

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-353/21

26 апреля 2021 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от ПАО «Россети Ленэнерго» (далее – Организатор торгов) путем видеоконференцсвязи; в отсутствие представителей от ООО «Химпроект» (далее — Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и способе рассмотрения жалобы;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 14.04.2021 вх. №12883-ЭП/21) ООО «Химпроект» на действия Организатора торгов ПАО «Россети Ленэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения рамочного договора поставки по заявкам спиртовых средств очистки для нужд ПАО «Россети Ленэнерго» на сумму не более 30 000 т.р. С НДС (211042) (извещение № 32110147167), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

31 марта 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32110147167 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения рамочного договора поставки по заявкам спиртовых средств очистки для нужд ПАО «Россети Ленэнерго» на сумму не более 30 000 т.р. С НДС (211042) (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Единым Стандартом закупок ПАО «Россети» (далее – Положение о закупках) в редакции от 23.01.2019, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	30 000 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	31.03.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	12.04.2021 в 11:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	19.04.2021, 13.05.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	https://lot-online.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в следующем:

- укрупнении лота Закупки путем включения в предмет проводимой Закупки поставки таких позиций товаров, как антисептик и диспенсер;

- установлении в Документации излишних требований к характеристикам товаров, являющихся предметом Закупки.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ПАО «Россети Ленэнерго» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «Химпроект» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/10995/21 от 19.04.2021, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/10995/21 от 19.04.2021, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе 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 настоящей статьи.

По доводу жалобы Заявителя об укрупнении Организатором торгов лота Закупки путем включения в предмет проводимой Закупки поставки таких позиций товаров, как антисептик и диспенсер:

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что 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.

Согласно п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

На основании п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Как следует из ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, 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.

Согласно извещению о Закупке (далее — Извещение) предметом договора является право заключения рамочного договора поставки по заявкам спиртовых средств очистки для нужд ПАО «Россети Ленэнерго» на сумму не более 30 000 т.р. С НДС (211042).

Более подробная информация о количестве поставляемого товара, указана разделе IV «Техническое задание» (далее — Техническое задание) и/или разделе V «Проект договора» документации о закупке.

Пунктом 2.1 Технического задания установлено, что количество и номенклатурный перечень указаны в приложении №1.

Приложением № 1 к Техническому заданию определен номенклатурный перечень:

- 1) Антисептик объемом 5 л.;
- 2) Антисептик объемом 1 л.;
- 3) Антисептик индивидуальный 100 мл.;
- 4) Антисептик индивидуальный 250 мл.;
- 5) Диспенсер сенсорный (бесконтактный) для антисептика.

Пунктом 6 Технического задания установлены технические требования к продукции, в том числе к назначению диспенсера сенсорного (бесконтактного) для антисептика: сенсорный наливной диспенсер для жидкого антисептика. Должен использоваться только с жидкими антисептиками. Не должен быть предназначен для использования с гелем. Должен быть защищён от вскрытия замком и открываться с помощью ключа, входящего в комплект.

Заявитель в жалобе указывает на то, что ООО «Химпроект» готово поставить антисептики, но не диспенсеры. Заявитель полагает, что антисептики ни технологически, ни функционально не связаны с диспенсерами. Таким образом, Организатор торгов, включив в предмет Закупки несколько наименований товаров, по мнению Заявителя, ограничивает круг потенциальных поставщиков.

Представители Организатора торгов пояснили, что использование антисептика, поставляемого в таре, функциональные возможности которой не предусматривают дальнейшую гигиеническую обработку рук без применения специальных средств — диспенсеров, делает невозможным использование антисептика и не соответствует

потребностям заказчика, что и составляет функциональную и технологическую связь применения антисептика совместно с диспенсером. Кроме того, участником данной закупки может являться любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, готовые поставить товар, отвечающий требованиям Документации и удовлетворяющий потребностям заказчика, в не зависимости от того, является ли такой участник производителем товара, являющегося объектом данной закупки. При этом существует широкий круг поставщиков, имеющих возможность поставки антисептических средств одновременно с диспенсерами, что подтверждается количеством поступивших предложений по аналогичным закупкам.

Представители Организатора торгов также отметили, что само по себе желание участвовать в закупке хозяйствующего субъекта и поставить имеющийся у него товар, который такой участник считает наиболее приемлемым для заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона № 223-ФЗ, поскольку условия Документации, формируются заказчиком в соответствии с его потребностями и принципами, установленными Законом № 223-ФЗ.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, приходит к выводу об обоснованности включения в предмет проводимой процедуры Закупки таких позиций товаров, как антисептик и диспенсер.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что включение в предмет Закупки указанных позиций товаров обусловлено потребностью заказчика и не является необоснованно ограничивающим фактором участия в Закупке, поскольку указанные позиции товаров напрямую технологически и функционально связаны между собой в дальнейшем использовании, а участником процедуры Закупки может являться любое юридическое, физическое лицо или индивидуальный предприниматель в не зависимости от того, является ли такой участник производителем поставляемого товара.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации излишних требований к характеристикам товаров, являющихся предметом Закупки:

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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.

Пунктом 6 Технического задания установлены технические требования к продукции, в том числе к составу (гигиеническая характеристика) антисептика 5 л., 1 л., 250 мл., 100 мл.:

Пропанол-2 (изопропиловый спирт) не менее 30%;

Пропанол-1 (пропиловый спирт) не менее 30%

Суммарное содержание спиртов не менее 60%;

Хлоргексидин не более 2%; Четвертичных Аммониевых Соединений (ЧАС) не более 2%; Должно содержать бисаболол или другие функциональные компоненты для смягчения кожи рук; Не должно содержать гуанидинов, парфюмерных отдушек, аллергенных добавок.

Заявитель в жалобе указывает на то, что ООО «Химзавод» готово поставить антисептик, который представляет готовый к применению раствор в виде прозрачной бесцветной жидкости, в составе которого изопропиловый спирт 70%, перекись водорода, глицерин, экстракт алоэ вера, витамин Е, вода, отдушка. ООО «Химпроект» не понимает почему заказчик требует к поставке именно такой редкий и обширный состав антисептика. Заявитель полагает, что заявленный заказчиком состав закупаемой продукции значительно сокращает количество возможных участников конкурса.

Представители Организатора торгов пояснили, что Организатор торгов вправе включить в Документацию о закупке такие характеристики товара, которые отвечают именно его потребностям. Законом №223-ФЗ не предусмотрены ограничения по включению в документацию о закупке требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика, равно как и не предусмотрена обязанность заказчика в Документации о закупке обосновывать свои потребности и причины при установлении требований к товарам и их характеристикам. Заказчик при описании объекта закупки не имеет возможности установить технические характеристики, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

Представители Организатора торгов отметили наличие на товарном рынке продукции различных производителей, в том числе и зарубежных, соответствующей требованиям Технического задания. К примеру, продукция ООО «Химзавод «АЛ-ДЭЗ» (Россия) «Абсолютсепт 75»; ООО «Бентус лаборатории» (Россия) «STELLARIUM»; ООО «Валдайская косметика» (Россия) «Флексольвент Б»; ООО НПО «СпецСинтез» (Россия) «Триосепт Ол»; Б.Браун (Швейцария) «Софта-Манизо».

Представители Организатора торгов также отметили, что ПАО «Россети Ленэнерго» как социально ориентированная компания стремится не только защитить своих работников от коронавирусной инфекции, но и сделать это с наименьшим негативным воздействием на здоровье людей. Для заказчика ключевым требованием является обеспечение безопасности сотрудников, поэтому заказчиком точно и четко описан предмет закупки. Таким образом, учитывая, что участником закупочной процедуры может быть любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель и их объединения в независимости от того является ли участник закупки производителем товара, и то, что необходимый заказчику товар производится различными производителями продукции, следовательно, установленные заказчиком требования к продукции не являются необоснованными ограничениями конкуренции, являются одинаковыми для всех участников закупки, не создают преимущества кому-либо из них и не ограничивают доступ к участию в закупке.

Вместе с тем со стороны Заявителя не представлено документов или сведений, свидетельствующих о невозможности поставки товара с требуемыми согласно Техническому заданию характеристиками и, как следствие, о возможном ограничении Организатором торгов количества потенциальных участников Закупки.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что требования к характеристикам товара «Антисептик», изложенные в п. 6 Технического задания, обусловлены потребностью заказчика, установлены на основании Положения о закупках и п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, позволяют надлежащим образом сформировать заявку на участие в Закупке, а также соответствуют предмету и целям проводимой процедуры Закупки.

При этом Комиссия СПб УФАС России полагает, что установленные Организатором торгов требования к характеристикам антисептика не являются необоснованно ограничивающим фактором участия в Закупке, поскольку техническим требованиям к антисептику, изложенным в п. 6 Технического задания, соответствуют товары различных производителей, а участником Закупки может являться любое юридическое, физическое лицо или индивидуальный предприниматель в не зависимости от того, является ли такой участник производителем поставляемого товара.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит второй довод жалобы Заявителя неподтвержденным, вследствие чего по данному доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 14.04.2021 вх. №12883-ЭП/21) ООО «Химпроект» на действия Организатора торгов ПАО «Россети Ленэнерго» (ИНН 7803002209, ОГРН 1027809170300) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения рамочного договора поставки по заявкам спиртовых средств очистки для нужд ПАО «Россети Ленэнерго» на сумму не более 30 000 т.р. с НДС (211042) (извещение № 32110147167) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.