

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-6/2-18-2020

26 февраля 2020 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства,

в присутствии представителей:

- АО «Атомэнергоремонт» в лице «Калининатомэнергоремонт» - филиала АО «Атомэнергоремонт» (далее – Организатор торгов, Заказчик): **** (по доверенности), ***** (по доверенности), ***** (по доверенности);

- ООО «Торговый дом «Русская Теплоизоляционная компания» (далее – Общество): ***** (по доверенности);

- ООО «К-ФЛЕКС» (далее - Заинтересованное лицо): ***** (по доверенности),

рассмотрев жалобу Общества в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 17.02.2020 поступила жалоба Общества, полагающего, что при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку теплоизоляционных материалов для тепловых сетей (извещение на сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32008875926 от 13.02.2020) нарушены порядок организации и проведения торгов. В своей жалобе Общество указывает на нарушения описания объекта закупки в части указание на конкретный товарный знак без использования слова «или эквивалент», что противоречит требованиям Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках).

Организатор торгов представил письменные возражения, считает доводы, изложенные в жалобе – необоснованными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона в соответствии с правилами статьи 18.1 Закона антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе 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 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона, 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Организатор торгов осуществляет в соответствии с Законом о закупках, а также на основании Положения о закупке Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом» (далее - Положение).

Жалоба Общества подана в соответствии с требованиями частей 6-8 статьи 18.1 Закона, принята Тверским УФАС России к рассмотрению.

Из жалобы Общества следует, что им обжалуются действия, связанные с осуществлением закупки с нарушением требований Закона о закупках. Обществом как потенциальным участником закупки подана жалоба на положения конкурсной документации.

Следовательно, жалоба Общества подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона.

Комиссия, с продлением срока принятия решения на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона, рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, установила следующее.

13.02.2020 Организатором торгов на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт, ЕИС) опубликованы извещение о проведении закупки № 32008875926, конкурсная документация с приложениями, а также сметы и рабочая документация для выполнения строительно-монтажных работ. Начальная (максимальная) цена закупки составляет - 56 016 113,57 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 20.01.2020 на участие в конкурсе в электронной форме не подана ни одна заявка; конкурс признан несостоявшимся.

Согласно пункту 1 части 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства,

создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках (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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), данным Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки (пункт 1); равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2); 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 (пункт 3); отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4).

Частью 3 статьи 3 Закона определено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона.

Согласно пункту 3.1. статьи 3 Закона конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно части 6.1. статьи 3 Закона 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.

Организатором торгов осуществляется конкурентная закупка путем проведения конкурса в электронной форме участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, в конкурсной документации установлено следующее.

Как указано выше, предметом закупки является поставка теплоизоляционных материалов для тепловых сетей.

В разделе 1 Тома 1 Техническое задание конкурсной документации установлен перечень закупаемых товаров и общие требования к 19 позициям товаров (рулоны, трубки, клей) с указанием на товарный знак «K-Flex» конкретного производителя ООО «К-ФЛЕКС» без использования слова "или эквивалент".

Таким образом, Организатором торгов нарушены правила описания объекта закупки, что свидетельствует о том, что при проведении спорной закупки не обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки. Фактически участники конкурентной закупки лишены права предложить иные условия в своих заявках – поставки эквивалентного товара, соответствующего потребностям Организатора торгов, что прямо противоречит условиям проведения конкурентной закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что Организатором торгов нарушены пункта 2 части 1, пунктов 2 и 3 части 3, части 6.1 статьи 3 Закона.

Жалоба Общества является обоснованной.

При принятии решения необходимости выдать предписание Комиссия исходила из следующего.

Кроме того, согласно пункту «а» пункта 5 статьи 6.4 Положения 5. в случае если не подано ни одной заявки (с учетом отозванных участником заявок) либо принято решение об отказе в допуске всем участникам закупки, подавшим заявки, либо аукцион/редукцион признан несостоявшимся по основаниям, указанным в п.п. а), в), г) ч. 2 настоящей статьи, заказчик выполняет одно из следующих действий: проводит повторную закупку. При этом для повторной закупки применяется тот же способ закупки либо: при несостоявшемся конкурсе – запрос предложений, при несостоявшемся аукционе/ редукционе – запрос котировок. При проведении повторной закупки заказчик проводит анализ причин, по которым закупка не состоялась и на основе данного анализа, при наличии возможности, корректирует условия закупки, а также вносит в зависимости от планируемой даты заключения договора соответствующие корректировки в ГПЗ текущего или следующего года (ч. 7 ст. 4.1 Положения).

Ранее АО «Атомэнергоремонт» в лице «Калининатомэнергоремонт» - филиала АО «Атомэнергоремонт» провело закупку № 31908722788 от 26.12.2020, которая признана не состоявшейся. Комиссия Тверского УФАС России выдало предписание о внесении изменения и продлении процедуры закупки № 05-6/2-12-774ЯШ от 20.02.2020. Закупка № 32008875926 является повторной.

Учитывая изложенное Комиссия приходит к выводу о необходимости выдать предписание об аннулировании торгов и признании АО «Атомэнергоремонт» в лице «Калининатомэнергоремонт» - филиала АО «Атомэнергоремонт» нарушившим требования части 5 статьи 6.4 Положения.

В связи с изложенным и руководствуясь статьями 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом «Русская Теплоизоляционная компания» обоснованной.
2. Признать АО «Атомэнергоремонт» в лице «Калининатомэнергоремонт» - филиала АО «Атомэнергоремонт» (далее – Организатор торгов, Заказчик) нарушившим требования пункта 2 части 1, пунктов 2 и 3 части 3, части 6.1 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ и часть 5 статьи 6.4 Положения о закупке Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом».
3. Выдать АО «Атомэнергоремонт» в лице «Калининатомэнергоремонт» - филиала АО «Атомэнергоремонт», конкурсной комиссии и оператору электронной торговой площадки – АО «ЭЛЕКТРОННЫЕ ТОРГОВЫЕ СИСТЕМЫ» предписание об аннулировании торгов.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.