Управления, заслушав представителей заказчика, проанализировав имеющуюся информацию, изучив материалы дела № 065/01.18.1-37/2019, установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135-ФЗ) 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

05.06.2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» заказчик разместил извещение № 31907888382 о проведении аукциона на право заключения договора на поставку дорожной техники.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется документацией о проведении аукциона на право заключения договора на поставку дорожной техники, утвержденной заказчиком.

В своей жалобе заявитель указывает на то, что в техническом задании указано, что предметом закупки является только бульдозер торговой марки Shantui SD16L с двигателем торговой марки Weichai, при этом указание на торговую марку не сопровождается словами «или эквивалент». Кроме того, заявитель указывает, что заказчиком незаконно установлено требование к участникам, ограничивающее конкуренцию, а именно: участник обязательно должен быть заводом изготовителем или официальным дилером завода изготовителя и иметь представительство на острове Сахалин для заключения договора на гарантийное техническое обслуживание приобретенной техники.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ 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.

Согласно требованиям технического задания аукционной документации установлены, в том числе, следующие характеристики: Двигатель: Weichai, Shantui SD16L, Shanghai C6121, Steyr, WD615TI-3A, Модель: WD10G178E25. Объем отвала не менее: 5,0 м³.

Кроме того, в пункте 17 технического задания установлено, что поставщик должен быть заводом изготовителем или официальным дилером завода изготовителя и иметь представительство на о. Сахалин, для заключения договора на гарантийное техническое обслуживание приобретенной техники.

В своих возражениях заказчик не согласился с доводами заявителя, указав, что двигатели марок, указанных в техническом задании устанавливаются на бульдозеры различных марок, в том числе и российских производителей, а также основные характеристики ходовой части требуемые заказчиком подходят, кроме Shantui SD16L, также для российского бульдозера Б11.8000EP.

Также Заказчик пояснил, что требование, указанное в пункте 17 технического задания является дополнительным (желательным) со сложной транспортной составляющей.

Несмотря на это, заказчиком не представлено доказательств, подтверждающих, что указанным в техническом задании характеристикам соответствует как минимум два производителя бульдозера. При этом представленные на заседание Комиссии скриншоты технических характеристик производителей других

бульдозеров не соответствует требуемым характеристикам заказчика. Более того и бульдозер Shantui SD16L не соответствует требуемым заказчиком характеристикам, в частности, по объему отвала. Так заказчиком установлено требование объем отвала – не менее 5,0 м³, тогда как объем отвала бульдозера Shantui SD16L – 4,75 м³.

При таких обстоятельствах, Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу, что помимо того, что заказчиком не установлена возможность поставки эквивалента товара, что нарушает положения Закона №223, требованиям заказчика, установленным в техническом задании не соответствует ни один производитель

Таким образом, первый довод заявителя признается обоснованным, а заказчик нарушившим положения пункта пункт 1 части 10 статьи 4, пункт 2 части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Рассмотрев второй довод общества по существу, Комиссия Сахалинского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона №135 запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Как указано ранее, 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.

Вместе с тем, согласно технического задания аукционной документации поставщик должен быть заводом изготовителем или официальным дилером завода изготовителя и иметь представительство на о. Сахалин, для заключения договора на гарантийное техническое обслуживание приобретенной техники.

Однако указанное требование не относится к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона. Такое требование также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу об обоснованности

второго довода заявителя, в связи с чем, заказчик признается нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку в нарушение указанной нормы последним созданы условия, необоснованно ограничивающие конкуренцию.

При этом Комиссией учитывается, что в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона №135 признаком ограничения конкуренции является установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

С учетом изложенного, Комиссия управления, рассмотрев материалы дела № 065/01/18.1-37/2019, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Техкомплектурал» на положения закупочной документации, утвержденной заказчиком – Публичным акционерным обществом энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) при проведении аукциона в электронной форме по объекту: «Право заключения договора на поставку дорожной техники» (извещение № 31907888382) - обоснованной.

2. Признать заказчика - Публичное акционерное общество энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) нарушившим пункт 1 части 10 статьи 4, пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать заказчику - Публичному акционерному обществу энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>