

22 июля 2016 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Удмуртского УФАС России) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – <...>, члены Комиссии – <...> – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, <...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти (отсутствует), <...>- специалист – эксперт отдела контроля органов власти, кворум соблюден,

рассмотрев дело № АА 08-12/2016-72Ж по жалобе ООО «Курганская швейная фабрика» (далее – Заявитель) на действия Заказчика АО «Концерн «Калашников» при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки спецодежды VMI для нужд АО «Концерн «Калашников» извещение в ЕИС №31603820431,

заседании Комиссии 18.07.2016 г.:

в присутствии представителя Заказчика – АО «Концерн «Калашников» - <...> по доверенности от 25.10.2015 г. года №180,

в отсутствие Заявителя – ООО Курганская швейная фабрика», уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела (заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя),

на заседании Комиссии 22.07.2016 г.:

в присутствии представителя Заказчика – АО «Концерн «Калашников» - <...> по доверенности от 14.12.2015 г. года №234,

в отсутствие Заявителя – ООО Курганская швейная фабрика», уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела (заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике 08.07.2016 г. поступила жалоба ООО «Курганская швейная фабрика» на действия Заказчика АО «Концерн «Калашников» при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки спецодежды VMI для нужд АО «Концерн «Калашников» извещение в ЕИС №31603820431.

По мнению Заявителя, предъявление Заказчиком дополнительных требований к объекту закупки, а именно организации склада на территории заказчика, обеспечения наличия кладовщика на данном складе, нарушают положения части 10 статьи 4 закона о закупках. Также установление требований о наличии у участников закупки опыта аналогичных поставок - в течение трех лет на сумму не менее 9 000 000 рублей препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт которых менее установленного срока или менее установленной суммы и нарушает часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 18.07.2016 г. представитель

Заказчика пояснил, что с доводами, изложенными в жалобе Заявителя, не согласен, считает жалобу необоснованной по доводам, изложенным в письменных возражениях на жалобу (исх. от 15.07.2016 б/н).

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, имеющей значение для всестороннего и полного рассмотрения жалобы, рассмотрение дела было отложено до 13 часов 00 минут 22.07.2016 г.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 22.07.2016 г. представитель Заказчика пояснил, что требования о наличии у участников опыта аналогичных поставок, и наличия на праве собственности/аренды склада на территории г. Ижевска включены в закупочную документацию ошибочно, в связи с чем запрос котировок был отменен Заказчиком 11.07.2016 г. Относительно довода Заявителя о предъявлении дополнительных требований к предмете закупки – организации склада на территории Заказчика, представитель Концерна пояснил, что необходимость организации склада и наличия на нем кладовщика обусловлена потребностью заказчика.

Комиссией Удмуртского УФАС России при рассмотрении дела установлены следующие обстоятельства.

1. Антимонопольный орган рассматривает по правилам ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 №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.

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.

Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите

конкуренции.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1) части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Поскольку закупка в форме запроса котировок была проведена в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», следовательно, антимонопольный орган вправе рассматривать жалобу ООО «Курганская швейная фабрика» на действия Заказчика - АО «Концерн «Калашников».

2. 27.06.2016 г. АО «Концерн «Калашников» в единой информационной системе было размещено извещение №31603820431 о проведении запроса котировок на право заключения договора поставки спецодежды VMI, проект договора, приложения к проекту договора, спецификация.

30.06.2016 г. опубликованная ранее редакция извещения и всех документов признается Заказчиком недействующей, и размещается новое извещение, проект договора, приложения к проекту договора, спецификация.

06.07.2016 г. Заказчиком опубликована третья редакция извещения о проведении запроса котировок и все документы, ранее размещенная редакция признана недействующей.

Предмет договора – поставка спецодежды в количестве 5346 шт.

Начальная максимальная цена установлена в размере – 9 287 742 руб. 00 коп.

Дата окончания подачи заявок - 11.07.2016 года.

Дата рассмотрения заявок – 14.07.2016 года.

Согласно информации представленной Заказчиком (вх. №5430 от 15.07.2016 года) на участие в запросе котировок поступило четыре котировочных заявок.

Протоколом от 11.07.2016 г. №16/53/1 зафиксировано решение закупочной комиссии АО «Концерн «Калашников» об отказе от проведения закупочной процедуры, на основании части 3 статьи 19.1 Положения о закупках.

Рассмотрев материалы жалобы, документы и информацию, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Согласно извещению о проведении запроса котировок предметом договора является поставка спецодежды в количестве 5346 штук.

Пунктом 3 информационной карты Документации о проведении запроса котировок на поставку спецодежды VMI установлено наименование, функциональные характеристики, количественные и качественные показатели поставляемых товаров, (выполняемых работ, оказываемых услуг):

№ п/п	Наименование товара, товарный знак, модель	Требования, установленные Заказчиком к качеству, техническим характеристикам товаров, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке, иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика	Ед. изм.	Кол- во	Цена за единицу в рублях с НДС
1	Костюм от общепроизводственных загрязнений женский с шеввроном и логотипом	Согласно ТЗ	шт	756	2272,00
2	Костюм от общепроизводственных загрязнений мужской с шеввроном и логотипом	Согласно ТЗ	шт	2046	2272,00
3	Куртка для ИТР с шеввроном и логотипом	Согласно ТЗ	шт	414	2087,00
4	Халат от общепроизводственных загрязнений женский с логотипом	Согласно ТЗ	шт	1926	966,00
5	Халат от общепроизводственных загрязнений мужской с логотипом	Согласно ТЗ	шт	204	966,00
					9287742.00

ИТОГО:	шт	5346	руб. с НДС
--------	----	------	------------

Дополнительные требования к предмету закупки: Конкретные размеры и рост на спецодежду указываются в заявках Покупателя.

Участники закупки должны предоставить образцы каждой спецодежды в количестве 1 шт. (всего 5 шт. согласно документации и спецификации) с сопроводительными документами (акт приема-передачи) в адрес Заказчика: 426000, УР, г. Ижевск, пр. им. Дерябина, д.3, кабинет № 314 для проведения оценки на соответствии ТЗ до «11» июля 2016г. 12-00 (время местное). Предоставленные образцы будут возвращены Участникам закупки по требованию. Расходы на возврат предоставленных образцов несет Участник закупки. Образцы Победителя закупки не возвращаются, передаются на склад Покупателя в качестве контрольных образцов.

- Поставщик должен организовать VMI склад на территории АО «Концерн «Калашников» до 15.08.2016г., помещение предоставляется Покупателем за счет Покупателя

- Поставщик должен обеспечить наличие кладовщика, состоящего в штате Поставщика, график работы кладовщика согласовывается с Покупателем дополнительно.

- Поставщик должен обеспечить рабочее место кладовщика программой складского учета.

Пунктом 4 информационной карты Документации определено место доставки поставляемых товаров (место выполнения работ, место оказания услуг):

г. Ижевск, пр. им. Дерябина, 3. Максимальный срок организации склада на территории г. Ижевска до 15.08.2016г., помещение под склад предоставляет АО «Концерн «Калашников» на своей территории.

Проектом договора поставки спецодежды, размещенным в ЕИС, предусмотрена обязанность Поставщика организовать до 15.08.2016 VMI-склад в месте нахождения Покупателя (на территории АО «Концерн «Калашников») с минимальным запасом требуемого Покупателем товара, согласно Приложению №2 к договору поставки, являющимся неотъемлемой частью договора, помещение под склад предоставляется Покупателем и за счет Покупателя, обеспечить наличие кладовщика, состоящего в штате Поставщика, график работы кладовщика согласовывается с Покупателем дополнительно, обеспечить рабочее место кладовщика программой складского учета (пункты 1.2-1.4. проекта договора).

При этом, ни закупочной документацией, ни проектом договора не определен круг обязанностей поставщика, объем действий, которые он должен совершить на организованном складе. Не установлено, возложено ли на поставщика обязанность по выдаче спецодежды, по снятию мерок с работников Концерна, не

оговорено, необходимо ли установить стеллажи для хранения спецодежды.

Согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя. В случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке (передаче) товаров получателем (отгрузочные разнарядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателем, указанным в отгрузочной разнарядке. Содержание отгрузочной разнарядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок направления отгрузочной разнарядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее чем за тридцать дней до наступления периода поставки. Непредставление покупателем отгрузочной разнарядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением отгрузочной разнарядки (статья 509 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 512 ГК РФ покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

Гражданское законодательство в рамках исполнения договора поставки не предусматривает обязанности поставщика организовать склад на территории покупателя и тем более, организовать на нем рабочее место кладовщика с программой складского учета.

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.

Частью 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что извещение о закупке должно содержать, в том числе, и информацию о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1) части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации должны быть установлены 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.

Предметом, размещенной АО «Концерн «Калашников» закупки является поставка спецодежды, оказание услуг по поставке «заканчивается» передачей товара в месте поставки, определенном в договоре, в данном случае, г. Ижевск, пр. им. Дерябина, 3.

Установление к предмету закупки дополнительных требований в виде организации склада на территории Концерна, наличия кладовщика и оборудования рабочего места кладовщика, фактически возлагает на победителя закупки – поставщика, дополнительные требования, не предусмотренные гражданским законодательством в рамках исполнения договора поставки и не связанные с предметом закупки.

При этом Удмуртское УФАС России не ставит под сомнение право заказчика в рамках удовлетворения своих потребностей объявить закупку, предметом которой будет не исключительно поставка спецодежды, но и выполнение иных работ, оказания услуг, которые будут прописаны в предмете закупки. Однако, при формулировании предмета закупки Заказчиком должен быть принят во внимание объем подлежащих к выполнению услуг, и должны быть указаны требования к объемам и характеристикам, подлежащих к оказанию услуг.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, работы, услуги, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Хозяйствующие субъекты, действующие на рынке оказания услуг по поставке спецодежды могут и не иметь в штате кладовщика, поскольку это не является обязательным в силу закона.

Таким образом Заказчик, сформулировав предмет закупки как «поставка спецодежды в количестве 5346 шт.», указав дополнительные требования в виде организации склада на территории Концерна, наличия кладовщика и оборудования рабочего места кладовщика, и не установив требований к объемам и характеристикам, подлежащих к оказанию услуг, не руководствовался принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости и отсутствия необоснованных ограничений, чем нарушил положения части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что пунктом 14.2 закупочной документации определены требования к участникам закупки, определен перечень документов, подлежащих предъявлению участником в составе котировочной заявки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, в том числе, подпунктами 24 и 25 установлено, что участник подтверждает:

- Наличие опыта аналогичных поставок согласно предмету закупки за 2013-2015 гг. в сумме не менее 9 000 000 руб. Подтверждается предоставлением Справки согласно форме раздела 6, указанной в Документации, а также копиями договоров поставки;

- Наличие склада у Участника закупки на территории г. Ижевска с минимальным запасом требуемого Заказчиком товара указанного в приложении №2 к договору поставки (данное требование подтверждается путем предоставления копии документов о наличии складских помещений в собственности Участника закупки, либо аренде указанных помещений). При отсутствии данных документов Участнику закупки необходимо приложить гарантийное письмо на фирменном бланке организации с указанием срока организации склада на территории г. Ижевска и предполагаемым его местонахождением. Максимальный срок организации склада на территории г. Ижевска – в течение 7 (Семи) календарных дней с момента подписания договора.

Далее указано, что соответствие участника закупки предъявляемым требованиям подтверждается исключительно путем предоставления соответствующих подтверждающих документов (копий).

Пунктом 16 закупочной документации регламентирован порядок рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Согласно подпункту 1) пункта 16 закупочной документации заявки на участие в запросе котировок рассматриваются на соответствие требованиям, установленным документацией о закупке, по результатам чего принимается

решение о допуске к дальнейшему рассмотрению и оценке или об отказе в таком допуске.

Победителем в проведении запроса котировок признается участник, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в закупочной документации и в которой указана наиболее низкая цена.

Из вышеуказанного следует и подтверждается пояснениями представителя АО «Концерн «Калашников», что представление сведений о наличии опыта аналогичных поставок и склада на территории г. Ижевска, является обязательным для всех участников закупки требованием, предъявляемым к участникам закупки на стадии допуска, несоблюдение которого будет являться основанием для отказа в допуске на участия в закупке.

На заседании Комиссии 22.07.2016 года представителем Заказчика было указано, что с целью недопущения ограничения и устранения конкуренции, Заказчик отменил закупку.

Согласно пункту 3) части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при проведении закупочных процедур должен руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, работы, услуги, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Рынок оказания услуг по поставке спецодежды является конкурентным. Так, оказывают услуги по поставке спецодежды, по меньшей мере 5 хозяйствующих субъектов: ООО Швейная фабрика «Рабочая марка», ООО «Русская компания», ООО «Капитал-Рос», ООО «ВЛО», ООО «Курганская швейная фабрика».

Установление требования о наличии опыта аналогичных поставок и склада на территории г. Ижевска, в качестве условия допуска к участию в закупке объективно влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников, поскольку предусматривает допуск участников существующих на рынке уже продолжительное время и имеющих склад на территории г. Ижевска, исключая при этом, вновь созданные организации, способные на высоком уровне выполнить рассматриваемые работы.

Установив в закупочной документации требование к участникам закупки на стадии допуска о наличии опыта аналогичных поставок и склада на территории г. Ижевска, Заказчик нарушил антимонопольные требования к торгам, установленные частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке оказания услуг поставки.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы ООО «Курганская швейная фабрика».

Учитывая, что запрос котировок на право заключения договора поставки спецодежды VMI, был отменен заказчиком до принятия жалобы ООО «Курганская швейная фабрика», Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи Заказчику предписания.

Руководствуясь статьями 17, 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Курганская швейная фабрика» на действия Заказчика АО «Концерн «Калашников» при проведении запроса котировок на право заключения договора поставки спецодежды VMI для нужд АО «Концерн «Калашников» извещение в ЕИС №31603820431, обоснованной.

2. Признать Заказчика - АО «Концерн «Калашников» нарушившим часть 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части возложения на победителя закупки – подрядчика дополнительных требований по организации склада на территории Заказчика, наличия кладовщика и организации рабочего места кладовщика программой складского учета, не связанных с предметом закупки, а также в части установления к участникам запроса котировок на стадии допуска требований о наличии опыта аналогичных поставок и склада на территории г. Ижевска, что может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг поставки спецодежды.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в порядке и сроки, установленные статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».