

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 503-155

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1-84/2019

Резолютивная часть решения оглашена 21.06.2019 года
Тюмень

г.

В полном объеме решение изготовлено 26.06.2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	М -	Заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства
члены комиссии:	М -	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	Б -	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1-84/2019 по жалобе ООО «Челябинский кузнечно-прессовый завод» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме,

участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку полуприцепа (извещение № 31907910292), в присутствии представителей Заказчика – М (доверенность № 03-25/19-2 от 11.06.2019), Ж (доверенность № 03-25/19-1 от 11.06.2019), в присутствии представителя Заявителя Ермаковой О. Л. (доверенность б/н от 10.06.2019)

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России (далее – Комиссия, Управление) 05.06.2019 (вх. № 5044) поступила жалоба ООО «Челябинский кузнечно-прессовый завод» (далее – ООО «ЧКПЗ», Заявитель, Общество) на действия АО «ТОДЭП» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку полуприцепа (извещение № 31907910292).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает 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 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.

На основании ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур,

включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из доводов жалобы следует, что характеристики представленного Заявителем к поставке полуприцепа, по его мнению, только улучшают его эксплуатационные характеристики, кроме того Заказчиком в документации предусмотрены модели комплектующих с указанием на товарный знак «SAF» без использования слов «(или эквивалент)», что нарушает ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, что в свою очередь ограничивает количество участников закупки.

Присутствующие на рассмотрении жалобы представители Заказчика с доводом жалобы не согласились, пояснив, что Заказчиком не определена марка полуприцепа, а по результатам проведенного мониторинга установлено, что поставщики имеют возможность поставить полуприцеп разных марок в соответствии с установленными документацией требованиями.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» решением Совета директоров АО «ТОДЭП», Протоколом № 28 от 28.12.2018

утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТОДЭП (далее – Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, в том числе содержит требования к закупке, определяет порядок подготовки и проведения способов закупок, условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются информационной открытостью, равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке. При этом 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.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать внутреннему положению о закупке, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

При этом не допускается предъявлять требования к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора по критериям 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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Заказчиком 24.05.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907910292 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Предметом аукциона является поставка полуприцепа.

Сведения о начальной цене договора: 9 500 000 руб. 00 коп.

На участие в аукционе было подано пять заявок, в соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок № 855959 от 03.06.2019 четыре заявки отклонены от участия в закупке по причине несоответствия требованиям документации.

На основании протокола рассмотрения вторых частей заявок № 855959 от 04.06.2019 аукцион признан несостоявшимся, так как только одна заявка соответствовала требованиям документации и признана участником аукциона.

В соответствии с протоколом подведения итогов № 855959 от 04.06.2019 договор заключен с единственным участником ООО «ЧМЗАП».

Техническим заданием Часть IV Документации о проведении электронного аукциона № ОГМ-20/19 на право заключения договора на поставку полуприцепа (далее - Техническое задание) установлено описание объекта закупки: наименование, количество, функциональные (потребительские) свойства, технические, качественные характеристики (эксплуатационные) объекта закупки (товара), единицы измерения, а также предложения участника закупки.

Общие требования к полуприцепу: Полуприцеп должен удовлетворять требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к данному типу транспортных средств, действующих на момент выпуска.

Полуприцеп должен иметь ПТС и ОТТС, быть новым, выпуска 2019 года.

При сравнении предложенных к поставке аналогичных товаров в заявке ООО «ЧКПЗ» Комиссией Управления установлено, что часть характеристик товара, предложенного Заявителем, не соответствует требованиям Технического задания:

Требуемые характеристики товара	Характеристики товара, предложенного ООО «ЧКПЗ»
Грузоподъемность осей, кг: 12000 ;	Грузоподъемность осей, кг: 11000 ;
Ширина колеи по внутренним шинам, мм; 1675 ;	Ширина колеи по внутренним шинам, мм; 1660 ;
Ширина колеи по внешним шинам, мм; 2215 ;	Ширина колеи по внешним шинам, мм; 2240 ;
Расстояние от цепного устройства до первой оси прицепа, мм; от 5500 до 5700 ;	Расстояние от цепного устройства до первой оси прицепа, мм; 6850 ;
Расстояние между трапами по наружным краям, мм; от 2300 до 2320 ;	Расстояние между трапами по наружным краям, мм; 2240 ;
Лонжерон рамы наружный: 27У-Б ;	Лонжерон рамы наружный: 260x90x8 ;

Ширина полки лонжерона, мм: 200 ;	Ширина полки лонжерона, мм: 250 ;
Высота стенки лонжерона в передней части, мм: 402 ;	Высота стенки лонжерона в передней части, мм: 464 ;
Высота стенки лонжерона в задней части, мм: 245 ;	Высота стенки лонжерона в задней части, мм: 264 ;
Толщина стенки лонжерона, мм: 10 ;	Толщина стенки лонжерона, мм: 8 ;
Толщина полки верхней лонжерона, мм: 25 ;	Толщина полки верхней лонжерона, мм: 16 ;
Толщина полки нижней лонжерона, мм: 30 ;	Толщина полки нижней лонжерона, мм: 20 ;
Толщина настила, мм: 8 ;	Толщина настила, мм: 8 боковая часть, 6 центральная (между основными лонжеронами) ;
Материал исполнения настила: Сталь 3 ;	Материал исполнения настила: 09Г2С ;

На основании рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 855959, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 03.06.2019 заявка Заявителя не допущена до участия в аукционе в соответствии с п. 7.1 Документации по причине того, что технические характеристики предлагаемого к поставке товара не соответствуют требованиям Заказчика, установленным в Техническом задании.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности отклонения заявки ООО «ЧКПЗ» по причине несоответствия технических характеристик предлагаемого к поставке товара требованиям Заказчика, установленным в Техническом задании.

По доводу Общества относительно того, что Заказчиком в документации предусмотрены модели комплектующих с указанием на товарный знак «SAF» без использования слов «(или эквивалент)», что ограничивает количество участников закупки, Управление установлено следующее.

Техническими характеристиками полуприцепа является в том числе:

Подвеска: пневматическая SAF(Германия), зависимая, регулируемая по высоте;

Количество пневморесиверов, шт: 6;

Количество пневмобаллонов, шт: 10;

Первые три оси неуправляемые, последние две оси самоустанавливающиеся;

Угол поворота двух задних осей: 20 градусов

Оси SAF (Германия)

Количество осей, шт: 5

Грузоподъемность осей, кг: 12000

Колёсная база, расстояние между осями, мм; от 1300 до 1320

В соответствии с п. 6.1 ст. 3 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 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.

Заказчик пояснил, что при формировании Технического задания были направлены хозяйствующим субъектам запросы о возможности поставки полуприцепа тяжеловоза в количестве двух единиц в соответствии с техническими характеристиками, указанными выше, с указанием сроков поставки и цены за единицу.

В ответ на данный запрос в адрес АО «ТОДЭП» были направлены коммерческие предложения о возможности поставить полуприцеп тяжеловоз в количестве двух единиц с требуемыми характеристиками от следующих хозяйствующих субъектов:

- ООО «ТехАвтоТрейд»;
- ООО ПКФ «Политранс»;
- ООО «Техрешение»;
- ПАО «ЧМЗАП».

Таким образом, поставить полуприцеп тяжеловоз с требуемыми техническими характеристиками установленными Техническим заданием имеют возможность несколько хозяйствующих субъектов, что свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников закупки. Кроме того, в соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 855959, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 03.06.2019 (далее – Протокол) было подано пять заявок.

Вместе с тем, из пояснений Заказчика следует, что выбор в пользу пневматической подвески марки «SAF» был сделан на основании многолетнего опыта работы не только на осях данной торговой марки, но и других марок пневматических подвесок. Также производитель данных осей дает гарантию на продукцию 500000 км. в течении 3 лет, что подтверждается письмом завода изготовителя и делает его экономически выгодным предложением для Заказчика. На данный момент аналогов по гарантийным срокам нет ни у одного производителя.

Таким образом, установление Заказчиком специальных требований к предмету закупки обусловлено потребностями Заказчика и спецификой его производственной деятельности и не может рассматриваться как

ограничение доступа к участию в закупке, поскольку не препятствует участию в закупке всех потенциальных поставщиков предмета закупки.

В рассматриваемом случае установление в документации соответствующих требований к поставляемому товару (потребность в товаре) обусловлено спецификой его использования в деятельности Заказчика, отвечает его потребностям и направлено в итоге на эффективное расходование средств.

В свою очередь, требования к товарам определяются, прежде всего, потребностями заказчика, а конкуренция обеспечивается тем, что эти требования должны быть изложены в документации о закупке и применяться в равной степени ко всем участникам. Закон о закупках не ограничивает заказчиков в правах по выявлению круга лиц, обладающих товаром, соответствующим потребностям заказчика. Субъекты предпринимательской деятельности не могут быть ограничены в использовании определенного товара, наиболее отвечающего их целям. При этом потенциальные участники закупок должны принимать собственные меры и усилия, чтобы стать владельцем товара, соответствующего потребностям заказчика.

Согласно ч.1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования закона 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, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупки, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате процедуры закупки лица, исполнение договора, которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Соответственно, указание заказчиком в документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Заказчик вправе самостоятельно определять предмет торгов в соответствии с собственными потребностями, то есть указать наилучший для него товар, обосновав необходимость именно в этом товаре.

Данный подход соотносится с позицией, закрепленной в пункте 10 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», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что установленные Техническим заданием требования, в части использования товарного знака не нарушают требований ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Вместе с тем, Заявитель указывает, что требование Технического задания, в части поставки товара с использованием в описании предмета закупки указания на товарный знак «SAF» без использования слов "(или эквивалент)" нарушает ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции и создает преимущества для одного или нескольких участников.

При этом, рассмотрение заявления, материалов и возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства предусмотрено ст. 44 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, в заседании Комиссии установлена необходимость передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о наличии в действиях Заказчика признаков нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия Тюменского УФАС приходит к выводу о признании жалобы ООО «Челябинский кузнечно-прессовый завод» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку полуприцепа (извещение № 31907910292) необоснованной.

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Челябинский кузнечно-прессовый завод» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку полуприцепа (извещение № 31907910292), необоснованной.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о наличии нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии М

Члены Комиссии: М

Б

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.