

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-918/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПК «Стеклокомпозит» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

19.09.2019

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии — <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ПК «Стеклокомпозит» б/н б/д (вх. от 16.09.2019 № 163352-ЭП/19), направленную письмом Московского УФАС России от 16.09.2019 № АК/47382/19, на действия (бездействие) заказчика АО «Мосводоканал» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по объекту: Вынос сетей канализации по объекту: «Строительство многоуровневой транспортной развязки на пересечении Северного дублера Кутузовского проспекта, Шелепихинской набережной и ТТК с необходимой для функционирования уличной - дорожной сетью, переустрой-ство инженерных сетей коммуникаций и железнодорожной инфраструктуры. Этап 3». Участок 2 «Строительство дублера Филевского канала на участке от Шелепихинской набережной напротив д.32 с.1 до Шелепихинской набережной напротив д.12» (извещение № 31908237195), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ПК «Стеклокомпозит» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по объекту: Вынос сетей канализации по объекту: «Строительство многоуровневой транспортной развязки на пересечении Северного дублера Кутузовского проспекта, Шелепихинской набережной и ТТК с необходимой для функционирования уличной - дорожной сетью, переустрой-ство инженерных



сетей коммуникаций и железнодорожной инфраструктуры. Этап 3». Участок 2 «Строительство дублера Филевского канала на участке от Шелепихинской набережной напротив д.32 с.1 до Шелепихинской набережной напротив д.12» (извещение № 31908237195) (далее — Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд АО «Мосводоканал», утвержденного Советом директоров АО «Мосводоканал» 27.12.2019 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке,

изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 Закона о закупках.

26.08.2019 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

1. дата окончания подачи заявок и рассмотрения заявок — 11.09.2019;
3. дата подведения итогов Конкурса — 16.09.2019;
4. начальная (максимальная) цена договора — 1 617 697 857 рублей.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено описание товаров по предмету Конкурса.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 1.3 Положения о закупке.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

При этом 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 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующим правилом: 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 Закона о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Аналогичные положения установлены пунктом 8.11 Положения о закупке.

Согласно пункту 15 Информационной карты Документации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы установлены Заказчиком в соответствии с техническим заданием Документации

(далее — Техническое задание).

Пунктом 10 Технического задания установлено, что все работы выполняются в соответствии с проектно-сметной документацией и действующими нормативными документами.

Кроме того, в соответствии с пунктом 6.2 проекта договора Документации установлено: «Генеральный подрядчик несет ответственность за соответствие используемых материалов и оборудования проектным решениям, спецификациям, государственным стандартам, техническим условиям».

В соответствии с разделом 3 «Технологические и конструктивные решения линейного объекта» проектной документации, размещенной в составе Документации в ЕИС, установлено: «Пр. Канализация Д3000мм НТТ» (в настоящем решении содержатся примеры, указание на которых не является исчерпывающим).

При этом Комиссией ФАС России установлено, что Документация не содержит положений о праве Заказчика применять при выполнении работ по предмету Конкурса трубы иного производителя.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и сообщил, что в соответствии со свидетельством от 29.12.2015 № 561025, указанная в Документации, аббревиатура «НТТ» является зарегистрированным товарным знаком ООО «Новые Трубные технологии», что указывается на необходимость использования при выполнении работ по предмету Конкурса исключительно продукции указанного производителя. Также представитель Заявителя сообщил, что в соответствии с письмом АО «Мосводоканал» от 02.06.2015 № (01)09исх-3901/15 по результатам проведенной экспертизы продукции, Заказчиком вынесено положительное заключение, при этом продукция Заявителя внесена в «Технические требования по применению труб и материалов на объектах АО «Мосводоканал».

Вместе с тем, представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о невозможности использования продукции иных производителей, не указанных в проектной документации, а также не представлено доказательств проведения Конкурса в целях исполнения государственного или муниципального контракта.

Учитывая изложенное, в отсутствие доказательств, свидетельствующих о невозможности применения при выполнении работ по предмету Конкурса продукции иных производителей, отличных от указанных в Документации, а также подтверждений, что при описании предмета закупки используются исключения, указанные в пункте 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о правомерности, установленного в Документации, описания предмета Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего описание товаров по предмету Конкурса, ограничивает

количество участников закупки, противоречат пунктам 1.3, 8.11 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 1 части 10 статьи 4, часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПК «Стеклокомпозит» (ИНН: 6229040420, ОГРН: 1106229003770) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274, ОГРН: 1127747298250) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по объекту: Вынос сетей канализации по объекту: «Строительство многоуровневой транспортной развязки на пересечении Северного дублера Кутузовского проспекта, Шелепихинской набережной и ТТК с необходимой для функционирования уличной - дорожной сетью, переустройство инженерных сетей коммуникаций и железнодорожной инфраструктуры. Этап 3». Участок 2 «Строительство дублера Филевского канала на участке от Шелепихинской набережной напротив д.32 с.1 до Шелепихинской набережной напротив д.12» (извещение № 31908237195) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «Мосводоканал» нарушения части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Мосводоканал» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.09.2019 № 223ФЗ-918/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 19.09.2019 № 223ФЗ-918/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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