

О признании жалобы обоснованной в части

ООО «ТД «ЗЕВС»

ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго»

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-2132/2021

27 июля 2021 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- <...> - председателя комиссии,

- <...> - члена комиссии,

- <...> - члена комиссии,

при
участии:

- <...> - представителя ООО «ТД «ЗЕВС» (доверенность),

- <...> - представителя ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» (доверенность),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу ООО «ТД «ЗЕВС» (далее также — заявитель) на действия ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» (далее также — заказчик) при организации и проведении анализа предложений многоэтапный на право заключения договора по поставке счетчиков электрической энергии для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» во 2 полугодии

2021 года, номер извещения 32110430871,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «ТД «ЗЕВС» на действия ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» при организации и проведении анализа предложений многоэтапный на право заключения договора по поставке счетчиков электрической энергии для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» во 2 полугодии 2021 года, номер извещения 32110430871.

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях заказчика при организации и проведении запроса предложений

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «ТД «ЗЕВС» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 19.07.2021 в 11:00 (уведомление о поступлении жалобы от 13.07.2021 № АБ/14623/21).

Уведомление от 26.07.2021 (исх.№ АБ/15775/21) рассмотрение дела отложено на более поздний срок в связи с необходимостью истребования у заказчика дополнительной информации, необходимой для всестороннего рассмотрения дела.

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 19.07.2021. В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт надлежащего уведомления сторон о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заказчика, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при

организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 06 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «ТД «ЗЕВС» обладает правом на обжалование действий заказчика.

Заявитель жалобы считает, что закупочная документация рассматриваемых торгов и формат ее размещения ограничивают возможное число участников закупки, что, по мнению общества, противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Комиссия по делу №052/01/18.1-2132/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

1. 29.06.2021 17:41 заказчиком в единой информационной системе размещено извещение о проведении анализа предложений многоэтапный на право заключения договора по поставке счетчиков электрической энергии для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» во 2 полугодии 2021 года, номер извещения 32110430871.

Начальная (максимальная) цена договора — 8 500 000,00 рублей.

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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 названного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу 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 названного Федерального закона.

Установлено, что закупка проводится в соответствии с Положением о

закупке товаров, работ, услуг ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго», утвержденным решением общего собрания участников ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» от 13 июля 2021 года (далее — Положение).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки;
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

1. В ходе рассмотрения дела Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что общие условия и порядок проведения закупки определены в разделе «Общие сведения» документации рассматриваемого анализа предложений.

Пунктом 20 вышеуказанного раздела предусмотрено проведение предварительного квалификационного отбора. Согласно вышеуказанному пункту: *«по итогам предварительного квалификационного отбора закупочная комиссия в отношении каждого участника принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске. Впоследствии будут рассмотрены технико-коммерческие предложения только тех участников, которые успешно прошли предварительный квалификационный отбор».*

Порядок проведения предварительного квалификационного отбора указан в предквалификационной документации (приложение 8 документации рассматриваемого анализа предложений).

В пункте 2 вышеуказанного приложения установлено, что предквалификационные заявки оцениваются по следующим критериям:

- соответствие поставщика требованиям (документы, подтверждающие статус поставщика: наличие сертификатов дилера и т.д.);
- соответствие технического предложения требованиям по содержанию и форме;

- комплектность объем товара, предлагаемого к поставке, включая ЗИП, шеф-монтаж и доставку;
- оформление и состав предквалификационной заявки на участие;
- гарантийный срок.

По результатам рассмотрения заявок участников закупки техническая комиссия дает заключение, в соответствии с которым рекомендует, либо не рекомендует к приобретению предложенную продукцию. Техническая комиссия может дать положительное либо отрицательное заключение как в отношении всей предложенной одним участником закупки продукции, так и в отношении ее части (в случае, если будет установлено соответствие только части предложенной продукции).

По итогам предварительного квалификационного отбора закупочная комиссия в отношении каждого участника принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске.

Согласно пункту 3 Приложения №8 «Предквалификационная документация» участники должны соответствовать определенным требованиям, в том числе: требованиям: иметь сертификат дилера и т.д. и иметь официальное подтверждение от завода-изготовителя права участника поставлять его продукцию.

Согласно пункту 4.1 Приложения №8 «Предквалификационная документация» в целях подтверждения соответствия вышеуказанным требованиям для прохождения предварительного квалификационного отбора участник закупки должен подать предквалификационную заявку (техническое предложение), включающую в себя, в том числе:

- официальное подтверждение от завода-изготовителя права участника поставлять его продукцию;
- референц-лист завода-изготовителя товара с контактными данными заказчиков;
- копии сертификатов соответствия или деклараций о соответствии поставляемых ТМЦ санитарным и экологическим требованиям (при поставке новых видов товаров – санитарно-эпидемиологическим заключением и (или) заключением государственной экологической экспертизы).

Кроме того, требование о необходимости предоставления референц-листа завода-изготовителя товара с контактными данными заказчиков продублировано и в пункте 11 раздела «Общие сведения» документации рассматриваемого анализа предложений.

В ходе рассмотрения жалобы заказчик пояснил, что вышеуказанные требования о предоставлении данных документов не установлены в Техническом задании рассматриваемого анализа предложений.

Следовательно, по мнению заказчика, наличие и отсутствие в составе заявок вышеуказанных документов не препятствует подаче заявки, не является основанием для отклонения заявки и как следствие, по мнению представителя ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго», не ведет к ограничению конкуренции.

Комиссия Нижегородского УФАС России не согласна с вышеуказанным доводом заказчика поскольку в пункте 20 раздела «Общие сведения» документации рассматриваемого анализа предложений и в пункте 2 приложения 8 «Предквалификационная документация» установлено право заказчика отказать в допуске участнику в случае его не соответствия требованиям предквалификационной документации.

Комиссия Нижегородского УФАС России учитывает, что для надлежащего исполнения контракта исполнитель в праве заключить договор с производителем необходимого товара и (или) с подрядной организацией, имеющей договор по поставку необходимого товара.

Объективных причин невозможности привлечения участником подрядных организаций, имеющих возможность передать / поставить необходимый товар заказчиком в материалы дела не представлено.

На основании изложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что установление вышеуказанных требований ограничивает круг возможных участников рассматриваемой закупочной процедуры, что противоречит требованиям части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Жалоба заявителя признается обоснованной в рассматриваемой части.

2. Доводы заявителя о неправомерности установления иных сведений, указанных в пункте 4.1 «требования к предквалификационной заявке», указанные в жалобе, в ходе рассмотрения дела не нашли своего подтверждения.

В ходе рассмотрения дела представитель заявителя подтвердил, что не считает, что требования, установленные в пункте 4.1 в части предоставления: *«технического описания предлагаемого к поставке товара от завода-изготовителя в соответствии с техническими требованиями Заказчика (форма в Приложении 9), сведений о комплектации товара; информации об опыте выполнения поставщиком поставок аналогичного оборудования, предложения по сервисной поддержке; сведений об условиях гарантии качества товара;*

информации о представителе участника (ФИО, должность, контактный тел рабочий, сотовый)», ведут к ограничению возможного числа участников торгов.

В связи с этим, жалоба заявителя признается необоснованной в рассматриваемой части.

3. В своей жалобе заявитель указал, что заказчик разместил техническое задание рассматриваемого анализа предложений в «некопируемом» формате, что, по мнению заявителя, ограничивает количество потенциальных участников торгов.

В ходе рассмотрения дела Комиссией антимонопольного органа установлено, что Техническое задание рассматриваемой закупочной процедуры (5 файлов) размещено в форме «pdf».

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что форма размещения технического задания не позволяет осуществить надлежащий поиск товара, требуемого к поставке, что по мнению членов Комиссия, препятствует участнику в подготовке своей заявки, поскольку не позволяет произвести копирование и поиск по конкретным техническим характеристикам.

На основании изложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что вышеуказанная форма размещения технического задания ограничивает круг возможных участников рассматриваемой закупочной процедуры, что противоречит требованиям части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Жалоба заявителя признается обоснованной в рассматриваемой части.

При рассмотрении вопроса о выдаче предписания Комиссия Нижегородского УФАС России учитывает, что процедура рассмотрения заявок по данному анализу предложений состоялась 14.07.2021. Данный факт подтверждается соответствующим протоколом, приложенным заказчиком в материалы дела.

Согласно данному протоколу закупочная комиссия заказчика по результатам рассмотрения заявок приняла решение допустить всех участников к участие в торгах, в том числе заявку ООО «ТД «ЗЕВС» (идентификационный номер заявки — 4). Согласно протоколу допуска к участию в переторжке по процедуре 32110430871, Лот 1 от 14.07.2021, все участники (включая заявителя) допущены до этапа проведения «переторжки» в рамках рассматриваемой процедуры.

Учитывая вышеуказанные обстоятельства рассматриваемого дела

Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» предписания о внесении изменений в закупочную документацию, поскольку в рамках рассматриваемой закупочной процедуры права и интересы участников не нарушены.

Между тем, Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что на момент рассмотрения дела вышеуказанные протоколы не размещены в единой информационной системе.

В связи с этим, по мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, усматриваются признаки совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТД «ЗЕВС» на действия ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» при организации и проведении анализа предложений многоэтапный на право заключения договора по поставке счетчиков электрической энергии для нужд Нижегородского филиала ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» во 2 полугодии 2021 года, номер извещения 32110430871, обоснованной в части.
2. Признать заказчика нарушившим требования части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Передать материалы дела должностному лицу Нижегородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

<...>

Члены комиссии

<...>

2021-18461