

Заказчик –

ПАО «Владивостокский морской торговый порт»

ул. Стрельникова, д. 9,

г. Владивосток, Приморской край,
690065,

Заявитель –

АО «ТД Тракт»

14-й км МКАД, Домовладение 10,

г. Москва, 109429

ООО «РТС-Тендер»

ул. Долгоруковская, д. 38, стр. 1,

г. Москва, 127006

РЕШЕНИЕ

дело № 025/07/3-740/2024

29 июля 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), 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: <...> – руководитель управления;

Заместитель председателя комиссии:<...> – начальник отдела контроля торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела кадров и делопроизводства, рассмотрев жалобу АО «ТД Тракт» (далее - Заявитель),

в присутствии:

от Заявителя: <...> – представитель по доверенности;

от Заказчика: <...> – представитель по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба АО «ТД Тракт» на действия Заказчика – ПАО «Владивостокский морской торговый порт» при проведении предварительного квалификационного отбора в электронной форме на выбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для поставки специальной одежды (ЛЕТО), специальной обуви (ЛЕТО), средств индивидуальной защиты (СИЗ) (ЛЕТО) и дерматологических средств индивидуальной защиты (ДСИЗ) для ПАО «ВМТП» и Компаний Транспортной Группы FESCO (Лот № ПКО24_6) (извещение № 32413785254).

По мнению Заявителя, Заказчик допустил нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), так как неправомерно установил требования к участникам закупки с нарушением требований Закона №223-ФЗ и Положения о закупках.

Представитель Заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представлены письменные возражения.

Оценив доводы, изложенные Заявителем и Заказчиком, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

ПАО «Владивостокский морской торговый порт» согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках, относится к виду юридических лиц, которое при осуществлении закупочной деятельности должно руководствоваться положениями Закона о закупках, устанавливающими общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, содержит 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Следовательно, закупочная деятельность заказчика должна осуществляться в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках.

Согласно положения о закупках предварительный квалификационный отбор - оценка соответствия поставщиков, исполнителей, подрядчиков предъявляемым требованиям, проводимая до подачи заявок с техникокоммерческими предложениями. Не является отдельным способом закупки и не влечет за собой обязательств заключения договора по итогам проведенного предварительного квалификационного отбора.

В соответствии с пунктом 149 Положения о закупках квалификационная документация должна содержать следующую информацию:

- 1) период действия предварительного квалификационного отбора;
- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в предварительном квалификационном отборе;
- 3) общие сведения о видах закупаемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, качественных, количественных, технических характеристиках товаров, работ, услуг, закупка которых впоследствии будет осуществляться на конкурентной основе у участников, прошедших предварительный квалификационный отбор;
- 4) порядок, место, срок начала и окончания подачи квалификационных заявок на участие в предварительном квалификационном отборе;
- 5) требования к участникам предварительного квалификационного отбора и перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- 6) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в предварительном квалификационном отборе и порядок подведения итогов предварительного квалификационного отбора;
- 7) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам предварительного квалификационного отбора разъяснений положений квалификационной документации;
- 8) дата рассмотрения заявок на участие в предварительном

квалификационном отборе и подведения итогов предварительного квалификационного отбора;

9) место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (указывается ориентировочное место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг или порядок его определения);

10) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в предварительном квалификационном отборе;

11) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в предварительном квалификационном отборе. При этом при проведении предварительного квалификационного отбора без ограничения срока подачи заявок порядок оценки не должен предусматривать сопоставление заявок участников между собой;

12) иная информация (при необходимости).

Пунктом 17 Квалификационной документации установлено, что с целью подтверждения соответствия Техническому заданию Участник должен предоставить образцы товаров на позиции №№ 1-35 Приложения 1 «Техническое задание»: спецодежда (ЛЕТО), спецобувь (ЛЕТО), СИЗ (ЛЕТО), ДСИЗ.

Образцы должны быть представлены с сопроводительным письмом и Актом приема-передачи образцов по форме, представленной в Приложении № 6 к заявке на участие в предварительном квалификационном отборе в срок не позднее даты окончания подачи заявок на участие в предварительном квалификационном отборе, по адресу: 690065, Приморский край, г. Владивосток, ул. Стрельникова, д. 9, ПАО «ВМТП».

Дата изготовления образцов должна быть не ранее 2-х (двух) лет до даты окончания срока подачи заявок по соответствующему этапу квалификационного отбора. Образцы должны быть новыми, чистыми, без следов эксплуатации, с хорошо читаемой маркировкой.

Проверка соответствия представленных Участником образцов Товара требованиям настоящей Документации по решению Заказчика может проводиться путем проведения тестирования, испытания, экспертизы, которые по желанию Заказчика могут быть проведены с привлечением независимой экспертной организации, которую выбирает Заказчик на свое усмотрение.

Образцы изделий, прошедшие испытания у заказчика возврату не подлежат.

Образцы, не прошедшие или не дошедшие до стадии испытания возвращаются участнику на условиях самовывоза с вышеуказанного адреса. О дате и времени предоставления образцов необходимо известить Заказчика за один рабочий день, путем информирования Контактного лица Заказчика за приемку образцов Предварительного квалификационного отбора.

В случае не предоставления хотя бы одного из требуемых образцов, либо установлены несоответствия образцов требованиям, указанным в Приложении 1 «Техническое Задание» в результате проверки образцов, Участник считается не прошедшим квалификационный отбор по позициям Приложения 1 «Техническое задание», где были выявлены несоответствия, или был не предоставлен образец.

Таким образом, оспариваемое требование является отборочным, за несоответствие которому заявка участника будет отклонена от последующего участия в закупке.

Комиссия считает, что такое требование напрямую влияет на возможность участия в закупке и препятствует потенциальному участнику к участию, поскольку с даты размещения извещения 08.07.2024 по 29.07.2024 17:00 необходимо не только подготовить надлежащую заявку, но и изготовить или приобрести, а также организовать транспортную перевозку.

Вместе с тем, по своей сути, данными действиями заказчик осуществляет предварительную приемку товара с учетом того, что предоставляемый образец является частью продукции, которую участник закупки предлагает в составе своей заявки и в дальнейшем будет осуществлять ее поставку (в случае победы в последующей закупочной процедуре).

В силу ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации участники гражданского оборота должны действовать добросовестно. Данное положение предполагает добросовестность участников закупочных процедур при подаче заявки и представлении сведений, входящих в состав заявки.

Таким образом, предлагаемый в составе заявки к поставке товар при соответствии его характеристик, указанных в заявке, требованиям описания объекта закупки не может быть предметом дополнительной оценки со стороны закупочной комиссии путем предоставления образца товара с учетом того, что добросовестность предполагается.

Также данный критерий не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора, поскольку заказчик установлением данного

критерия не будет застрахован от ситуации, при которой участник закупки до окончания срока подачи заявок на этапе предварительного отбора предоставит образец, соответствующий требованиям заказчика, однако в момент исполнения договора он поставит товар, полностью не отвечающий указанным условиям.

Согласно статье 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.

Требование о представлении на этапе подачи заявки образцов предлагаемого к поставке товара в соответствии с требованиями Документации, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в техническом задании Документации продукцию, что накладывается на участника закупки дополнительные финансовые расходы.

Кроме того, указанные требования безусловно ставят потенциальных участников закупочной процедуры в неравное положение и исключает возможность принять участие в такой процедуре по причине отсутствия таких образцов, а так же, того, как Заказчик расценит тот или иной образец, представленный в качестве подтверждающего соответствие товара требованиям Заказчика.

Кроме того, в случае если участник закупки не является производителем товара, получение таких образцов на этапе подачи заявки зависит от волеизъявления третьих лиц, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, отказ упомянутых лиц от предоставления испрашиваемых Заявителем образцов товара будет являться непреодолимым препятствием для участника закупки в подаче заявки, поскольку, как уже было упомянуто ранее, потенциальному участнику придется изыскивать все возможные способы для приобретения товара без гарантии того, что он станет победителем (поскольку такие образцы необходимы для рассмотрения заявок, а не на стадии заключения договора), и, соответственно, такой товар будет реализован.

Указанное также подтверждается судебной практикой по делу № А40-75723/20.

Кроме того, Положением о закупках не предусмотрена возможность установление такого рода требования в документации в предварительном квалификационном отборе.

В этой связи в действиях (бездействии) Заказчика Комиссия Приморского УФАС России усматривает нарушения части 1 статьи 2, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с п. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

Комиссией УФАС Приморского УФАС России принято решение о выдаче предписания об устранении нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «ТД Тракт» на действия Заказчика – ПАО «Владивостокский морской торговый порт» при проведении предварительного квалификационного отбора в электронной форме выбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для поставки специальной одежды (ЛЕТО), специальной обуви (ЛЕТО), средств индивидуальной защиты (СИЗ) (ЛЕТО) и дерматологических средств индивидуальной защиты (ДСИЗ) для ПАО «ВМТП» и Компаний Транспортной Группы FESCO (Лот № ПКО24_6) (извещение № 32413785254) обоснованной.

2. Признать, что Заказчиком допущено нарушение части 1 статьи 2, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы жалобы уполномоченному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности.

Председатель Комиссии: <...>

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>