

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-3484/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

03 августа 2021 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии путем ВКС представителя ООО «Навигатор-Т» (далее – Заявитель), представителя ПАО «Новороссийский морской торговый порт» (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку индивидуальных средств фильтрующего действия для защиты органов дыхания (извещение № 321 10433500 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru.),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку индивидуальных средств фильтрующего действия для защиты органов дыхания (извещение № 321 10433500 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru.).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 03.08.2021 в 11:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов установил в документации требования, противоречащие требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-3484/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» протоколом № 5 от 05.04.2019.

30 июня 2021 г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32110433500 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку индивидуальных средств фильтрующего действия для защиты органов дыхания.

Начальная (максимальная) цена договора – 862 218,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 30.06.2021 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок - 14.07.2021 в 12:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон

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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг 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.

В соответствии с 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Данная закупка проводилась для обеспечения требований пожарной безопасности в административно-бытовом здании – 1 (инв. 11931; г. Новороссийск, ул. Портовая, д. 9), эксплуатируемое ПАО «НМТП».

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 22.07.2008 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности», каждый объект защиты (здание, сооружение и иное имущество) должен иметь систему обеспечения пожарной безопасности. Система обеспечения пожарной безопасности объекта защиты в обязательном порядке должна содержать комплекс мероприятий, исключающих возможность превышения значений допустимого пожарного риска, и направленных на предотвращение опасности причинение вреда третьим лицам в результате пожара.

На основании требований Федерального закона от 22.07.2008 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» Организатором торгов разработан Комплекс инженерно-технических и организационных мероприятий (далее – КИМ) по обеспечению пожарной безопасности объекта административно-бытовом здании – 1 (инв. 11931; г. Новороссийск, ул. Портовая, д. 9).

КИМ разработан в целях системы обеспечения пожарной безопасности для подтверждения соответствия объекта защиты требованиям пожарной безопасности.

КИМ распространяется на объект защиты и должен соблюдаться при его проектировании, строительстве, техническом обслуживании и эксплуатации. Таким образом, административно-бытовое здание – 1 (инв. 11931; г. Новороссийск, ул. Портовая, д. 9) должно соответствовать КИМ, которое в свою очередь прошло согласование с МЧС России.

В соответствии с требованиями пункта 2.2.19 КИМ установлено обеспечение объекта индивидуальными средствами фильтрующего действия для защиты органов дыхания (ГДЗК-У или аналогичные, имеющие сертификат пожарной безопасности, с временем защитного действия не менее 30 минут).

На основании вышеизложенного, Организатором торгов в Техническом задании в качестве предмет закупки указаны индивидуальные средства фильтрующего действия для защиты органов дыхания, имеющие сертификат пожарной безопасности, с временной защитой действия не менее 30 минут – ГДЗК-У или эквивалент.

Вместе с тем, в период проведения закупочной процедуры в адрес Организатора торгов поступил запрос о разъяснении. Согласно пояснениям Организатора торгов, в ходе подготовки разъяснений на запрос установлено, что газодымозащитный комплект ГДЗК-У снят с производства, что подтверждается информационным письмом производителя газодымозащитного комплекта ГДЗК-У-АО «СОРБЕНТ» № ДСР-05/1281-19 от 28.08.2019г., согласно которому газодымозащитный комплект ГДЗК-У переименован в газодымозащитный комплект Зевс 30У, при этом, все защитные, технические, а также эксплуатационные характеристики остались неизменными.

В связи с вышеизложенным, Организатором торгов 07.07.2021г. в Техническое задание внесены изменения. В качестве предмета закупки указан самоспасатель фильтрующий высокой эффективности газодымозащитный комплект Зевс 30У или эквивалент.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные

характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: 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 3.14 Положения, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик, организатор закупки должен руководствоваться правилами, предусмотренными ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ, в том числе в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Вместе с тем, Закон о закупках не содержит указаний, что при закупке товара конкретной марки и возможностью поставки эквивалента, Организатору торгов необходимо устанавливать требования, которым соответствует продукция не менее, чем двух производителей.

Вместе с тем, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что газодымозащитный комплект Зевс 30У соответствует требованиям, установленным Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» ТР ТС 019/2011 (сертификат соответствия №RU C-RU.СП28.B.00520/19), а также требованиям ГОСТ Р 53261-2009 (сертификат соответствия № РОСС RU.03 ЭЧ 01.Н 0396), о чем Заявитель указывает в своей жалобе. При этом в закупочной документации не установлено требований о соответствии поставляемого товара конкретным ГОСТ, ТР, ТУ.

Само по себе указание Организатором торгов в Техническом задании требований к поставке конкретной марки товара или эквивалента с аналогичными характеристиками обусловлено необходимостью исполнения Организатором торгов требований по обеспечению пожарной безопасности в эксплуатируемом ПАО «НМТП» здании.

14.07.2021г. состоялось открытие доступа к заявкам на участие в закупке, представленных для участия в открытом запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку индивидуальных средств фильтрующего действия для защиты органов дыхания.

Всего на участие в закупке представлено 6 (шесть) заявок, 5 (пять) из которых предложили к поставке самоспасатель фильтрующий высокой эффективности газодымозащитный комплект Зевс 30У. Заявителем предложен к поставке самоспасатель фильтрующий газодымозащитный комплект «Гарант-1», производителем которого является АО «ЭНПО «Неорганика», Московская область, г. Электросталь, исходя из сертификата соответствия комплекта «Гарант-1».

Согласно информации размещенной на сайте <https://navigator-siz.ru/o-kompanii/>, Заявитель является официальным представителем АО «ЭНПО «Неорганика», что обусловлено его предложением самоспасателей «Гарант-1», произведенных АО «ЭНПО «Неорганика».

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 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.

Указание в закупочной документации конкретных параметров товара обусловлены определённой потребностью Организатора торгов, а также направлены на выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям организатора торгов. При этом, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им таких требований.

Вместе с тем, ни Гражданский кодекс Российской Федерации, ни Закон о закупках не содержат закрытого перечня требований, которые могут предъявляться к участникам и предмету закупки, либо прямого запрета на применение к ним какого-либо требования.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закреплённому п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, товар которых не отвечает предъявленным Организатором торгов требованиям, не означает, что действия Организатора торгов повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 № 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.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений порядка проведения торгов, предусмотренных частью 10 статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Навигатор-Т» на действия организатора торгов ПАО «Новороссийский морской торговый порт» при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку индивидуальных средств фильтрующего действия для защиты органов дыхания (извещение № 32110433500 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru.) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.