

РЕШЕНИЕ №023/07/3-6205/2020

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

17 декабря 2020г.
Краснодар

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

председатель комиссии:

И.А. – начальник отдела контроля органов власти;

члены Комиссии:

И.О. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

И.Е. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

при участии представителя Заявителя – ООО «ТД «Зевс» - К Е.Г. (далее - Заявитель) при участии представителя Организатора торгов - ПАО «Баньэнерго» - Ч А.А. (доверенность № 23АА9792487 от 23.12.2019) (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки материалов для монтажа приборов учета (извещение №32009688988 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «ТД «Зевс» на

действия ПАО «Кубаньэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки материалов и монтажа приборов учета (извещение №32009688988 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось **17.12.2020 года в 12:30 часов** по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Организатором торгов в документации неправомерно установлены требования, установленные Приложением 1 с учетом изменений 24.11.2020г.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), а также Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» №334 от 12.2018.

Максимальная (начальная) цена договора – 20 000 000,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 27.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации с

итрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

пунктом 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями установления Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми параметрами цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 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 законодательными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими процедуру закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную процедуру 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 частью 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 параметрам 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.

В соответствии с подпунктом 8.1.7.3. Положения о закупке требования к участникам закупки, а также критерии и порядок оценки заявок устанавливаются в документации о закупке в соответствии с положением 2 к настоящему Положению «Требования к участникам

«упок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (далее - ювые требования).

соответствий с пунктом 2.5. Приложения 2 к Положению о закупке тустимые к применению при проведении закупочных процедур юрочные требования и порядок определения измеряемых значений териев соответствия отборочным требованиям приведены в ложении 1 и приложении 2 к настоящим Типовым требованиям.

ласно пояснений Организатора торгов, установление в документации акупке иных отборочных требований, не указанных в настоящих Типовых бованиях, не допускается, за исключением случаев, когда их ановление предусмотрено действующим законодательством ссийской Федерации.

соответствии с пунктом 5.3.2 Документации, предложения участников ссматриваются в соответствии с требованиями, критериями и ядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке, па ювании представленных в составе заявок сведений и документов, а же иных источников информации, предусмотренных документацией с упке, законодательством Российской Федерации, в том числе ициальных сайтов государственных органов, организаций в сети ернет.

критерии соответствия заявок в части предоставления копий документов том числе сертификаты, сертификаты соответствия, протоколы ытаний, заключения, аттестаты, технические условия и т.н.), ытверждающих соответствие продукции требованиям технических ламентов, документам по стандартизации или иным требованиям, ановленным заказчиком, установлен в Документации в соответствии с ы приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению с упке).

заметром признания несоответствия заявки установленным бованиям, либо несоответствия документа установленным бованиям является как истечение срока действия документа, не тветствие требованиям, не соответствие заявленных параметров аров, работ, услуг требованиям, установленным в документации с упке, так и отсутствие требуемого документа в составе заявки истника (п. 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к ложению о закупке)).

ганизатор торгов пояснил, что предоставление протоколов тификационных испытаний обусловлено тем, что при анализе

эдагаемых технических характеристик в составе первой части заявки необходимо понимание сертифицирована ли данная продукция, отвечает она всем требованиям безопасности, не является она контрафактной, ввезенной на территорию РФ.

новременно требование документации о предоставлении протоколов этификационных испытаний указывает на действующий ГОСТ Р 53603-19 «Оценка соответствия. Схемы сертификации продукции в Российской Федерации».

стоящий стандарт устанавливает схемы сертификации продукции, их овой состав, содержание и применение. Указанный стандарт устанавливает схемы сертификации продукции, их типовой состав, держание и применение.

ндарт распространяется на обязательную и добровольную этификацию. Стандарт предназначен для разработчиков технических ламентов, разработчиков систем добровольной сертификации, танов по сертификации, испытательных лабораторий (центров) и вителей сертификации.

здукция, требуемая к поставке в соответствии с предметом закупки, не длежит обязательной сертификации, поэтому оценка соответствия вводится в рамках добровольной сертификации.

ласно п. 6 «Описание схем сертификации» указанного ГОСТ, вне исимости от выбранной схемы сертификации, сертификат ответствия выдается на основании протокола сертификационных ытаний, проведенных в испытательной лаборатории.

им образом, протокол сертификационных испытаний является зъемлемой частью сертификата соответствия, и не может являться ыточным требованием Документации о закупке, так как уже дготовлен и на его основании выдан, сертификат соответствия.

лиссией Краснодарского УФАС России установлено, что протоколы ытаний могут быть представлены производителями без приобретения этифицированного товара.

терий соответствия заявок в части наличия полномочий от производителей эдагаемого оборудования установлен в Документации в соответствии с п. приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о упке).

заметром признания несоответствия заявки установленному требованию,

ю несоответствия документа установленным требованиям является как отсутствие в документе сведений о наличии у участника соответствующих полномочий, несоответствие гарантийного срока, требуемому в документации о закупке, так и отсутствие требуемого документа в составе заявки участника (п. 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке)).

Также наличие полномочий от завода - изготовителя подтверждает то, что поставляемая продукция соответствует требуемым Заказчиком характеристикам и срокам поставки.

Несоответствие данных характеристик, а также не своевременная поставка продукции может повлиять на надежность энергоснабжения и привести к проблемам в снабжении электроэнергией при не своевременной поставке требуемой продукции.

Несомненно с тем, в случае отсутствия полномочий Производителя, участник может предоставить Свидетельство производителя в письменной форме, подтверждающее возможность поставки Участником продукции с сохранением гарантийных обязательств производителя в установленные сроки.

Предоставление указанного документа не требует обязательного приобретения товара.

В соответствии с пунктом 7.4.4. Положения о закупке, Документация о закупке должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать заявки таким образом, чтобы Закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшую заявку.

Таким образом, Организатором торгов в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках были установлены функциональные характеристики (требительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, достаточные для описания предмета закупки, которые указаны в разделе IV «ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ К ЗАКУПАЕМОЙ ПРОДУКЦИИ» Документации о закупке.

В документации о закупке отсутствуют конкретные товарные знаки и модели товара, как об этом указывает Заявитель, а требуемые параметры (характеристики) товаров достаточны для анализа участниками рынка логичных товаров при помощи доступных средств анализа, например в сети интернет.

В соответствии с пунктом 3.5.6. Документации, если иное не установлено документацией о закупке ссылки в Документации на конкретный тип

продукции, производителя, носят лишь рекомендательный, а не обязательный характер.

Согласно пояснений Организатора торгов, Участник закупки может представить в своем предложении иные типы продукции, при условии, что изведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (взаимозаменяемы) или превосходят по качеству требуемую продукцию, указанную в части IV «ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ К ЗАКУПАЕМОЙ ПРОДУКЦИИ».

Согласно проекту договора Организатор торгов пояснил следующее.

Согласно с общими нормами Гражданского законодательства (в т.ч. 421-422 ГК РФ) установлена свобода договора, в том числе и при определении условий договора по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Согласно, договор может содержать любые условия, не противоречащие нормам действующего законодательства.

Согласно проекту договора поставки ПАО «Россети Кубань» утвержден организационно-распорядительным документом ПАО «Россети», являющегося решением ПАО «Россети Кубань», от 28.05.2018 №250р «Об утверждении формы договора поставки» и его форма является обязательной для заключения договоров поставки: стоимостью более 10 млн. рублей.

Согласно ст. 329 ГК РФ определено, что исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, личным поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным истреблением и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Согласно ст. 521 ГК РФ установленная законом или договором поставщика неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров исчисляется с поставщика до фактического исполнения обязательства в случаях его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором.

Согласно, нормы действующего законодательства также определили, реализуя принцип свободы договора, что отсутствие прописанной ответственности в договоре не исключает несение ответственности предусмотренной Законом.

Согласно с действующим законодательством (статья 395 Гражданского кодекса РФ) предусмотрена ответственность Покупателя за нарушение сроков оплаты, установленных договором, которой Поставщик вправе пользоваться.

эдусмотренная в проекте договора договорная ответственность ставщика не противоречит принципу равенства сторон.

им образом, требование о равной «ответственности» сторон учтено в ответствии с нормами действующего законодательства.

же Организатор торгов пояснил, что Документацией о закупке в составе зложения участника закупки предусмотрена Форма 7 «Протокол зногласий к проекту договора».

лучае наличия у Участника предложений по внесению изменений в проект овора, Участник должен представить в составе своего предложения ный протокол разногласий.

оответствии с Документацией о закупке Заказчик оставляет за собой во рассмотреть и принять перед подписанием договора предложения и олнительные изменения к договору.

же, предоставление Участником Протокола разногласий по зготовленному Заказчиком исходному проекту договора не лишает истника и Заказчика права обсуждать эти условия и изменять их в ществе преддоговорных переговоров для достижения соглашения в ошении изменения этих условий.

илу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе каловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 1 Федерального закона от 26.07.2006 «135-ФЗ «О защите конкуренции», учетом особенностей установленных настоящей статьей, действия здействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, ратора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если ие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы истника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

осуществление заказчиком закупки с нарушением требований стоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) ществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном единой информационной системе положении о закупке такого азчика;

тратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении :упки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим деральным законом;

неразмещение в единой информационной системе положения с

закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками результатах закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

требование к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона 5 апреля 2013 года №44-ФЗ №О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и введенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

На основании вышеизложенного в действиях Организатора торгов не выявлено нарушений, предусмотренных ч.10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Ссылаясь на части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

издать жалобу ООО «ТД «Зевс» на действия ПАО «Кубаньэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки материалов для монтажа приборов учета вещение №32009688988 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: О.А. С

Члены Комиссии: С.О. Ш

Я.Е. М

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.