Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России <...>, начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Поларис» (далее – Заявитель) на действия публичного акционерного общества энергетики и электрификации «САМАРАЭНЕРГО» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки копировально-множительной техники, устройств печати (МФУ), среди участников, относящихся к субъектам малого и среднего предпринимательства согласно статье 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (извещение №32009457136, www.zakupki.gov.ru)(далее – Запрос предложений),

в присутствии представителей Заказчика – <...> (доверенность), <...> (доверенность), <...> (доверенность), <...> (доверенность); представителя Заявителя – <...> (доверенность),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

11.09.2020г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Поларис» на действия ПАО «САМАРАЭНЕРГО» при проведении Запроса предложений.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы:

1. Заказчиком в Документации о закупке установлены параметры необходимого к поставке объекта, подходящие только конкретным производителям, при этом фактическая возможность поставки эквивалента отсутствует.

2. Установленные Заказчиком в пункте 4 Технического задания «Требования к квалификационно-техническим ресурсам Исполнителя» ограничивают

конкуренцию и нарушают положения Закона о закупках.

ПАО «САМАРАЭНЕРГО» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Запроса котировок. Заказчиком предоставлены документы, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 08.09.2020 г. № 11496/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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).

В силу части 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.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке (№1140075409), размещена в Единой Информационной Системе (далее – ЕИС) 02.07.2019г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

02.09.2020г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение №32009457136 о проведении Запроса котировок.

Требования к поставляемой продукции установлены в Таблице №1 Технического задания (далее – ТЗ).

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)".

Согласно ТЗ, Заказчик намерен приобрести: МФУ Kyocera ECOSYS M3655idn (1102TB3NL0) в комплекте с тумбой-подставкой CB-360W (cb360w) (или эквавалент), полноцветное многофункциональное устройство печати, формата А3 в комплекте с тумбой-пьедесталом, двусторонним реверсивным автоподатчиком, набором картриджей (4 цвета) для структурных подразделений, Полноцветное многофункциональное устройство печати, формата А3 в комплекте с дополнительной кассетой на два лотка, двусторонним однопроходным автоподатчиком, встраиваемым финишером, набором картриджей (4 цвета).

Согласно пункту 1 части 2 Таблицы № 1 в описании предмета закупки содержатся указания на товарный знак с использованием слова "(или эквивалент)".

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должен руководствоваться Заказчик при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Исходя из содержания пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, вызывая сокращение числа хозяйствующих субъектов на данном рынке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к предмету закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к необходимому к поставке объекту. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Закон о закупках не обязывает Заказчика допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в Документации о закупке способствующих тому требований к участникам закупки, или к предлагаемому ими объекту поставки.

Использование Заказчиком характеристик объекта, установленных в ТЗ, не является нарушением, если эти характеристики носят измеряемый характер и соответствие объекта закупки названным требованиям может быть установлено объективно.

Само по себе предъявление Заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на состояние конкуренции.

При этом, довод Заявителя о несоответствии опций оборудования, и их наименования ОКПД2/КТРУ 26.20.18.000-00000064 и ГОСТ 21776-87 не указывает на необоснованность установленных Заказчиком требований к поставляемому товару и не свидетельствует о нарушении порядка проведения закупки.

При указанных обстоятельствах установление и применение Заказчиком характеристик объекта закупки, установленных в ТЗ, не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок.

На основании изложенного, рассматриваемый довод Заявителя признается Комиссией не обоснованным.

В пункте 4 ТЗ установлены требования к квалификационно-техническим ресурсам Исполнителя, согласно которым Исполнитель:

4.1. должен обладать высококвалифицированными кадровыми ресурсами, не менее двух специалистов по обслуживанию и ремонту Оборудования одного из ведущих производителей оргтехники, таких как Canon, или Kyocera, или Xerox, или HP.

4.1.1. Специалисты должны иметь именные квалификационные сертификаты, подтверждающие прохождение обучения по обслуживанию оборудования Canon, или Kyocera, или Xerox, или HP. В целях подтверждения, Исполнитель должен представить копии приказов о назначении на должности своих сотрудников непосредственно занятых в предоставлении Услуг (сервисных инженеров), с обязательным указанием наименования должности, фамилии и имени каждого такого работника, либо копии трудовых договоров, заключенных с данными сотрудниками с датой окончания не ранее 30 сентября 2020 года, а также их именных сертификатов с обязательным указанием времени действия таких сертификатов;

4.2. Участник ОЗП должен иметь действующий на момент проведения ОЗП статус Авторизированного Сервисного центра одного из производителей оргтехники: Canon, или Kyocera, или Xerox, или HP, обеспечивающий Участнику ОЗП качественную подготовку квалифицированных кадров по обслуживанию, ремонту и послегарантийному обслуживанию моделей Оборудования одной из торговых марок. В целях подтверждения, Участник ОЗП должен представить надлежащим образом заверенную копию такого сертификата или скан-копию письма производителя Оборудования.

Согласно доводам Заявителя, за гарантийное обслуживание отвечает производитель техники, а не поставщик, а также установленные Заказчиком в пункте 4 ТЗ «Требования к квалификационно-техническим ресурсам Исполнителя» ограничивают конкуренцию и нарушают положения Закона о закупках.

Из представленных документов и сведений следует, что содержащиеся в пункте 4 Технического задания требования установлены Заказчиком, исходя из его потребности по возложению обязанности нести гарантийные обязательства на Исполнителя, заключившего договор по результатам Запроса котировок.

Согласно подпункту 5.3. и 5.5. пункта 5 Проекта договора гарантийное обслуживание включает в себя гарантийный ремонт или замену поставленной Продукции в течении гарантийного срока, все работы по вводу в эксплуатацию Продукции, для принятия на гарантию производителем Продукции должны выполнять специалисты Поставщика, имеющие право технического обслуживания Продукции, подтвержденное сертификатом производителя Продукции.

В целях подтверждения наличия у Поставщика сертифицированных специалистов в Документации закупке установлено требование о предоставлении участником документов, подтверждающих наличие в штате

или наличие договорных отношений с такими сотрудниками.

Как следует из пояснений Заказчика, требование о наличии статуса авторизированного Сервисного центра производителя продукции и действующих технических специалистов с именными квалификационными сертификатами, связано с обязательным условием действия гарантии/частью гарантийной политики в части продукции для бизнеса.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. 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.

Товары, требуемые к поставке, согласно техническому заданию, свободно обращаются на соответствующем товарным рынке. При указанных обстоятельствах, заинтересованные лица в целях поставки Заказчику могут приобрести необходимое оборудование как у производителя (дилера, дистрибьютора), так и любого поставщика.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований к исполнителю, устанавливаемых Заказчиком. Реализованное Заказчиком право на установление в Документации требований к Исполнителю и его обязанностям по договору не противоречит основополагающим принципам Закона о закупках.

Из имеющихся материалов не усматривается, что установленные Заказчиком требования к квалификационно-техническим ресурсам Исполнителя, влекут необоснованные ограничения для потенциальных участников закупки.

Доказательств, свидетельствующих о том, что указанные требования приводят к ограничению конкуренции, создали одному участнику преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, а также каким либо образом повлекли за собой уменьшение количества участников, также не имеется.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Самарского УФАС России признает довод Заявителя необоснованным.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Поларис» необоснованной.