

Заявитель:

ООО «Остек студио»
192241, г. Санкт-Петербург,
ул. Софийская, д. 54, лит. А, пом. 9Н
Vladimir@gorbenko.pro

Заказчик:

Филиал ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-
Уфанефтехим»

450008, г Уфа, ул. Карла Маркса, дом 30, корпус
1
MakarovNS@bashneft.ru

РЕШЕНИЕ № 396-18.1/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Остек студио» на действия Филиала ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» 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»

05.12.2018 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель Комиссии:

{ } – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

{ } – начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

{ } – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

в присутствии представителей:

в отсутствие заявителя, извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы,

от заказчика – { } (Дов. №ДОВ/8/504/17),

рассмотрела жалобу ООО «Остек студио» на действия ПАО АНК «Башнефть»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба ООО «Остек студио» (192241, г. Санкт-Петербург, ул. Софийская, д. 54, лит. А, пом. 9Н) на действия Филиала ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» (450008, г Уфа, ул. Карла Маркса, дом 30, корпус 1) от 14.11.2018 вх. №16449 при проведении открытого запроса предложений в электронной форме: «Система компьютерной радиографии», информация о котором размещена на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru (извещение № 31807098452).

Заявитель в жалобе указывает, что документация о закупке содержит следующие нарушения.

1. В соответствии с техническими требованиями №ОТН-08-2018 на закупку системы компьютерной радиографии, заказчиком установлены следующие характеристики, «пространственное разрешение сканера BSR, не хуже, мкм», со значением 30 мкм.

Одновременно с этим, в комплекте закупаемого оборудования, заказчик закупает «запоминающую пластину IP 300*400 мм» и запоминающую пластину HD-IP Plus 300*400 мм.

При этом, согласно сертификатам Федерального управления по исследованиям и испытаниям материалов Германии, требуемое Заказчику разрешение 30 мкм может быть достигнуто, исключительно при использовании запоминающих пластин UP-IP. Однако, заказчиком такие пластины не приобретаются, в следствии чего, закупаемая система радиографии фактически не сможет обеспечивать пространственное разрешение сканера BSR 30 мкм.

2. Заказчиком установлены необоснованные требования к массе закупаемого оборудования (20 кг).
3. В документации установлены необоснованные требования к мобильности закупаемой системы компьютерной радиографии.
4. Согласно информационной карте, поставщиком должен быть производитель, официальный представитель (дилер) производителя или организация оптовой розничной торговли, уполномоченная производителем или официальным представителем (дилером) производителя произвести поставку. Одновременно с заявкой участник должен предоставить подтверждающие документы на право поставки товара. В случае, если участник не является производителем, вместе с заявкой предоставляется документ о сохранении гарантийных обязательств от производителя или официального представителя (дилера) производителя.

Также, в составе заявки участник должен предоставить подробное описание и спецификацию оборудования, с предоставлением инструкции по эксплуатации и монтажу на русском языке на весь комплект оборудования, копии сертификата об утверждении типа средства измерений с описанием к сертификату, методики поверки средства измерения.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, изложил свою позицию в письменных возражениях.

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. 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 Компании о закупке товаров, работ, услуг №П2-08 Р-0019, утвержденным Решением Совета директоров ПАО «НК «Роснефть» 24.04.2018 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

01.11.2018 в ЕИС размещено извещение № 31807098452 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме «Система компьютерной радиографии» (далее – Извещение).

Дата окончания срока подачи заявок на участие – 23.11.2018.

Дата подведения итогов – 11.03.2018.

Документация на закупку «Система компьютерной радиографии», утверждена Закупочной комиссией Филиала ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» 01.11.2018.

В соответствии с п. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг 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).

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.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно п. 1, п.9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 3.1 Документации о закупке, требования к продукции, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика, и перечень подтверждающих документов, а также дополнительные требования к содержанию, форме, оформлению и составу технической части заявки устанавливаются в Информационной карте.

Относительно доводов заявителя о том, что в документации установлены неправомерные требования к массе, пространственному разрешению сканера, мобильности закупаемого оборудования, Комиссия Башкортостанского УФАС России отмечает следующее.

В приложении к документации «Технические требования №ОТН-08-2018 на закупку системы компьютерной радиографии установлены технические характеристики закупаемой продукции.

Согласно техническим требованиям, пространственное разрешение сканера BSR должно быть не хуже 30 мкм; масса сканера - не менее 20 кг.; исполнение - мобильное; запоминающая пластина с параметрами - IP 300x400.

Заказчик в письменных пояснениях указывает, что установление в закупочной документации данных требований вызвано производственной необходимостью. Требования к массо-габаритным характеристикам оборудования продиктованы пунктом 3.3.2 Межгосударственного стандарта ГОСТ 12.3.020-80 «Система стандартов безопасности труда. Процессы перемещения грузов на предприятиях. Общие требования безопасности» (введенного постановлением Госстандарта СССР от 29.04.1980 №1973), согласно которому перемещение грузов массой более 20 кг. в технологическом процессе должно производиться с помощью подъемно-транспортных устройств или средств механизации. Требование к мобильности закупаемой системы компьютерной радиографии связано с необходимостью сократить транспортные расходы и получить результаты непосредственно на месте.

На основании изложенного, учитывая, что Заказчик руководствуясь Законом о закупках и Положением о закупках, вправе устанавливать требования к участникам закупки, необходимые для полного удовлетворения потребностей заказчика, так как в соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, доводы заявителя о неправомерности требования к массе, пространственному разрешению сканера, мобильности закупаемого оборудования являются необоснованными.

Согласно блоку 2 закупочной документации «Информационная карта», участник закупки должен соответствовать следующим требованиям:

«Поставщиком должен быть производитель, официальный представитель (дилер) производителя или организация оптово-розничной торговли, уполномоченная производителем или официальным представителем (дилером) производителя произвести поставку. Одновременно с заявкой предоставить подтверждающие документы на право поставки товара. В случае, если участник не является производителем, вместе с заявкой предоставляется документ о сохранении гарантийных обязательств от производителя или официального представителя (дилера) производителя».

Для подтверждения данных требований, участник должен представить следующие документы: «Подтверждающие документы на право поставки товара и документ о сохранении гарантийных обязательств от производителя или официального представителя (дилера) производителя (случае, если участник не является производителем».

Вместе с тем, установленные заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании [пункта 1 части 10 статьи 4](#) Закона. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке. Аналогичная позиция изложена в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденной Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018.

Также, в составе заявки, участник заявки должен представить инструкцию по эксплуатации и монтажу на русском языке на весь комплект оборудования, копии сертификата об утверждении типа средства измерений с описанием к сертификату, методики поверки средства измерения.

В соответствии со статьей 456 Гражданского кодекса Российской Федерации, продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника

закупки инструкции по эксплуатации и монтажу на русском языке на весь комплект оборудования, копии сертификата об утверждении типа средства измерений с описанием к сертификату, методики поверки средства измерения, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную закупаемую продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении вышеуказанных документов на продукцию, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

Таким образом, доводы заявителя о неправомерности установления требований о том, что поставщиком должен быть производитель, официальный представитель (дилер) производителя или организация оптово-розничной торговли, уполномоченная производителем или официальным представителем (дилером) производителя произвести поставку, либо лицо, предоставившее документ о сохранении гарантийных обязательств от производителя или официального представителя (дилера) производителя, а также о необходимости представления в составе заявки инструкции по эксплуатации и монтажу на русском языке на весь комплект оборудования, копии сертификата об утверждении типа средства измерений с описанием к сертификату, методики поверки средства измерения являются обоснованными.

Учитывая изложенное, жалоба ООО «Остек студио» (192241, г. Санкт-Петербург, ул. Софийская, д. 54, лит. А, пом. 9Н) на действия Филиала ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» (450008, г. Уфа, ул. Карла Маркса, дом 30, корпус 1) является обоснованной в части неправомерности установления в закупочной документации требований о том, что поставщиком должен быть производитель, официальный представитель (дилер) производителя или организация оптово-розничной торговли, уполномоченная производителем или официальным представителем (дилером) производителя произвести поставку; о необходимости предоставления подтверждающих документов на право поставки товара, документа о сохранении гарантийных обязательств от производителя или официального представителя (дилера) производителя; инструкции по эксплуатации и монтажу на русском языке на весь комплект оборудования, копии сертификата об утверждении типа средства измерений с описанием к сертификату, методики поверки средства измерения.

В соответствии с ч. 3 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Остек студио» (192241, г. Санкт-Петербург, ул.

Софийская, д. 54, лит. А, пом. 9Н) на действия Филиала ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» (450008, г Уфа, ул. Карла Маркса, дом 30, корпус 1) от 14.11.2018 вх. №16449 при проведении открытого запроса предложений в электронной форме: «Система компьютерной радиографии», информация о котором размещена на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru (извещение № 31807098452) обоснованной в части.

2. Выдать Филиалу ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» предписание о внесении изменений в документацию на закупку «Система компьютерной радиографии», утвержденной Закупочной комиссией Филиала ПАО АНК «Башнефть» «Башнефть-Уфанефтехим» 01.11.2018, с учетом нарушений, указанных в решении № 396-18.1/18 от 05.12.2018.

}

Председатель комиссии

}

Члены комиссии

}

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.