

Исх. №04-04/6184 от 16.06.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика филиала РТРС «РТПЦ Республики Татарстан» - <...> – (должностное лицо) (по доверенности), <...> – (должностное лицо) (по доверенности), <...> – (должностное лицо) (по доверенности), в присутствии представителя заявителя ИП Шлейко Л.Г. – <...> – (должностное лицо) (по доверенности), рассмотрев по видеоконференции жалобу заявителя ИП Шлейко Л.Г. (вх. №5538/ж от 31.05.2023 г.) на действия заказчика Филиала РТРС «РТПЦ Республики Татарстан» при проведении закупки №32312422989 на предмет: «Закупка систем кондиционирования (в качестве ЗИП)»

УСТАНОВИЛА:

Дата размещения текущей редакции извещения о проведении закупки №32312422989 в Единой информационной системе - 25.05.2023 года.

Способ проведения закупки - Запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Объект закупки - Закупка систем кондиционирования (в качестве ЗИП).

Начальная (максимальная) цена договора — 2 820 678,00 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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;

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 N 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.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 18.07.2011 г. N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, а также позиции заказчика, изучив представленные сторонами

материалы, приходит к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее – Положение о закупке).

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.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, 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, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд о закупке товаров, работ, услуг для нужд РТРС (далее – Положение), утвержденным Приказом РТРС от 18.07.2022 г. №112, а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Относительно довода заявителя об отсутствии применения требований к энергоэффективности.

В соответствии с пунктом 1 Правил установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.12.2009 г. №1221, настоящие Правила определяют порядок установления требований энергетической эффективности товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - требования энергетической эффективности), а также первоочередные требования энергетической эффективности.

Следовательно, законодатель устанавливает конкретную область применения указанных правовых актов, а именно — осуществление закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, регулируемое Федеральным законом от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Вместе с тем, деятельность РТРС в сфере закупок не регулируется Законом о

контрактной системе, следовательно, на указанный субъект при проведении закупки в рамках Закона о закупках требования Постановления Правительства РФ от 31.12.2009 г. №1221 не распространяются.

Кроме того, в ходе заседания Комиссии представителем Заявителя также в устной форме было заявлено об отзыве указанного довода в жалобе, учитывая некорректное понимание и применение требований действующего законодательства.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о несостоятельности довода заявителя.

Относительно довода заявителя о неправомерном требовании предоставления сертификатов дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществлять поставку товара, в составе заявки при участии в закупке.

Согласно части 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 пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- требования к участникам такой закупки.

Так, подпунктом 2.1.8. пункта 2 «требования к участникам» извещения о проведении закупки Заказчиком было установлено требование о наличии дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществлять поставку товара, являющегося предметом закупки.

В Требованиях к содержанию, форме, оформлению и составу заявки (п. 3.4.1.) было установлено требование о предоставлении копии дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя или иного документа, дающего право осуществлять поставку товара, являющегося предметом закупки, в составе заявки при подаче заявки на участие в закупке.

Согласно представленным пояснениям представителей Заказчика вышеуказанное требование обуславливалось необходимостью исключения недобросовестных участников закупки и увеличения гарантии поставки товара надлежащего качества.

При участии и подачи заявки потенциальный участник закупки опирается на устанавливаемые заказчиком в техническом задании требования и технические характеристики к продукции.

Соответственно, учитывая, что показатели необходимой продукции становятся известными только при размещении соответствующей закупки с устанавливаемыми в документации требованиями, участник только при изучении документации может сделать вывод о возможности осуществления поставки нужного товара и согласиться с устанавливаемыми условиями заказчика.

Вследствие чего, для участника нецелесообразно иметь в наличии конкретный товар с определёнными характеристиками ввиду высокого риска возможной несовместимости имеющегося товара с оборудованием, необходимым заказчику. Соответственно, иметь в наличии готовую определённую продукцию, не является обязанностью участника при участии в закупке.

Участник закупки при подаче заявки на участие в закупке даёт согласие на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением и не подлежащих изменению по результатам проведения закупки.

Следовательно, требование о предоставлении соответствующего сертификата на поставляемый товар целесообразно уже при осуществлении поставки товара на этапе заключения и исполнения договора.

Из вышеустановленных требований в документации о конкурентном отборе следует, что необходимость предоставления сертификата от производителя применяется на этапе подачи заявки к участникам, а не к победителю закупки при заключении договора по результатам проведения конкурентной процедуры и определения поставщика.

Указанные обстоятельства могут привести к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

С учетом изложенного, в рассматриваемом случае Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком были не соблюдены положения части 6 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках при установлении требования о предоставлении в составе заявки сертификатов дистрибьютерского (дилерского) договора, сертификата от производителя.

Довод заявителя признан обоснованным.

При уточнении на заседании Комиссии представителями Заказчика было разъяснено, что в случае отсутствия представления со стороны участников соответствующих документов, Заказчиком был бы осуществлен допуск всех участников, подавших заявки.

С учетом изложенного, а также в связи с тем, что проведенная закупка была признана несостоявшейся, Комиссия принимает решение предписание об устранении нарушений не выдавать.

Относительно довода заявителя об указании в техническом задании конкретных моделей товаров без возможности предложения эквивалентов.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках определено, что 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, 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 определённых случаев.

Техническим заданием извещения были установлены следующие требования к закупаемым товарам:

№	Наименование Товара	Ед. изм.	Кол-во
1	Кондиционер DAIKIN ATYN25L/ARYN25L Nord-30 или эквивалент. Кондиционер настенного типа с зимним комплектом (до минус 400С) для обеспечения эффективной работы на охлаждение при отрицательных температурах воздуха	Шт.	5
2	Кондиционер DAIKIN ATYN35L/ARYN35L Nord-30 или эквивалент. Кондиционер настенного типа с зимним комплектом (до минус 400С) для обеспечения эффективной работы на охлаждение при отрицательных температурах воздуха	Шт.	10
3	Кондиционер DAIKIN ATYN50L/ARYN50L Nord-30 или эквивалент. Кондиционер настенного типа с зимним комплектом (до минус 400С) для обеспечения эффективной работы на охлаждение при отрицательных температурах воздуха	Шт.	4
4	Кондиционер DAIKIN FTYN80JXV / RQ71CXV Nord-30 или эквивалент. Кондиционер настенного типа с зимним комплектом (до минус 400С) для обеспечения эффективной работы на охлаждение при отрицательных температурах воздуха	Шт.	1

Заказчиком были представлены следующие эквивалентные товары,

соответствующие указанным в техническом задании закупаемым моделям кондиционеров:

№	Наименование товара по ТЗ	Эквивалент
1	DAIKIN ATYN25L/ ARYN25L или эквивалент	AUX ASW-H09A4/JD-R1
2	DAIKIN ATYN35L/ ARYN35L или эквивалент	ZANUSSI ZACS-12 HS/A21/N1
3	DAIKIN ATYN50L/ ARYN50L или эквивалент	MIDEA MSAG1-18HRN1-I
4	DAIKIN ATYN80L/ ARYN80L или эквивалент	HISENSE AS-24HW4SBATG005G

Следовательно, возможность поставки эквивалентных товаров Заказчиком была подтверждена.

С учетом изложенного, учитывая, что заявителем не представлено достаточных доказательств, свидетельствующих о нарушениях действующего законодательства, довод заявителя не подтвержден и признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу заявителя ИП Шлейко Л.Г. (вх. №5538/ж от 31.05.2023 г.) на действия заказчика Филиала РТРС «РТПЦ Республики Татарстан» при проведении закупки №32312422989 на предмет: «Закупка систем кондиционирования (в качестве ЗИП)» обоснованной частично по доводу 2 жалобы.

Признать заказчика Филиал РТРС «РТПЦ Республики Татарстан» нарушившим требования части 6 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО)