

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1791/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом

от 06.08.2021 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 14.12.2021

г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 17.12.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

« _____ » — « _____ »

Члены комиссии:

« _____ » — « _____ »

« _____ » — « _____ »

в присутствии представителя заявителя по доверенности « _____ » посредством видео-конференц-связи,

в присутствии представителя заказчика по доверенности « _____ » посредством видео-конференц-связи,

рассмотрев Жалобу « _____ » (вх. от 26.11.2021 № 11947-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку комплектующих и расходных материалов для оргтехники для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нижневартовские электрические сети, извещение № 32110834099, в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба (вх. от 26.11.2021 № 11947-эп/21) « _____ » (далее - Заявитель) на действия АО «Россети Тюмень» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку комплектующих и расходных материалов для оргтехники для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нижневартовские электрические сети, извещение № 32110834099.

Заявитель обжалует необоснованные требования к товару, установленные Заказчиком в документации о закупке.

Заявитель считает, что таким образом Заказчик нарушает требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон №223-ФЗ), ограничивает круг участников закупки, нарушает права и законные интересы Заявителя как участника закупки.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

При рассмотрении жалобы по существу в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в том числе в случае осуществления 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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 03.12.2021.

На заседании 03.12.2021 Комиссия Управления пришла к выводу о необходимости получения дополнительной информации, сведений. В соответствии с частями 14, 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок принятия решения по жалобе был продлен, рассмотрение жалобы назначено на 14.12.2021.

В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы в присутствии представителей Заявителя и Заказчика посредством видео-конференц-связи.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 18.11.2021 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 26.11.2021 в 11:00 (мск+2);
- дата рассмотрения первых частей заявок – 30.11.2021 (мск+2);
- дата рассмотрения вторых частей заявок – 08.12.2021 (мск+2);

- дата подведения итогов – 10.12.2021 (мск+2).

Согласно части 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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Жалоба Заявителя зарегистрирована в Ханты-Мансийском УФАС России 26.11.2021, то есть до окончания срока подачи заявок. В своей Жалобе Заявитель сообщает, что как потенциальный участник закупки считает обязательные требования, предъявляемые Заказчиком к товару, избыточными и необоснованными.

С учетом доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность ПАО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Стандарт закупок). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334).

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок установлено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

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.

При этом, требования к товару должны быть указаны в документации о конкурентной закупке, согласно правилам части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с п. 2.2.1 Технического задания, Заказчиком установлены следующие

требования - поставляемый товар должен быть новым, не ранее января 2021 года выпуска, заводского изготовления и соответствовать техническим требованиям стандартов МЭК (ГОСТ, ТУ), поставлен с приложением оригиналов документов, подтверждающих качество Товара (паспортов, сертификатов).

Заявитель считает указанные требования к товару необоснованными ввиду следующего. 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, то в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика (п.1 ч.10 ст. 4 Закона о закупках).

В документации о закупке, а также в Едином стандарте закупок ПАО «Россети» не содержится объективного обоснования для установления Заказчиком требования о поставке товара изготовленного не ранее января 2021 года выпуска.

Согласно п.4.19 Проекта договора (Приложение №2 к документации о закупке) Заказчик предъявляет требования к гарантийному сроку - на поставляемый Товар устанавливается гарантийный срок завода-изготовителя либо Поставщика, который исчисляется с даты окончания приемки (с момента установки и/или ввода в эксплуатацию, если Товар требует установки и/или ввода в эксплуатацию). Заводом – изготовителем устанавливается гарантия до исчерпания заявленного ресурса картриджа и не зависит от времени наступления этого события, гарантия предоставляется на весь срок службы картриджа - неограниченный по времени.

В своей Жалобе Заявитель указывает, что дата производства не влияет на качественные характеристики расходных материалов, не влияет на гарантийный срок расходных материалов и на обязательства по Договору, которые несет Поставщик. Соответственно нет прямой зависимости между требованием о том, что поставляемые Заказчику картриджи должны быть изготовлены не ранее января 2021 года, и качеством поставляемого товара и его функциональных характеристик.

В своих письменных возражениях Заказчик сообщил, что с доводами, изложенными в жалобе, не согласен, в удовлетворении требований Заявителя просит отказать по следующим основаниям.

Требования к срокам изготовления товара установлено Заказчиком в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также в соответствии с требованиями п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В письменных возражениях на Жалобу Заказчиком представлена информация о том, что для картриджей HP для лазерной печати и для струйной печати, а также для расходных материалов к картриджам по маркировке, нанесенной на упаковку, возможно определение даты изготовления / даты, до которой следует использовать товар.

Условия о качестве товара (в том числе условия о сроке его изготовления) устанавливаются Заказчиком и исходя из потребности, продиктованной необходимостью обеспечить нормальное бесперебойное функционирование организации, которое зависит, в том числе, от работы оргтехники и комплектующих материалов.

Требования к сроку изготовления картриджей не являются требованиями к участникам закупки, не создают преимуществ отдельным лицам, в закупке может участвовать любое юридическое лицо, которое согласно с условиями договора.

Закон о закупках не обязывает Заказчиков заключать договоры со всеми хозяйствующими субъектами, имеющими намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 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.

Сама по себе невозможность победы в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу необоснованной жалобу «_____» (вх. от 26.11.2021 № 11947-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку комплектующих и расходных материалов для оргтехники для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нижневартовские электрические сети, извещение № 32110834099.

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

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»