

Исх. №АЯ-04/1017 от 01.02.2021 г.

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

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

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

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика ООО «Татнефтьавиасервис» – <...> – (должностное лицо) (доверенность №0046/21 от 25.01.2021г.) и <...> – (должностное лицо) (доверенность №0047/21 от 25.01.2021г.), в присутствии представителя заявителя ООО «ТендерСфера» - <...> – (должностное лицо) (доверенность от 28.09.2020г.), рассмотрев жалобу (вх.№596/ж от 20.01.2021г.) на действия заказчика ООО «ТАТНЕФТЬАВИАСЕРВИС» (ИНН 1624446535) при проведении запроса предложений, с номером извещения №32009873662 на предмет: поставка топливозаправщика Аэродромного ТЗА-45 с подъемной платформой и дозатором ПВКЖ,

УСТАНОВИЛА:

30 декабря 2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru был размещен запрос предложений, с номером извещения №32009873662 на предмет: поставка топливозаправщика Аэродромного ТЗА-45 с подъемной платформой и дозатором ПВКЖ.

Начальная (максимальная) цена – 47 000 000,00 рублей.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 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 N 135-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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

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.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно 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.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, 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.

По мнению заявителя, заказчик нарушил действующее законодательство в части составления документации.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения жалобы, пояснений заказчика и изучения документации приходит к следующим выводам.

Относительно довода заявителя о том, что положения проекта договора противоречат нормам действующего законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Пункт 4 статьи 421 ГК РФ гласит, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми

актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Исходя из жалобы заявителя, пункт 8.2. проекта договора устанавливает неустойку для поставщика, в случае просрочки поставки товара, в размере 1% в день от стоимости товара (47 млн. руб. НМКЦ), что эквивалентно 365% годовых (т.е. 470 000 рублей в день). В тоже время пунктом 8.3. договора, для покупателя в случае просрочки оплаты устанавливается пеня в размере 1/300 ставки рефинансирования ЦБ РФ в день, т.е. чуть более 4,25% годовых. Поскольку размер неустойки для поставщика в десятки раз превышает размер неустойки для заказчика, условие пункта 8.2 проекта договора, существенным образом нарушает баланс интересов сторон заказчика и поставщика. При этом договор не предусматривает авансирование поставки и, следовательно, у поставщика отсутствует возможность пользоваться чужими денежными средствами. Таким образом, заявитель считает, что условие пункта 8.2. проекта договора, являющееся частью документации закупки, в сравнении с пунктом 8.3 проекта договора и в свете вышеуказанных норм действующего законодательства является незаконным, т.к. не соблюдается принцип равноправия сторон и принцип справедливости.

Согласно пояснениям заказчика, условие пункта 8.2. проекта договора, являющегося частью документации закупки, распространяет свое действие на всех участников закупки и не коим образом не ограничивает участие в данной закупке, как и не ограничивает конкуренцию по отношению к участникам закупки. 1 % от стоимости непоставленного товара за каждый день просрочки - это требование ко всем участникам закупки. Право заказчиков самостоятельно определять способы и особенности проведения закупочных процедур прямо предусмотрено статьей 2 Закона о закупках. Ответственность сторон в рассматриваемом проекте договора является разумной и обычно применимым в деловом обороте: 1 % от стоимости непоставленного товара, но не менее 1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ РФ, от суммы неисполненного обязательства, за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного настоящим договором. В данном случае действует принцип свободы договора. В части размера неустойки, у заявителя есть возможность применить статью 333 ГК РФ. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Превышение данного срока поставки может негативным образом отразиться на производственной деятельности заказчика своевременной заправке ВС, обеспечения регулярности полетов воздушных судов.

Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемые положения проекта договора не противоречат требованиям действующего законодательства. Данные пункты основаны на принципе свободы договора, который закреплен в ГК РФ.

Кроме того, названные пункты распространяется на всех участников закупки и не ограничивает участие в рассматриваемой закупке, а также не противоречат требованиям Закона о закупках.

Также необходимо отметить, что данный пункт проекта договора предъявляется к исполнителю, только в случае если последний не исполняет, либо недобросовестно исполняет договор.

Таким образом, довод заявителя признан неправомерным.

Относительно довода заявителя о том, что заказчик в техническом задании указал требования к товарным знакам, без использования слов «или эквивалент».

Часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что 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 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.

В пункте 17 Информационной карты заказчик указывает следующее.

Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений	Участник подает Заявку, которая отвечает требованиям настоящей Документации. Участник имеет право подать только одну Заявку. В случае установления факта подачи одним Участником двух и более Заявок на участие в Запросе предложений при условии, что поданные ранее Заявки таким Участником не отозваны, все Заявки такого Участника, поданные в отношении данного
--	---

запроса предложений, не рассматриваются.

Все документы, входящие в Заявку, должны быть подготовлены на русском языке, за исключением тех документов, оригиналы которых выданы Участнику третьими лицами на ином языке. В этом случае указанные документы могут быть представлены на языке оригинала при условии, что к ним приложен идентичный нотариально заверенный перевод этих документов на русский язык.

Каждый документ, входящий в Заявку, должен быть подписан электронной цифровой подписью.

Документы, включаемые в заявку:

1. Заявка, которую представляет Участник в соответствии с настоящей документацией, должна быть подготовлена по форме, представленной в разделе 3 настоящей Документации и содержать сведения и документы, указанные в части 3.4 статьи 17 Положения:

а) Фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) Полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса предложений копию выписки из единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса предложений копию выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса предложений;

в) Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее для целей настоящей главы - руководитель). В случае, если от имени участника закупки действует иное лицо, заявка на участие в запросе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки, заверенную печатью участника закупки и подписанную руководителем участника закупки (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника закупки, заявка на участие в запросе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) Документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, в случае если в закупочной документации установлено соответствующее требование;

д) Копии учредительных документов участника закупки (для юридических лиц): копию устава, копию ИНН, копию ОГРН;

е) Решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в запросе, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой;

2) Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора, о цене единицы услуги и (или) работы в случае, если при проведении запроса на право заключить договор на

выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг заказчиком указаны в закупочной документации начальная (максимальная) цена договора, а также начальная (максимальная) цена запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию и начальная (максимальная) цена единицы услуги и (или) работы. В случаях, предусмотренных закупочной документацией, также копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к такому товару, работам, услугам.

Участник должен указать товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара (за исключением случаев, предусмотренных законом) и конкретные показатели такого товара, соответствующие значениям (значениям эквивалентности), установленным в настоящей документации о проведении запроса предложений в электронной форме.

3) Документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки установленным требованиям и условиям допуска к участию в запросе предложений, а именно:

А) наличие действующей лицензии на осуществление разработки, производства, испытания и ремонта авиационной техники в лицензии должен быть конкретно указан тип авиационной техники на которую распространяется лицензия: аэродромные автомобильные средства транспортирования и заправки летательных аппаратов горючим.

Б) наличие действующего (на момент подачи документов на конкурс) сертификата соответствия ГОСТ-Р 18.02.02-2017 на предлагаемую к поставке модель (ТЗА-45).

В) наличие подтвержденного опыта производства и поставки техники, аналогичной предлагаемой к поставке (ТЗА-45 с подъемной платформой и модулем расположенным на раме шасси ТЗА-45)

4) Заявка на участие в запросе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, образец (пробу) товара.

2. Формы, установленные настоящей документацией, являются неотъемлемой ее частью и обязательны к заполнению

В соответствии с Техническим заданием, заказчику к поставке необходимы в том числе следующие виды товаров:

- Автомобильное шасси ТЗА-45 – автомобиль SCANIA P380 с колёсной формулой 4x2, изготовленный не ранее 2019;

- Цистерна ТЗА-45 должна быть оборудована:

двумя приемными бортовыми заправочным штуцерами нижней заправки Carter/Meggitt для обеспечения пропускной способности не менее 2500 л/мин с защитной крышкой, расположенными на левой стороне цистерны в защитном ящике изготовленным в пылезащищенном варианте.

- системой приема газов из фильтра-водоотделителя (включает в себя воздушный вентиль с рычагом и направляющими из нержавеющей стали 11-AV Armstrong и визуальный индикатор);

- вибронагруженные участки трубопроводных коммуникаций оборудованы трубопроводными компенсаторами производства ELAFLEX с учетом климатических особенностей типа «LT».

- Уровнемером ПМП производства НПП «СЕНСОР», внесенным в реестр средств измерений;

-Насосный агрегат – производства Dickow Pumpen HZS-1273, номинальной производительностью не ниже 150 м³/час (2500 л/мин). Привод насоса механический от коробки отбора мощности шасси. Насосный агрегат устанавливается вне технологического модуля на раме шасси.

- Фильтр-водоотделитель FAUDI FW10-H-T-5/1093 - смонтирован внутри заправочного модуля.

- Трубопроводные коммуникации – должны быть выполнены из высокопрочного алюминиевого сплава, трубопроводы и металлические агрегаты в местах их соединений электрически соединены для предотвращения возникновения разностей потенциалов. Вибронагруженные участки трубопроводных коммуникаций должны быть оборудованы трубопроводными компенсаторами ERV-GLT производства «ELAFLEX».

- Счетчик-литромер - механический, производства Alfons Haar MKA 3350, со встроенным датчиком импульсов с «ценой» импульса – один литр, показывающей счетной головкой с обнуляемым счетным устройством и не обнуляемым сумматором выданного топлива, а также расходомером, показывающим мгновенную скорость выдачи топлива. Провод от датчика импульсов заведен в кабину шасси.

- Раздаточные рукава ELAFLEX HD C-LT NEON– соответствуют требованиям

последних изданий EI 1529 или EN 1361:1997 (BS 3158) тип С (полупроводниковый) с рабочим диапазоном температур от минус 500С до плюс 500С.

- Наконечник нижней заправки CARTER 64200 – 4 шт. С опциями (2 на подъемной платформе, 2 в заправочном модуле);

- Система управления заправкой ВС – построена на базе контроллера VM-G10 со встроенной функцией дедман, контроллер должен быть расположен во взрывозащищенном корпусе.

Следовательно, заказчик устанавливает требования к конкретным товарным знакам поставляемого товара.

Исходя из жалобы заявителя, в техническом задании рассматриваемой закупки, указаны подробные требования к комплектации, запасным частям и конструкции топливозаправщика с указанием на конкретные товарные знаки без использования слов «или эквивалент». Описание предмета закупки близко к описанию одной конкретной модели аэродромного топливозаправщика конкретного производителя, находящегося на территории России, и, следовательно, создает ему преимущество в закупке. Это обстоятельство дает возможность предположить, что процедура проводится для закупки конкретного товара у единственного поставщика под видом конкурентной закупки. Для иных участников закупки данные характеристики означают необходимость разработки нового продукта под индивидуальные требования заказчика, что существенным образом ограничивает конкуренцию при осуществлении закупки, лишает возможности предложить аналогичный товар.

Согласно пояснениям заказчика, последний не исключает и готов рассматривать изделия других товарных знаков. Учитывая положения раздела 2 подпункта 2 пункта 17 информационной карты запроса предложений, участник закупки указывает товарный знак изделия, соответствия значениям эквивалентности изделия.

Комиссия отмечает, что исходя из положений раздела 2 подпункта 2 пункта 17 информационной карты, участник закупки должен указать такой товарный знак, требования к которому установил заказчик, следовательно, участник не может предложить к поставке эквивалентный товар.

Таким образом, заказчик в описании предмета закупки указал на необходимость поставки товаров с конкретными товарными знаками, однако не использовал такие слова, как "или эквивалент". Данные действия нарушают пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Довод заявителя признан обоснованным.

Учитывая выявленные нарушения, Комиссия Татарстанского УФАС России решила выдать предписание об устранении выявленных нарушений действующего законодательства.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТендерСфера» (вх.№596/ж от 20.01.2021г.) на действия заказчика ООО «ТАТНЕФТЬАВИАСЕРВИС» (ИНН 1624446535) при проведении запроса предложений, с номером извещения №32009873662 на предмет: поставка топливозаправщика Аэродромного ТЗА-45 с подъемной платформой и дозатором ПВКЖ, частично обоснованной, в части довода о том, что заказчик в техническом задании указал требования к товарным знакам, без использования слов «или эквивалент».

Признать заказчика ООО «Татнефтьавиасервис» нарушившим требования пункта 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Выдать предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)