Исх. №АЯ-04/8223 от 06.07.2021 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 МУП города Казани «Водоканал» –<…> – (должностное лицо) (доверенность №34-0/29457 от 30.11.2020 г.), <…> – (должностное лицо) (доверенность №34-0/29458 от 30.11.2020 г.), в присутствии представителей заявителя ООО «ЭкоИндустрия» - <…> – (должностное лицо) (директор, решение №1/2020 от 27.03.2020 г.), <…> – (должностное лицо) (доверенность №б/н от 16.02.2021 г.), рассмотрев после перерыва посредством видеоконференции жалобу заявителя ООО «ЭкоИндустрия» (вх. №8490 от 23.06.2021 г.) на действия заказчика при проведении закупки №32110393055 на предмет: «Поставка флокулянта катионного для обеспечения нужд МУП «Водоканал»»,

УСТАНОВИЛА:

17.06.2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru был размещен аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, с номером извещения №32110393055 на предмет: «Поставка флокулянта катионного для обеспечения нужд МУП «Водоканал»».

Начальная (максимальная) цена договора – 7 324 999,95 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

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.

На основании части 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

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.

Закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП г.Казани «Водоканал» (далее – Положение), утвержденным Директором МУП «Водоканал» «01» апреля 2021г., а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

Относительно довода заявителя о нарушении заказчиком действующего законодательства при составлении документации, а именно в части того, что в техническом задании были указаны требования к товарным знакам без использования слов «или эквивалент».

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.

В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

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.

Техническим заданием аукционной документации установлены следующие требования к поставляемой продукции:

№ п/п	Наименование поставляемого товара, страна происхождения	Технические, качественные и функциональные характеристики поставляемого товара и требования к поставляемому товару	Ед. изм.	Кол-во	Цена за ед., руб., в т.ч. НДС1	Стоимость, руб., в т.ч. НДС2
1	Флокулянт катионный «Праестол 857BS», «Зитаг 8167», «Русфлок 576»		тонн	15		

«Учитывая социальную значимость предприятия, в соответствии с пп.3 а) п 6.1. ч.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ « О закупках товаров ,работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в описание предмета закупки включено указание на товарный знак в связи с несовместимостью товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Все реагенты для водоподготовки, очистки сточных вод и обработки осадка перед применением их на объектах предприятия проходят сначала лабораторные, а затем промышленные испытания с целью определения эффективности их работы на установленном оборудовании и для обеспечения оптимальных параметров технологического процесса, а также качественных показателей обезвоживания и обработки стоков.

В описании объекта закупки указана «необходимость взаимодействия товаров с товарами, используемыми заказчиком». Таким образом, все реагенты, используемые для очистки воды и обработки осадка, должны обеспечивать максимальную совместимость с установленным оборудованием, применяемым в процессе обработки осадка, с целью получения наилучших показателей качества осадка, минимизацию затрат на его дальнейшую обработку в рамках исполнения закона ФЗ-52 «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» и соблюдения требований экологического законодательства в части соблюдения нормативов образования отходов /осадков/. Флокулянт марки ZETAG 8167(Зетаг 8167) и/или РусФлок 576 и/или Praestol 857BS (Праестол 857BS) гарантирует качество осадка сточных вод установленной влажности в соответствии с сертификатом на осадок».

Таким образом, заказчик устанавливает требования к конкретным товарным знакам поставляемого товара, а именно: «Праестол 857BS», «Зитаг 8167», «Русфлок 576» и указывает обоснование их указания.

Исходя из жалобы заявителя, в документации об аукционе в электронной форме имеются указания в отношении конкретных товарных знаков поставляемого товара, при этом возможность поставки эквивалентного товара прямо запрещается данной документацией. Заявитель планировал принять участие в закупке и предложить заказчику к поставке по данной закупке флокулянт катионный марки Экоплюс 550, который по своим свойствам идентичен флокулянту катионному марок «Праестол 857BS», «Зитаг 8167», «Русфлок 576» и является эквивалентом флокулянта катионного перечисленных марок.

Согласно пояснениям заявителя им было направлено предложение заказчику о согласовании посещения очистных сооружений заказчика с целью проведения испытаний флокулянта катионного марки Экоплюс (исх. № 87/02 от 09.02.2021 года), однако до настоящего момента (01.03.2021) ответ от заказчика на данное письмо не получен. Письмо было направлено заявителем посредством электронной почты (на адрес 2316104@kznvodokanal.ru), а также почтовым отправлением АО «Почта России» (номер почтового идентификатора 80084657399072).

Согласно представленным пояснениям заказчика ПАО «Томскгазстрой», являясь подрядчиком по контракту № 2018.5286 на строительство объекта: «Реконструкция БОСК. Сооружения термомеханической обработки осадка в закрытых помещениях», руководствуясь Технологическим регламентом «Реконструкция БОСК г.Казани. Строительство сооружений термомеханической обработки осадка в закрытых помещениях» (пояснительная записка) совместно с ООО «Очистные технологии» провели лабораторные испытания 11 флокулянтов. Подбор флокулянтов осуществлялся в соответствии с Технологическим регламентом, флокулят «по типу «Praestol», класс опасности IV. Лабораторные испытания выявили наилучшие результаты: Русфлок 576, Праестол 857BS и Зетаг 8167. Нитрофлок 1345. Другие товарные знаки не проходили лабораторные испытания.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии представителем Заказчика также пояснено, что Заказчиком в настоящее время в целях возможности привлечения в последующем иных марок флокулянтов проходят тестовые запуски Сооружения термомеханической обработки осадка в закрытых помещениях и промышленные испытания на декантерах флокулянтов, прошедших лабораторные испытания типа «Praestol» (Флокулянт марки ZETAG 8167(Зетаг 8167), РусФолк 576, Praestol 857BS (Праестол 857BS).

Относительно вопроса о неполучении ответа заявителем на предложение о возможности допуска и проведении заявителем испытаний Заказчиком было пояснено, что 09.04.2021г. в адрес МУП «Водоканал» от ООО «ЭкоИндустрия» поступила информация о направлении в МУП «Водоканал» специалистов ООО «ЭкоИндустрия».

27.04.2021 г. Заказчиком ООО «ЭкоИндустрия» была предоставлена возможность проведения лабораторных испытаний на территории очистных сооружений канализации МУП «Водоканал».

Согласно представленным пояснениям Заказчика представители ООО

«ЭкоИндустрия» в день проведения испытаний никакой информации о результатах испытаний не представляли.

12.05.2021 г. заявителем был направлен в адрес Заказчика отчет о лабораторных испытаниях 6 –ти флокулянтов серии EcoPlus ООО «ЭкоИндустрия».

Указанный отчет был также представлен и был приобщен к материалам дела.

Согласно представленным пояснениям Заказчика проведенные заявителем испытания одной серии флокулянтов от одного производителя некорректно, необходимо было проводить сравнительный анализ с рекомендованными флокулянтами «Праестол 857BS», «Зитаг 8167», «Русфлок 576».

В целях представления Заказчиком доказательств изложенного, Комиссией был объявлен перерыв до 05.07.2021г.

После перерыва заседания Комиссии 05.07.2021г. Заказчиком была приобщена аналитическая сравнительная информация в рамках проведенных испытаний флокулянта ООО «ЭкоИндустрия», произведенная на основе отчета испытаний флокулянта «Экоплюс» и отчета по флокулянтам Праестол, Зитаг, Русфлок для обезвоживания осадка «Очистные технологии».

Обобщенные результаты отчета об испытаниях компании ООО «ЭкоИндустрия», а также данные об испытаниях различных марок флокулянта, проведенных по заказу поставщика оборудования ГМС «Нефтемаш» и его рекомендации отражены в таблице, представленной Заказчиком:

Таблица 1

Марка флокулянта	Влажность исходной смеси, %	Концентрация раствора ф-та, %	Количество раствора на 500мл осадка, мл	Расход ф-та, кг/т.а.с.в.	Время отведения 250 мл фильтрата, с
EcoPlus 550	94,3	0,1	125	4,38	19
Зетаг 8167	95,4	0,2	30	2,61	5
Праестол 857BS	95,4	0,2	30	2,61	5
Русфлок 576	95,4	0,2	30	2,61	4

Из содержания сведений, указанных в таблице следует, что показатели, показанные флокулянтом EcoPlus 550, оказались хуже в сравнении с флокулянтами рекомендуемых марок, а именно:

- у флокулянта в 4 раза большее количество раствора использовалось на 500 мл осадка (125 мл.);

- расход флокулянта на кг/т.а.с.в.(4,38) в 1,6 раз оказался больший;

- на отведение фильтрата (19 сек.) ушло в 4 раза большем времени.

На основании изложенного, Комиссия приходит к следующим выводам.

Все участники закупки находятся в равных условиях относительно требования о поставке товара, соответствующего условиям документации.

Кроме того, правовая позиция Президиума Верховного Суда РФ, а именно, п.6 "Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) указывает следующее:

«Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 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».

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Кроме того, согласно разъяснениям ФАС России в письме от 31 марта 2014 г. №АЦ/11870/14 «установление заказчиком в документации о закупке требований, в том числе, конкретной торговой марки закупаемых товаров без возможности предоставления претендентами альтернативных вариантов, является правом заказчика, при условии соблюдения требований антимонопольного законодательства».

Таким образом, требования, установленные заказчиком в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчик, устанавливая предмет закупки и характеристики и технические показатели товара, руководствовался необходимостью обеспечения эффективного результата обеспечения муниципальных нужд, защиты собственных интересов, контроля за целевым использованием денежных средств и обоснованностью осуществления расходов по договору.

Документацией о закупке не устанавливалось никаких квалификационных требований к участникам закупки. В рассматриваемой закупке имело право участвовать любое лицо, которое имело возможность предложить один из

указанных в документации о закупке товаров.

Кроме того, на указанных в документации флокулянтах, были проведены лабораторные испытания. На основании данных результатов была составлена проектная документация, в которой были учтены указанные товарные знаки. Иные флокулянты, которые не проходили лабораторные испытания, могут быть несовместимы с оборудованием используемыми заказчиком.

По результатам анализа закупочной документации установлено, что в рассматриваемом случае указание Заказчиком в документации о закупке трех определенных марок товаров не противоречит требованиям действующего законодательства, обоснование установления указанного требования было отражено в закупочной документации.

Довод заявителя признан необоснованным.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭкоИндустрия» (вх. №8490 от 23.06.2021 г.) на действия заказчика при проведении закупки №32110393055 на предмет: «Поставка флокулянта катионного для обеспечения нужд МУП «Водоканал»» необоснованной.

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)