

Исх. № 04-04/15086 от 24.11.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО "ТРАНСНЕФТЬ - ПРИКАМЬЕ" – <...> – (должностное лицо) (доверенность №01/01-9/847 от 18.12.2020 г.), <...> – (должностное лицо) (доверенность №01-01-9/1030 от 26.12.2019 г.), в присутствии представителя заявителя ООО «Остек студио» - <...> – (должностное лицо) (по доверенности), рассмотрев после перерыва посредством видеоконференции жалобу заявителя ООО «Остек студио» (вх. №14602 от 01.11.2021 г.) на действия заказчика АО "ТРАНСНЕФТЬ - ПРИКАМЬЕ" при проведении закупки №32110699863 на предмет: «1200-В01-К-25-01196-2022 «Оборудование, запасные части, расходные материалы для средств Диагностики.»»,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении закупки №32110699863 размещено в Единой информационной системе 26.10.2021 года.

Способ проведения закупки: Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Начальная (максимальная) цена договора — 9 600 000,00 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке,

изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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.

Комиссия по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, а также позиции заказчика, изучив представленные сторонами материалы, приходит к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона № 223 от 18.07.2011 года «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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).

Частью 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.

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, при проведении данной закупочной процедуры заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Относительно довода заявителя о нарушении заказчиком действующего законодательства при составлении документации, а именно в части того, что в техническом задании были указаны требования к товарным знакам без использования слов «или эквивалент».

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 3 Закона о закупках Конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий, а именно:

- описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с положениями части 6.1 статьи 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 описании 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 позиции заявителя в документации об аукционе в электронной форме имеются указания в отношении конкретных товарных знаков поставляемых товаров, при этом возможность поставки эквивалентного товара прямо запрещается данной документацией. При этом ранее Заказчик закупал рентгенографическую пленку и иные расходные материалы, не устанавливая каких-либо ограничений в части возможности поставки эквивалентного товара.

Предметом рассматриваемой закупки является право заключения договора на поставку специализированного оборудования, запасных частей и материалов для осуществления неразрушающего контроля на объектах АО «Транснефть - Прикамье».

Техническим заданием аукционной документации (форма 2.2) были установлены следующие требования к поставляемой продукции:

	Код позиции	Наименование продукции
1	2195704	Пленка рентгеновская Agfa Structurix D7 Pb Rollpac 70ммx90м.
2	2336760	Пленка рентгеновская Agfa Structurix F8 NIF 30x40см 100 шт.
3	2362898	Пленка рентгеновская Aafa Structurix D7 Pb Rollpac

Согласно представленным пояснениям и документам Заказчика закупка пленок конкретных марок обуславливалась следующим.

Закупаемая Заказчиком рентгеновская пленка предназначена для создания снимков сварных соединений при неразрушающем контроле и планируется к использованию на рентгеновском аппарате промышленного назначения серии ERESO MF4, а также на проявочной машине производства NOVA, установленных на объектах АО «Транснефть - Прикамье».

В подтверждение изложенного, Заказчиком были представлены договоры на установленное оборудование.

Согласно п. 2.6 (стр. 51) Руководства по обслуживанию и эксплуатации рентгеновского аппарата промышленного назначения серии ERESO MF4 режимы экспонирования рентгеновской пленки при проведении радиографического контроля рассчитываются на основании приведенных производителем рентгеновского оборудования номограмм, а также встроенного в аппаратуру программного обеспечения. В руководстве по эксплуатации на рентгеновские аппараты семейства «ERESCO», использующиеся в лабораториях неразрушающего контроля АО «Транснефть - Прикамье», указаны номограммы экспонирования промышленных пленок 07 (AGFA), как и в программном обеспечении указанных рентгеновских аппаратов (стр. 74, 76, 78, 79).

На странице 83 руководства по обслуживанию и эксплуатации указано: «для гарантии правильной работы оборудования используйте только оригинальные принадлежности производства фирмы «GE Sensing & Inspection Technologies». В состав компании «GE Sensing & Inspection Technologies» входит AGFA NTD (производитель рентгеновской пленки, проявочных машин и т.д.).

С учетом изложенного, для бесперебойной работы рентгеновских аппаратов семейства «ERESCO» необходимо использовать пленку AGFA.

Инструкцией по эксплуатации проявочной машины NOVA, применяемой в АО «Транснефть - Прикамье», также установлен ряд требований к используемым расходным материалам.

В п.6.1.4 инструкции со значком «Внимание» указано, что в качестве чистящих пленок следует использовать непроявленные пленки для неразрушающего контроля производства AGFA.

Документация по предыдущим закупкам не учитывала требования вышеуказанных технических документов (Руководства, Инструкции) и допускала поставку эквивалентной рентгеновской пленки.

В ходе проведения работ по неразрушающему контролю сварных соединений Заказчиком в 2021 году были выявлены дефекты рентгеновских пленок KODAK в виде «заломов», несоответствия в эксплуатационных характеристиках пленки KODAK AA400 по сравнению с пленкой AGFA 07 в части разметки по

протяженности рулона и соединения (окрайка).

В подтверждение изложенного Заказчиком были представлены зафиксированные акты проверок.

Согласно представленным пояснениям Заказчика выявленные дефекты потребуют повторного проведения работ по неразрушающему контролю сварных соединений, что повлечет увеличение продолжительности времени остановки нефтепроводов для производства работ и приведет к нарушению обеспечения бесперебойной транспортировки нефти.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам анализа приходит к следующим выводам.

Все участники закупки находятся в равных условиях относительно требования о поставке товара, соответствующего условиям документации.

Кроме того, правовая позиция Президиума Верховного Суда РФ, а именно, 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) указывает следующее:

«Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

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».

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Кроме того, согласно разъяснениям ФАС России в письме от 31 марта 2014 г. №АЦ/11870/14 «установление заказчиком в документации о закупке требований, в том числе, конкретной торговой марки закупаемых товаров без возможности предоставления претендентами альтернативных вариантов, является правом заказчика, при условии соблюдения требований антимонопольного законодательства».

Таким образом, требования, установленные заказчиком в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика,

а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчик, устанавливая предмет закупки и характеристики и технические показатели товара, руководствовался необходимостью обеспечения эффективного результата обеспечения производственных нужд, защиты собственных интересов, контроля за целевым использованием денежных средств и обоснованностью осуществления расходов по договору.

Документацией о закупке не устанавливалось никаких квалификационных требований к участникам закупки.

В рассматриваемой закупке имело право участвовать любое лицо, которое имело возможность предложить один из указанных в документации о закупке товаров.

В рассматриваемом случае описание объекта закупки не выходит за рамки требований действующего законодательства о закупках, поскольку закупка указанных расходных материалов осуществлялась к машинам и оборудованию, используемым заказчиком в целях обеспечения их взаимодействия в работе.

На основании изложенного, учитывая, что установление требований к характеристикам закупаемого товара обуславливалось необходимостью обеспечения непрерывной работы и избежания негативных последствий, Комиссия не находит оснований для признания довода заявителя обоснованным.

Довод заявителя признан необоснованным.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу заявителя ООО «Остек студио» (вх. №14602 от 01.11.2021г.) на действия заказчика АО "ТРАНСНЕФТЬ - ПРИКАМЬЕ" при проведении закупки №32110699863 на предмет: «1200-В01-К-25-01196-2022 «Оборудование, запасные части, расходные материалы для средств Диагностики.» необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)