

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей заместитель руководителя управления Хабаровского УФАС России, членов комиссии: начальника отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, главного специалиста – эксперта отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «Сибинструмент» - уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителя в заседании комиссии не обеспечило, в том числе посредством видеоконференцсвязи;

- АО «ДГК» – представители по доверенности;

рассмотрев жалобу ООО «Сибинструмент», материалы дела № 8-01/437 (027/01/18.1-1713/2020),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС поступили жалоба и дополнения к ней ООО «Сибинструмент» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении аукциона в электронной форме участниками, которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку металлорежущий, электрический инструмент, абразивные материалы, расходные материалы к инструменту, технологическая оснастка, прочий инструмент (извещение № 32009557080).

Из жалобы общества следует, что в п. № 128, 833, 835, 975 технического предложения ООО «Сибинструмент» представлена эквивалентная продукция, в связи, с чем заявка ООО «Сибинструмент» необоснованно отклонена от участия в аукционе закупочной комиссией АО «ДГК».

В заседании комиссии представители АО «ДГК» с доводом жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменном виде от 04.12.2020 №01.8/20525, пояснив, что требования к поставляемому товару изложены в техническом задании документации о закупке. В п. № 128, 833, 835, 975 технических требований закупочной документации указаны четкие, не допускающие двусмысленного толкования технические характеристики (длина, диаметр). В технических требованиях (приложение №1.3 к Доз-ТТ (спецификация-эксплуатация) в столбце обоснование необходимости использования требований, связанных с определением соответствия поставляемой продукции потребностям заказчика указано, что характеристики продукции обусловлены технологией, безопасностью выполнения работ, совместимостью с имеющимся оборудованием, удобством использования, требованиями качества к выполненным работам. В случае предложения иного каталожного номера, отличного от указанного в техническом задании, участник прилагает документы, подтверждающие соответствие предлагаемой продукции, каталожному номеру, установленному в документации.

Кроме того, следует отметить, что участник ООО «Сибинструмент» при подаче заявки уточнял технические параметры продукции.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы в дистанционном режиме посредством ВКС, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки,

которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 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 соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к

закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденное протоколом Совета директоров от 01.10.2020 № 316 (далее – Положение о закупке), размещенным на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Пунктом 6.3 Положения о закупке к участникам закупок установлены единые требования.

Согласно пункту 6.3.3 Положения о закупке участник должен подготовить заявку по форме, установленной в документации о закупке. Из текста заявки должно следовать, что ее подача является принятием (акцептом – в случае проведения торгов) всех условий заказчика (организатора закупки), в том числе согласием исполнять обязанности участника.

В соответствии с пунктом 6.3.4 Положения о закупке заказчик определяет требования к участникам в извещении и (или) документации о закупке в соответствии с настоящим Положением. Не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в извещении и (или) документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам.

Пунктом 6.3.7 Положения о закупке иные требования устанавливаются извещением и (или) документацией о закупке. Требования к участникам не должны накладывать на конкурентную борьбу излишние (необоснованные) ограничения, в том числе ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам.

Заказчик не вправе включать в описание характеристик предмета закупки следующие ограничивающие факторы: требования или указания в отношении ТУ (стандарта организации) конкретного разработчика, 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, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки (пункт 6.4.2 Положения о закупке).

В соответствии с Положением о закупках при рассмотрении заявок в рамках отборочной стадии последовательно выполняются следующие действия:

- проверка заявок на соблюдение требований документации о закупке к оформлению заявок (подпункт б пункта 7.2.10.4 Положения о закупке);

- проверка предлагаемой продукции и условий договора на соответствие требованиям конкурса (подпункт г пункта 7.2.10.4 Положения о закупке);

Заказчик определяет требования к участникам в документации о закупке в соответствии с настоящим Положением. Не допускается предъявлять к участникам, к закупаемой продукции, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять рассмотрение, оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам, к закупаемой продукции, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам, к предлагаемой ими продукции, к условиям исполнения договора (пункт 7.2.10.12 Положения о закупке).

30.10.2020 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru АО «ДГК» размещено извещение № 32009557080 о проведении аукциона в электронной форме, участниками, которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку металлорежущих, электрический инструмент, абразивные материалы, расходные материалы к инструменту, технологическая оснастка, прочий инструмент, закупочная документация, методика проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых АО «ДГК» (далее - Методика).

Сроки подачи заявок с 07.10.2020 по 13.11.2020. Дата рассмотрения первых частей заявок - 24.11.2020. Дата проведения аукциона - 27.11.2020. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 07.12.2020. Дата подведения итогов - 14.12.2020.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 25 000 000, 00 руб.

В пункте 1.2.15 закупочной документации в разделе информация о проводимой закупке установлены требования к описанию продукции, подробное предложение участника в отношении поставляемой продукции, включая функциональные характеристики (потребительские свойства), количественные и качественные характеристики продукции по параметрам эквивалентности, указанным в технических требованиях заказчика – по форме технического предложения, установленной в подразделе 7.4.

Участник должен принять во внимание, что ссылка на марку (тип) продукции носит описательный, а не обязательный характер. В случае, если участником предлагаются эквиваленты требуемой заказчику продукции в составе своего предложения он должен в обязательном порядке предоставить подробное техническое описание предлагаемого к поставке эквивалента. Эквивалентная продукция – это продукция, которая по техническим и функциональным характеристикам не уступает характеристикам, заявленным в документации о закупке, в том числе по гарантийным срокам и срокам эксплуатации и срокам эксплуатации (пункт 1.2.16 закупочной документации).

Подача участником заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в закупке, содержащимися в документации о закупке, а также изучение им Положения о закупке заказчика и документации о закупке (включая все приложения к ней) (пункт 4.6.1.2 закупочной документации).

В рамках рассмотрения первых частей заявок осуществляется проверка каждой заявки на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в разделе 12 Приложение №5 - отборочные критерии рассмотрения заявок (пункт 4.9.2 закупочной документации).

Рассмотрение первых частей заявок проводится на основании представленных в таких частях

документов и сведений (пункт 4.9.3 закупочной документации).

В соответствии с пунктом 4.9.5 закупочной документации по результатам рассмотрения первых частей заявок закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям:

а) несоответствие первой части заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов;

б) несоответствие предлагаемой продукции требованиям Документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции;

в) несоответствие предлагаемых договорных условий требованиям Документации о закупке;

г) наличие в документах первой части заявки сведений об Участнике и/или о его ценовом предложении.

Раздел 7 закупочной документации содержит образцы основных форм документов, включаемых в заявку.

Подраздел 7.4. закупочной документации содержит требования к оформлению технического предложения.

Согласно пункту 7.4.2.2 закупочной документации форма технического предложения должна соответствовать требованиям к описанию продукции, установленным в пункте 1.2.15 закупочной документации.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 26.11.2020 на участие в аукционе подано четыре заявки: под защищенными номерами (№502133, 509181, 509200, 509237), закупочной комиссией АО «ДГК», в соответствии с п. 4.9.5(а, б) закупочной документации, принято решение об отклонении заявок под №509181, 509200, заявки под № 502133, 509237 допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 26.11.2020 в техническом предложении участника № 509181 (приложение № 2 к письму о подаче оферты от 12 ноября 2020 №300):

- в п. 128 (эксплуатация) предложен ключ – трубка длиной 135 мм., что не соответствует требованиям приложения №4 к уведомлению о внесении изменений - приложение № 1.3 к ТТ (спецификация - эксплуатация) в котором к поставке требуется ключ длиной 130 мм.

- в п. 833 (эксплуатация) предложен бур размером 14x410 мм., что не соответствует требованиям приложения №4 к уведомлению о внесении изменений - приложение № 1.3 к ТТ (спецификация - эксплуатация) в котором к поставке требуется бур размером 14x400 мм.

- п. 835 (эксплуатация) предложен бур размером 16x410 мм., что не соответствует требованиям приложения №4 к уведомлению о внесении изменений - приложение № 1.3 к ТТ (спецификация - эксплуатация) в котором к поставке требуется бур размером 16x400 мм.

- в п. 975 (эксплуатация) предложен бур размером 18x310 мм., что не соответствует требованиям приложения №4 к уведомлению о внесении изменений - приложение № 1.3 к ТТ (спецификация эксплуатация) в котором к поставке требуется бур размером 18x300 мм.

Как следует из заявки ООО «Сибинструмент», им предложена продукция с техническими параметрами, несоответствующими приложению № 1.3 к ТТ (спецификация эксплуатация). По пунктам № 128 (эксплуатация) предложен ключ – трубка длиной 135 мм., № 833 (эксплуатация) предложен бур размером 14x410 мм., № 835 (эксплуатация) предложен бур размером 16x410

мм., № 975 (эксплуатация) предложен бур размером 18х310 мм., что не соответствует таковым, установленным пунктам № 128, 833, 835, 975 приложения № 1.3 к ТТ (спецификация эксплуатация), что отличается от требуемых заказчиком размеров закупаемых товаров.

В данной связи заявка общества отклонена закупочной комиссией правомерно.

Как следует из пункта 1.2.16 закупочной документации, под эквивалентной продукцией понимается продукция, которая по техническим и функциональным характеристикам не уступает характеристикам, заявленным в документации о закупке, в том числе по гарантийным срокам и срокам эксплуатации и срокам эксплуатации.

Поскольку в соответствии с п. 4.9.5 закупочной документации, заявки, несоответствующие требованиям закупочной документации, отклоняются, следовательно, действия закупочной комиссии по отклонению заявки №509181(ООО «Сибинструмент»), по причине несоответствия первых частей заявок требованиям закупочной документации, правомерны. В данной части доводы жалобы комиссией Хабаровского УФАС России признаются необоснованными.

Заявителем 07.12.2020 в 16.55 (вх. № 08.12.2020 от 08.12.2020) направлено дополнение к жалобе, которое поддерживает позицию ООО «Сибинструмент», выраженную в жалобе, а также содержит заключение специалиста ООО «Сибинструмент» И.В. Иванова о признании продукции эквивалентной, которые не принимаются Комиссией Хабаровского УФАС России, в связи с тем, что Закон о закупках не устанавливает ограничения на указание конкретных технических характеристик (параметров). Ссылка заявителя о признании предлагаемой им продукции эквивалентной, Комиссией Хабаровского УФАС России отклоняется, поскольку заказчиком при описании предмета закупки указания на товарный знак отсутствует, следовательно, нет необходимости устанавливать эквивалент, что соответствует пунктам 2, 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Исходя из материалов дела, жалобу ООО «Сибинструмент» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания», комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если обоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1.).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ « О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Сибинструмент» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении аукциона в электронной форме участниками, которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку металлорежущий, электрический инструмент, абразивные материалы, расходные материалы к инструменту, технологическая оснастка, прочий инструмент, лот № 420048-ЭКСП ПРОД-2021-ДГК (извещение № 32009557080), необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.