

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-1409/2022

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

20 апреля 2022г.
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:

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

при участии, путем систем ВКС, представителя ООО «Радиян» (далее – Заявитель) и представителей ПАО «Россети Кубань» (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кремов и дезинфицирующих средств для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32211219465 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кремов и дезинфицирующих средств для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32211219465 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 посредством видеоконференцсвязи 20.04.2022г. в 12:00.

Заявитель считает, что Организатор торгов установил требования, противоречащие нормам , в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

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

Комиссия по делу № 023/07/3-1409/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 17.12.2018г. № 334.

14.03.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32211219465 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кремов и обеззараживающих средств для нужд ПАО «Россети Кубань».

Начальная (максимальная) цена договора – 22 017 146,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 14.03.2022г.

Дата и время окончания подачи заявок - 22.03.2022г. в 11:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями 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 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.

В соответствии с частью 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.

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 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с протоколом от 25.03.2022г. № 32211219465/1, на участие в открытом конкурсе поступило 4 заявки, 2 претендента допущены к участию в торгах. Заявка Заявителя отклонена по причине несоответствия требованиям Спецификации.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатором торгов неправомерно установлены требования к товару, противоречащие нормам национальных стандартов.

Согласно пункту 1 Спецификации (Приложение № 1 к Документации), все средства должны иметь температуру хранения от 0 до 30 градусов Цельсия.

Пунктом 2.25 Межгосударственного стандарта ГОСТ 32117-2013 «Продукция парфюмерно-косметическая. Информация для потребителя. Общие требования» (далее – ГОСТ 32117-2013), установлены следующие стандартные условия хранения парфюмерно-косметической продукции: температура хранения для жидкой продукции - не ниже плюс 5°C и не выше плюс 25°C; для туалетного твердого мыла - не ниже минус 5°C, для остальной парфюмерно-косметической продукции - не ниже 0°C и не выше плюс 25°C, отсутствие непосредственного воздействия солнечного света.

В соответствии с пунктом 7 Межгосударственного стандарта ГОСТ 28303-2017 «Продукция парфюмерно-косметическая. Упаковка, маркировка, транспортирование и хранение» (далее – ГОСТ 28303-2017), продукцию хранят при температуре не ниже 0°C и не выше плюс 25°C в крытых складских помещениях в упаковке изготовителя, если в технических документах изготовителя на конкретное название продукции и в маркировке продукции не указаны иные условия хранения.

Согласно подпункту 3 пункта 1 Спецификации, дерматологические средства индивидуальной защиты, должны быть устойчивы к пониженным температурам и выдерживать не менее 6-ти циклов замораживания и размораживания (от -45С до +25С), не должны расслаиваться и изменять свои органолептические и физико-химические свойства, что подтверждается протоколами лабораторных испытаний.

Вместе с тем, согласно подпункту 7 пункта 4.14 Раздела 1 ТР ТС 019/2011, средства индивидуальной защиты дерматологические от воздействия низких температур (кремы для рук и лица от обморожения) должны быть устойчивы к пониженным температурам и

выдерживать не менее 3 циклов замораживания и размораживания (от -20°C до +20°C), не должны расслаиваться и изменять свои органолептические и физико-химические свойства. Указанные средства от воздействия низких температур не должны образовывать пленки на кожном покрове и препятствовать нормальному газообмену, минимальная температура применения должна быть указана в маркировке.

В соответствии с пунктом 1 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.

Согласно Спецификации, установление требования относительно температуры хранения (от 00 до +30 С) необходимо с целью соблюдения безопасных условий хранения продукции, которая в период ее использования должна сохранять качество и быть безопасной для применения в условиях производственного процесса, в том числе учитывая, что Краснодарский край является южным регионом, и средняя температура летом (июль и август) составляет более +30 С. В части требования об устойчивости к пониженным температурам, Организатором торгов в подпункте 3 пункта 1 Спецификации указано, что данное требование обусловлено

свойственному Краснодарскому краю климату в осенне-зимний период, а именно частыми переходами между положительными и отрицательными температурами, и тем самым обеспечение качественной продукцией, сохраняющей свои свойства как в условиях применения продукции, так и хранения и перевозки.

На основании изложенного, Организатор торгов, воспользовался правом самостоятельно устанавливать требования к закупаемой продукции, с учетом специфики деятельности каждого отдельного заказчика, а также привел обоснование установления показателей, отличных от положений национальных стандартов и технических регламентов, в соответствии с требованиями пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов неправомерно установлено требования к позиции № 6 Спецификации, не предусмотренные ТР ТС 019/2011, а также требования относительно срока годности поставляемой продукции.

По мнению Заявителя, так как техническими регламентами и национальными стандартами не регламентируется количество ПАВ, указанное положение необоснованно ограничивает круг участников конкурса.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 1 Спецификации, Абразив входящий в состав паст должен быть натурального происхождения, закругленной формы, мелкой фракции. В составе должно присутствовать не менее 3-х ПАВ. Обязательное наличие неионогенных ПАВ. Очищающая способность пасты - не менее 116%, согласно ГОСТ Р 12.4.303-2018.

Согласно таблице 7 Национального стандарта Российской Федерации ГОСТ Р 12.4.303-2018 «Система стандартов безопасности труда. Средства индивидуальной защиты дерматологические. Методы определения и оценки направленной эффективности дерматологических средств индивидуальной защиты очищающего типа», выделяется 4 категории направленной эффективности дерматологических средств индивидуальной защиты очищающего типа. Высшей категории направленной эффективности соответствуют средства с очищающей способностью 116 %.

При этом, Заявитель указывает, что закупка средств с высшей категорией направленной эффективности ограничивает круг участников конкурса.

Согласно пункту 9 Спецификации, продукция должна быть поставлена согласно номенклатуре и количеству, определенными в спецификации, должна быть новой, неиспользованной, дата изготовления не ранее 90 дней до момента заключения договора, представлять собой новейшие либо серийные модели, отражающие все последние модификации дизайна и материалов.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указание в закупочной документации конкретных параметров товара обусловлены определённой потребностью Организатора торгов, а также направлены на выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям организатора торгов. При этом, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им таких требований.

Значения показателей по оспариваемым требованиям являются измеримыми и применяются в равной мере ко всем участникам закупки.

Вместе с тем, ни Гражданский кодекс Российской Федерации, ни Закон о закупках не содержат закрытого перечня требований, которые могут предъявляться к участникам и предмету закупки, либо прямого запрета на применение к ним какого-либо требования.

Таким образом заказчиком предоставлено право самостоятельно формировать требования к предмету закупки, в части не урегулированной национальными стандартами и техническими регламентами.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), Закон о закупках не обязывает заказчиков 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 п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, товар которых не отвечает предъявленным Организатором торгов требованиям, не означает, что действия Организатора торгов повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках 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 следующих случаях:

1) осуществление 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение

сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 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;

6) 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 приведенный 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.

Таким образом, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 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:

Признать жалобу ООО «Радиян» на действия ПАО «Россети Кубань»

при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кремов и дезинфицирующих средств для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение № 32211219465 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.