РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1953/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

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

от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 22.12.2021 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 27.12.2021

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 по ВКС представителя Заявителя по доверенности;

в присутствии по ВКС представителя Заказчика по доверенности;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 14.12.2021 № 12805-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку источников питания для нужд АО «Россети Тюмень», извещение № 32110834361, в соответствии со статьей 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 «_____» (далее - Заявитель) на действия АО «Россети Тюмень» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку источников питания для нужд АО «Россети Тюмень», извещение № 32110834361.

В своей жалобе Заявитель указывает, что закупочная комиссия Заказчика необоснованно отклонила его заявку от участия в закупке.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС Россиив адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 22.12.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение Жалобы посредством видео-конференц-связи.

В силу 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 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) 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;

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

4) 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;

5) 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.

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

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

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.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

18.11.2021 Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещено извещение № 32110834361. Согласно извещению установлены следующие сроки проведения закупочных процедур:

- дата и время начала подачи заявок: 18.11.2021 (МСК+2);

- дата и время окончания подачи заявок: 30.11.2021 в 15:00 (МСК+2);

- дата подведения итогов: 10.12.2021.

Начальная (максимальная) цена договора: 13 357 945,01 рублей.

09.12.2021 опубликован Протокол рассмотрения заявок участников №32110834361-01, согласно которому заявка «_____» отклонена от участия в закупке на основании подпункта п.5.3.4. (б) документации о закупке, поскольку Заявка не отвечает требованиям документации о закупке:

– в части «Предложении в отношении предмета закупки» не соответствия технических

характеристик продукции, а именно: отклонить заявку участника «_____» на основании п.5.3.4. (б) документации о закупке, а именно:

1. Срок службы эквивалента (Батареи аккумуляторной MNB MS7.2- 12 5-8 лет) меньше срока службы требуемого товара (Батареи аккумуляторной CSB GPL 1272 10-12 лет) (строки 54,84, 121, 130, 140, 152 Excel приложения 1 к форме технического предложения – описание предлагаемого товара), что не соответствует п.1 Приложения № 3 к Документации о закупке - Требования к документам и участникам;

2. Не соответствуют крепления токопроводящих соединительных элементов эквивалента (Батареи аккумуляторной Ventura FT12-125- резьба M8) и требуемого товара (Батареи аккумуляторной PowerSafe 12V125F-резьба M6) (строки 57, 90 Excel приложения 1 к форме технического предложения – описание предлагаемого товара), что не соответствует п.1 Приложения № 3 к Документации о закупке -Требования к документам и участникам;

3. Размеры эквивалента (Батареи аккумуляторной Leoch FT12-100 508*110*238 мм) превышают размеры требуемого товара (Батареи аккумуляторной Fiamm 12 FIT 100/19 395*108*287 мм) (строка 111 Excel приложения 1 к форме технического предложения – описание предлагаемого товара), что не соответствует п.1 Приложения № 3 к Документации о закупке – Требования к документам и участникам;

4. "Нижнее" значение рабочей температуры эквивалента (Батареи аккумуляторной WBR GPL12260 -20С на заряд) выше чем у требуемого товара (Батареи аккумуляторной Genesis EP G 26EP - 40С) (строка 136 Excel приложения 1 к форме технического предложения – описание предлагаемого товара), что не соответствует п.1 Приложения № 3 к Документации о закупке - Требования к документам и участникам;

5. Клеммы эквивалента (Батареи аккумуляторной СОЮЗ СО12-26) и требуемого товара разного вида (строка 97 Excel приложения 1 к форме технического предложения – описание предлагаемого товара), что не соответствует п.1 Приложения № 3 к Документации о закупке - Требования к документам и участникам.

Заявитель не согласен с отклонением его заявки, считает свою заявку и все приложенные к ней документы соответствующими требованиям закупочной документации, а решение закупочной комиссии необоснованным.

Также Заявитель указывает, что в приложении к ТЗ Документации представлены только номенклатурные обозначения (тип, марка). При этом, Заказчиком не установлены для аккумуляторов предельные или минимальные значения по размерам или другие характеристики, имеющие существенное значение для Заказчика.

В связи с отклонением заявки Заявителя закупка была признана несостоявшейся, закупочной комиссией Заказчика принято решение заключить договор с единственным участником, допущенным к участию в закупке.

Таким образом, требования Заказчиком предоставить подробное техническое описание предлагаемого к поставке эквивалента и подтвердить показатели эквивалентности при их отсутствии, являются неизмеряемыми. Кроме того, содержание установленных требований в Документации позволяет Заказчику свободно трактовать и использовать субъективный подход при оценке допуска к участию и отстранении от участия в закупках.

Заказчик не согласен с доводами жалобы по следующим основаниям, указанным в письменных возражениях.

Согласно п. 2.1.4 Технического задания приведенные в Техническом задании номенклатурные обозначения (тип, марка) товара носят лишь описательный характер и только указывают на совокупность тех технических характеристик и параметров товара, по которой можно определить факт соответствия товара потребностям Заказчика.

Полный и исчерпывающий объем технических характеристик конкретного товара, указанного в Техническом задании под соответствующим типом и маркой, содержится на официальных сайтах производителей соответствующего товара.

Как следует из п.п. 3.5.6 – 3.5.8 Документации о закупке, п. 2.1.4 Технического задания участник предложений вправе предоставить предложения на поставку эквивалента запрашиваемого товара с иными номенклатурными обозначениями при условии, что предлагаемые замены равноценны по качеству и техническим характеристикам заявленному товару или превосходят по качеству требуемую продукцию. Если участником процедуры предлагается эквивалент требуемого Заказчиком товара, то в составе своей конкурсной заявки участник процедуры должен в обязательном порядке предоставить подробное техническое описание предлагаемого к поставке эквивалента и подтвердить в своём техническом предложении соответствие поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены. При описании продукции участником закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного толкования показатели.

Как видно из приведенной выше таблицы все критерии, по которым были отклонены предложенные Заявителем эквиваленты товара (срок службы, виды и типы креплений, габариты товара, значения рабочих температур) относятся к важным техническим характеристикам товара, без которых невозможно его установка и эксплуатация по назначению в конкретных климатических зонах и уже имеющихся местах использования. Более того, все указанные технические характеристики являются общеизвестными, неизменными и едиными для всех участников закупки, поскольку установлены производителями товара, размещены последнем в общем доступе на официальных сайтах компаний.

Заказчик также ссылается на п. 3 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», исходя из которого при описании предмета закупки ссылки на государственные стандарты, санитарные нормы и правила, технические условия или их отдельные положения без раскрытия их содержания являются допустимыми.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

В соответствии с ч.6 ст.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 п. 3.1.2 Документации о закупке Участник закупки готовит заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями раздела 3 «ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ» части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» и в соответствии с формами документов, установленными частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

В соответствии с п. 3.5.5 Документации о закупке описание участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных

характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик осуществляется участником закупки в соответствии с требованиями Технического задания (приложение 1 к настоящей документации) по формами, установленными в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

Согласно документации, при описании продукции участником закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного толкования показатели, за исключением случаев, когда допускается представление описания в ином порядке в соответствии с требованиями к продукции, установленными в Техническом задании (приложение 1 к настоящей документации).

При этом, в п. 3.5.6 Документации о закупке указано, что Участник закупки должен принять во внимание следующее: если иное не установлено документацией о закупке ссылки в документации о закупке на конкретный тип продукции, производителя, носят лишь рекомендательный, а не обязательный характер. Участник закупки может представить в своей заявке иные типы продукции, при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквивалентны) или превосходят по качеству требуемую продукцию, указанную в Техническом задании (приложение 1 к настоящей документации).

В приложении №1 к техническому заданию содержится описание предлагаемого товара в виде таблицы, в которой указаны наименование товара и технические характеристики в виде типа и марки товара. При этом, Заказчиком не указаны технические и качественные характеристики товара, имеющие существенное значение для Заказчика. Также не указаны допустимые значения таких характеристик и параметров товара, в соответствии с которыми возможно предложить эквивалент товара.

Вместе с тем, документация о закупке не исключает поставку эквивалента.

В п. 3.5.9 Документации установлено, что участник процедуры закупки при описании продукции обязан подтвердить соответствие предлагаемой продукции показателям эквивалентности, установленным в документации о закупке.

Однако в Документации, Заказчиком не представлены показатели эквивалентности, по которым участник процедуры обязан подтвердить соответствие предлагаемой продукции.

Кроме этого, в пункте 7.4.4 Положения о закупке установлено,
что Документация о закупке должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать заявки таким образом, чтобы Закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшую заявку.

Таким образом, Заказчиком в документации не установлены конкретные требования к товару, в соответствии с которыми можно объективно оценить соответствие или несоответствие характеристик предложенного эквивалентного товара.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Вместе с тем, при проведении закупки Заказчик должен руководствоваться следующими принципами, установленными в части 1 статьи 3 Закона о закупках:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) 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;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно п.1 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках в описании предмета закупки Заказчик должен указывать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с п.2 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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.

В приложении №1 к Техническому заданию документации о закупке не содержатся сведения о характеристиках предмета закупки, позволяющие потенциальным участникам закупки объективно сформировать заявку на участие в части описания предлагаемого товара.

Комиссия отклоняет довод Заказчика о том, что при описании предмета закупки ссылки на государственные стандарты, санитарные нормы и правила, технические условия или их отдельные положения без раскрытия их содержания являются допустимыми, поскольку указанные в техническом задании тип и марка товара не относятся к государственным стандартам, санитарным нормам и правилам.

Таким образом, действия Заказчика АО «Россети Тюмень», выразившиеся в отклонении заявки Заявителя в связи с несоответствием предложенного товара требованиям, не установленным в документации о закупке, нарушают положения частей 1 и 6 статьи 3, пункта 1 части 6.1 статьи 3, пунктов 1 и 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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

РЕШИЛА:

1. Признать Жалобу «_____» (вх. от 14.12.2021 № 12805-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку источников питания для нужд АО «Россети Тюмень», извещение № 32110834361, обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении

выявленных нарушений.

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

Председатель Комиссии «_____»

Члены Комиссии: «_____»

«_____»