



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____

ООО «А-С ТРЕЙД»

a-strade.korp@mail.ru

ГБУ «Мосгоргеотрест»

ErmoshkinaLV@str.mos.ru

АО «ЕЭТП»

info@roseltorg.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/06/106-26095-ЭП/23/2023 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

28.04.2023

г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего – главного государственного инспектора отдела обжалования государственных закупок Е.А. Мироновой,

Членов комиссии:

Главного специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок Н.А. Узкого,

Специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок Е.Д. Мартяновой,

рассмотрение жалобы проводилось дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) в целях исполнения Указа Мэра Москвы от 25.09.2020 № 92-УМ «О внесении изменений в правовые акты города Москвы» и предупреждения распространения в городе Москве инфекции, вызванной коронавирусом 2019-nCoV,

при участии представителя ГБУ «Мосгоргеотрест», ООО «А-С ТРЕЙД»,

рассмотрев жалобу ООО «А-С ТРЕЙД» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «Мосгоргеотрест» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лакокрасочных материалов (Закупка № 0373500001423000028) (далее – аукцион) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона.

На заседании Комиссии Управления представлены документы и сведения, запрашиваемые письмом Московского УФАС России исх.№ЕИ/18191/23 от 25.04.2023.

В результате рассмотрения жалобы, Комиссия Управления установила следующее.

В силу п.1 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные

обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

1. В составе жалобы Заявитель указывает, что в составе технической части закупочной документации, а именно в части описании объекта закупки Заказчиком неправомерно установлен товарный знак со словами «или эквивалент» без надлежащего обоснования использования конкретного товарного знака «Profi-Line», что вводит участников закупки в заблуждение и нарушает положения Закона о контрактной системе.

Кроме того, продукция с товарным знаком «Profi-Line» является продукцией производителя из недружественной страны, ввиду чего поставка такого товара ограничена.

Заявителем также обжалуется неправомерное установление запрета в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства» (далее – Постановление № 616), поскольку закупаемый заказчиком товар отсутствует в реестре промышленных товаров, произведенных в странах ЕВРАЗЭС.

Согласно п.15 ч.1 ст.42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со ст.14 Закона о контрактной системе.

В силу ч.3 ст.14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения

допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п.3 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе, извещение об осуществлении закупки должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с Законом о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Комиссией Управления установлено, что в Извещении о проведении электронного аукциона от 19.04.2023 №0373500001423000028 установлен запрет допуска в отношении товаров, на основании постановления № 616.

Согласно п.1 постановления № 616 установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд по перечню согласно приложению (далее — перечень).

В соответствии с п.12 постановления № 616 для целей соблюдения запретов, установленных п.1 и п.2 постановления № 616, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) промышленные товары, включенные в перечень и не включенные в него (за исключением закупок промышленных товаров по государственному оборонному заказу). При этом медицинские маски не могут быть предметом одного контракта (одного лота) с другими отдельными видами промышленных товаров, включенных в перечень.

Согласно ч.1 ст.106 Закона о контрактной системе лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, вправе направить в контрольный орган в сфере закупок возражения на жалобу, участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

Не согласившись с доводом жалобы представитель Заказчика указал, что в соответствии с положениями п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент», при этом обязанности о наличии обоснования использования товарного знака Законом о контрактной системе не предусмотрено.

Комиссия Управления также отмечает, что на заседании Заявителем не представлено документов и сведений, свидетельствующих о невозможности поставки продукции «Profi-Line», отсутствие таковой у дистрибьюторов и на складах у иных участников рынка.

Кроме того, представитель Заказчика отметил, что используемые Заказчиком коды ОКПД2 при описании объекта закупки, например: 20.52.10.190, 20.30.22.110, 20.30.22.170, 25.73.40.290 включены в перечень товаров, на которых распространяется действие постановления №616, ввиду чего такой запрет установлен в составе закупочной документации.

Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 не вменяет Заказчику требований о подтверждении им на этапе подготовки аукционной документации наличия той или иной продукции в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации.

На основании вышеизложенного доводы жалобы не находят своего подтверждения и являются необоснованными.

2. Также в составе жалобы Заявитель указывает на неправомерное установление параметров эквивалентности поставляемых товаров по пп. 1-76, например, по п.7 «423 SB компонент краски «Profi-Line» или эквивалент»: «Цвет: специальный красный с голубоватым оттенком», «Назначение: создание базовых красок с металлическим и перламутровым эффектом для ремонтной окраски автомобиля», поскольку на официальном сайте дистрибьютора компании «Profi-Line» ООО «Интерколор» размещена информация о том, что «Компонент базовых красок Profi_Line COLOR MIX SB 423 (1л) - Специальный красный»: снят с продажи, наименование цвета не соответствует техническому заданию, поскольку на сайте указан «специальный красный», а не «специальный красный с голубоватым оттенком» как требуется Заказчиком, при этом сведения «Назначение: создание базовых красок с металлическим и перламутровым эффектом для ремонтной окраски автомобиля» на сайте ООО «Интерколор» отсутствуют, заявлено иное назначение «Используется совместно с другими красными компонентами в эффектных и неэффектных цветах. При смешивании с «металликами» или белыми цветами получаются чистые розовые тона», про «перламутр» сведений нет. Более того, красок имеющих одновременно металлический и перламутровый эффект не существует.

Кроме того, несмотря на указание возможности поставки эквивалентной продукции, фактически, красок, обладающими всеми установленными Заказчиком характеристиками, помимо продукции «Profi-Line», не существует на товарном рынке.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика указал, что при описании объекта закупочной процедуры, в том числе товара по п.7 «423 SB компонент краски «Profi-Line» или эквивалент» Заказчик руководствовался информацией из каталога продукции «Profi-Line», ввиду чего установленное описание не противоречит сведениям производителя.

Выдержки из каталога продукции «Profi-Line» представлены на заседании Комиссии Управления.

Представитель Заказчика также пояснил, что в открытом доступе имеются

информационные материалы, в том числе отдельные сайты (<https://kiwicolor.ru/perevodnaya-tablica-miksov>), позволяющие осуществить перевод кодов краски одного бренда в коды краски другого. В том числе у каждого дистрибьютера или производителя краски имеется собственная таблица, позволяющая ему подбирать эквиваленты. Например, пигмент №421 торговой марки Profi-line соответствует номеру E35 в линейке бренда REIZ, что свидетельствует о возможности поставки иного производителя.

Представитель Заказчика также обратил внимание, что значение характеристики «Назначение: создание базовых красок с металликовым и перламутровым эффектом для ремонтной окраски автомобиля» не являются противоречивыми, поскольку фактически заказчику необходим компонент который может применяться для создания красок с металликовым эффектом так и отдельно перламутровым.

Вместе с тем Комиссия Управления отмечает, что представленный Заказчиком сайт <https://kiwicolor.ru/perevodnaya-tablica-miksov> не является стандартизированным классификатором пигментов красок производителей.

Кроме того, пигмент E35 в линейке бренда REIZ не отвечает требованиям технической части закупочной документации, поскольку на сайте производителя указано: «Полупрозрачный красный с синеватым оттенком», тогда как в Техническом задании предъявлено требование «Специальный красный с голубоватым оттенком». Наряду с изложенным, в составе сведений из открытых источников отсутствует информация о соответствии такого компонента требованиям иных характеристик.

Аналогично по всем товарам с пп. 1-76.

Доказательств обратного представителем Заказчика не представлено.

Комиссия Управления также отмечает, что из установленной характеристики «Назначение: создание базовых красок с металликовым и перламутровым эффектом для ремонтной окраски автомобиля» не представляется возможным однозначным образом определить принадлежность компонента к созданию красок одновременно или отдельно двух эффектов.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении положения п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, что, в свою очередь, содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.1.4 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Кроме того, в составе жалобы Заявителем также обжалуется установление неправомерных требований для закупаемых товаров по пп. 1-76 по параметру «Плотность, г/см³: ≥ 0.94 », поскольку такие сведения не влияют на качество краски.

Не согласившись с доводом жалобы, представитель Заказчика указал, что плотность – это один из основных показателей качества лакокрасочных изделий, указываемый производителем и определяющий качество продукции. Чем выше плотность ЛКМ, тем выше степень урывистости – адгезии (способность лакокрасочного покрытия к прочному сцеплению с окрашиваемой поверхностью).

В силу ч.4 ст.106 Закона о контрактной системе обязанность доказывания

нарушения Заказчиком своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы, однако в составе жалобы не представлено документов и сведений, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика в части установления вышеуказанного положения закупочной документации, а также документов и сведений, подтверждающих, что такие сведения не указываются производителями закупаемых товаров, что влечет за собой невозможность формирования заявки на участие в закупке.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности вышеуказанного довода жалобы.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «А-С ТРЕЙД» на действия ГБУ «Мосгоргеотрест» обоснованной в части установления неправомерных положений технической части закупочной документации.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение положений п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении

Председательствующий

Е.А. Миронова

Члены Комиссии:

Е.Д. Мартьянова

Н.А. Узкий