РЕШЕНИЕ № 035/07/3-104/2021

16 февраля 2021 года г. Вологда

Резолютивная часть решения объявлена 12 февраля 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено 16 февраля 2021 года.

Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Проничевой Н.И. - председателя комиссии, временно исполняющего обязанности заместителя руководителя,

Фаниной О.С. – члена комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа,

Полетаевой Ю.Н. – члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа (далее – комиссия),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу ООО «Торговый Дом ЗЕВС» на действия заказчика АО «Газпром газораспределение Вологда» при проведении запроса предложений в электронной форме № BI0000962 по отбору организации для поставки товаров по номенклатурной группе: электронно-вычислительное оборудование и оргтехника», участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, извещение № 32109933116,

при участии представителя ООО «Торговый Дом ЗЕВС» Карелиной Екатерины Геннадьевны по доверенности от 26.05.2020, представителей АО «Газпром газораспределение Вологда» Рычкова А.В. по доверенности от 30.12.2020 № 250, Мухина А.С. по доверенности от 30.12.2020 № 255,

УСТАНОВИЛА:

В Вологодское УФАС России поступила жалоба ООО «Торговый Дом ЗЕВС» на действия заказчика АО «Газпром газораспределение Вологда» при проведении запроса предложений в электронной форме № BI0000962 по отбору организации для поставки товаров по номенклатурной группе: электронно-вычислительное оборудование и оргтехника», участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, извещение № 32109933116.

ООО «Торговый Дом ЗЕВС» считает, что требования, установленные пунктами 1.4.2 и 2.3.1.1.2 Документации, нарушают права участников путем ограничения конкуренции.

Жалоба подана в установленный срок и соответствуют требованиям, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

АО «Газпром газораспределение Вологда» считает жалобу ООО «Торговый Дом ЗЕВС» необоснованной по доводам, изложенным в пояснениях от 10.02.2021 № 05-1/1268.

Изучив материалы жалобы, заслушав представителей сторон, комиссия приходит к следующему.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ № 223) 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.

На основании пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 ФЗ № 223 в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 ФЗ № 223 заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Пунктом 2.3.1.1 Документации установлено, что участник должен подготовить заявку в строгом соответствии с требованиями Документации таким образом, чтобы заявка не содержала никаких условий, противоречащих требованиям Документации.

В соответствии с подпунктом «к» пункта 1.4.2 участник должен включить в состав Заявки документы, подтверждающие право Участника на поставку предлагаемого им товара.

Если Участник не является изготовителем предлагаемого им товара (его части), право Участника на поставку предлагаемого им товара (его части) должно быть подтверждено одним из следующих способов:

-
    1. Участник предоставляет копию договора, заключенного между Участником и изготовителем предлагаемого товара (его части), или Форму 14, выданную Участнику и подписанную изготовителем товара (его части).
    2. Участник предоставляет Форму 14, выданную Участнику и подписанную лицом, имеющим договор с изготовителем товара (его части), и копию договора, заключенного между лицом, выдавшим Форму 14, и изготовителем товара (его части).
    3. Участник предоставляет копию договора, заключенного между участником и лицом, имеющим договор с изготовителем товара (его части), и копию договора, заключенного между таким лицом и изготовителем товара (его части).

Лицо, подписавшее Форму 14, принимает на себя обязательства по поставке товара в адрес Участника в случае избрания Участника победителем закупки и приобретает статус соисполнителя с момента подачи Заявки на участие в Закупке.

Требования п. 1.3.6 Документации на лицо, подписавшее Форму 14, не распространяются.

Участник, в отношении которого установлена обязанность предоставления Свидетельства предприятия-изготовителя (дилера), вправе вместо Формы 14 представить копию договора с изготовителем либо дилером предлагаемого им товара. Указанный договор должен содержать все условия, перечисленные в Форме 14.

Представленные Участником в составе заявки договоры/соглашения должны быть действующими на момент заключения договора по результатам Закупки и содержать сведения о предмете договора. Предмет договора должен соответствовать наименованию и характеристикам предмета закупки, указанного в техническом задании по запросу предложений.

Участник в составе Заявки должен представить копии документов, подтверждающих правопреемство лица, подписавшего Форму 14 и (или) заключившего дилерское соглашение

(дилерский договор), если в отношении данного лица была осуществлена процедура реорганизации либо лицо было переименовано (копия выписки из ЕГРЮЛ реорганизованного и вновь созданного либо переименованного лица).

На основании изложенного, поставку товара может осуществить любое лицо, а именно: производитель товара; уполномоченное производителем товара лицо (дилер); иное лицо, имеющее право продать этот товар и подтвердившее получение данного товара любым законным путем.

Количество потенциальных участников не ограничено и в «дилерской цепочке» могут состоять несколько лиц. Важно, чтобы конечное лицо, которое поставляет товар непосредственно заказчику, подтвердило законность происхождения товара и отсутствие каких-либо притязаний на него у третьих лиц. Таким образом, в Закупке может принять участие любое лицо, представившее доказательства реальной возможности надлежащего исполнения своих обязательств по договору, который будет заключен по результатам процедуры Закупки.

Согласно статьям 223, 454, 460, 506 ГК РФ продавец должен обладать полномочиями по отчуждению товара и обязан предоставить данный товар покупателю свободным от прав третьих лиц.

Чтобы убедиться в том, что участник приобретет поставляемую продукцию на законных основаниях, заказчику необходимо удостовериться в том, что лицо, поставляющее товар участнику, обладает необходимыми полномочиями и возможностями на его отчуждение, и продукция будет предоставлена участнику свободной от прав третьих лиц.

Кроме того, заказчику необходимо убедится в том, что предлагаемая к поставке продукция действительно произведена заявленным изготовителем (в том числе и того, что товар не является контрафактным). Соответственно, для защиты прав заказчика от поставки продукции ненадлежащего качества в Закупочной документации были предусмотрены положения подпункта «к» пункта 1.4.2 Документации.

Требование, изложенное в подпункте «к» пункта 1.4.2 Документации, предусмотрено для того, чтобы удостовериться, в том, что лицо, намеревающееся поставить товар заказчику, обладает всеми необходимыми полномочиями и возможностями на его отчуждение, и что поставляемый товар в полной мере соответствует требованиям закупочной документации.

Закупая соответствующий товар, заказчик должен убедиться в том, что участник, не являющийся дилером или изготовителем предлагаемой к поставке продукции, обеспечит возможность заказчику реализовать права, предусмотренные в статье 475 ГК РФ, в случае поставки товара ненадлежащего качества. Если такой участник не располагает необходимыми ресурсами для соблюдения указанных прав заказчика, последнему должна быть обеспечена возможность их реализации со стороны изготовителя (дилера) поставляемого товара.

Согласно статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к недобросовестной конкуренции относится введение в заблуждение приобретателя товара в отношении места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя.

При этом положения подпункта «к» пункта 1.4.2 Документации позволяют еще на этапе проведения закупочной процедуры установить лиц, предлагающих к поставке товар ненадлежащего качества, и не позволить им извлечь преимущества из своего недобросовестного поведения.

Таким образом, требование предназначено для защиты интересов заказчика и добросовестных участников закупки, направлено на подтверждение того, что участником будет поставлен товар, соответствующий требованиям Документации. Само по себе данное

положение закупочной документации прав участников не нарушает, а, напротив, направлено на защиту добросовестных участников гражданского оборота.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

признать жалобу ООО «Торговый Дом ЗЕВС» необоснованной.

Председатель Комиссии Н.И. Проничева

Члены Комиссии: О.С. Фанина

Ю.Н. Полетаева