РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-225/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора закупки, 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 17.02.2021 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 20.02.2021

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 ВКС;

в присутствии представителей Заказчика по ВКС;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 10.02.2021 № 252-ж) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Газпром энергосбыт Тюмень» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники, извещение № 32109956886, 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 Заказчика АО «Газпром энергосбыт Тюмень» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники, извещение № 32109956886.

Заявитель обжалует положения документации о закупке в части установления в техническом задании требований к товарному знаку без возможности представления эквивалента. По

мнению Заявителя, указанные требования Заказчика необоснованны, приводят к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя, Заказчика и Организатора закупки направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, рассмотрение жалобы назначено на 08.09.2020.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

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 17.02.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

Рассмотрев материалы Жалобы, заслушав объяснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Газпром энергосбыт Тюмень» (далее – Положение о закупке), утвержденным Решением Совета Директоров АО «Газпром энергосбыт Тюмень», протокол от 27.11.2020 № 10/20.

03.02.2021 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32109956886 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники.

Закупочная документация опубликована вместе с извещением на сайте www.zakupki.gov.ru, а также на сайте электронной торговой площадки АО «Сбербанк-АСТ».

В соответствии с общей информацией (извещением), размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, установлены следующие сроки:

дата начала срока подачи заявок – 04.02.2021 (МСК+2);

дата и время окончания подачи заявок – 12.02.2021 в 10:00 (МСК+2);

дата и время подведения итогов – 15.02.2021 (МСК+2).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 7 700 000,00 рублей без учета НДС.

Согласно с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. 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, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании предмета закупки в документации о конкурентной закупке 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, 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;

3) 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 пункту 333 Положения о закупках в документации по закупке Заказчик указывает четкие требования к предмету закупки, условиям поставки, условиям договора, подтверждению соответствия товаров, работ, услуг и самих Участников требованиям Заказчика и предоставляемым документам.

В пункте 6.1 Документации о закупке указано, что Участник закупки должен предоставить предложение в соответствии с товарами работами и услугами, указанными в технических требованиях (Приложение № 1 к настоящей документации).

Спецификация на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники содержится в приложении № 1 к Техническим требованиям. В спецификации указаны следующие характеристики: наименование товара; изготовитель; артикул.

№ п\п	Наименование Товара	Изготовитель	Артикул
1	2	3	4
1	Контейнер для отработанных чернил для WF-M5799	Epson	C13T671600
2	Картридж Epson WF-M5799	Epson	C13T966140
3	Картридж HP LaserJet 5100	Hewlett-Packard	C4129X
4	Картридж со скрепками для HP 830z	Hewlett-Packard	C8091A
5	Картридж HP Color LaserJet 5550	Hewlett-Packard	C9730A
6	Картридж HP Color LaserJet 5550	Hewlett-Packard	C9731A

№ п\п	Наименование Товара	Изготовитель	Артикул
1	2	3	4
7	Картридж HP Color LaserJet 5550	Hewlett-Packard	C9732A
8	Картридж HP LJ P1006	Hewlett-Packard	CB435A
9	Картридж HP LJ P4515	Hewlett-Packard	CC364X
10	Картридж HP LJ CM2320fxi	Hewlett-Packard	CC530A
11	Картридж HP LJ CM2320fxi	Hewlett-Packard	CC531A
12	Картридж HP LJ CM2320fxi	Hewlett-Packard	CC532A
13	Картридж HP LJ CM2320fxi	Hewlett-Packard	CC533A
14	Картридж HP LJ Pro M521dn, P3015dn, M525f	Hewlett-Packard	CE255X
15	Картридж HP Color LJ Enterprise M750xh Black	Hewlett-Packard	CE270A
16	Картридж HP Color LJ Enterprise M750xh Cyan	Hewlett-Packard	CE271A
17	Картридж HP Color LJ Enterprise M750xh Yellow	Hewlett-Packard	CE272A
18	Картридж HP Color LJ Enterprise M750xh Magenta	Hewlett-Packard	CE273A
19	Картридж HP M602dn	Hewlett-Packard	CE390X
20	Картридж HP LJ Pro 400 mfp	Hewlett-Packard	CE410X
21	Картридж HP LJ Pro 400 mfp	Hewlett-Packard	CE411A
22	Картридж HP LJ Pro 400 mfp	Hewlett-Packard	CE412A
23	Картридж HP LJ Pro 400 mfp	Hewlett-Packard	CE413A
24	Картридж HP LJ Pro M426fdn	Hewlett-Packard	CF226X
25	Картридж HP LJ Pro 400 M425dn	Hewlett-Packard	CF280X
26	Картридж HP LJ M605	Hewlett-Packard	CF281X
27	Картридж HP LJ Enterprise M527dn	Hewlett-Packard	CF287X
28	Картридж HP LJ Enterprise M830z	Hewlett-Packard	CF325X
29	Картридж HP Color M651	Hewlett-Packard	CF330X
30	Картридж HP Color M651	Hewlett-Packard	CF331A
31	Картридж HP Color LaserJet MFP M476dn	Hewlett-Packard	CF380A
32	Картридж HP Color LaserJet MFP M476dn	Hewlett-Packard	CF381A
33	Картридж HP Color LaserJet MFP M476dn	Hewlett-Packard	CF382A
34	Картридж HP Color LaserJet MFP M476dn	Hewlett-Packard	CF383A
35	Картридж HP 1018	Hewlett-Packard	Q2612A
36	Картридж HP Color LJ серии 2605 Black	Hewlett-Packard	Q6000A
37	Картридж HP Color LJ серии 2605 Black	Hewlett-Packard	Q6001A
38	Картридж HP Color LJ серии 2605 Black	Hewlett-Packard	Q6002A
39	Картридж HP Color LJ серии 2605 Black	Hewlett-Packard	Q6003A
40	Картридж HP Color LJ 3600n Cyan	Hewlett-Packard	Q6471A
41	Картридж HP Color LJ 3600n Yellow	Hewlett-Packard	Q6472A
42	Картридж HP LJ 2420d	Hewlett-Packard	Q6511X
43	Картридж со скрепками для HP 525	Hewlett-Packard	Q7432A
44	Картридж HP LJ M3027x	Hewlett-Packard	Q7551X
45	Картридж HP LJ M5035 MFP	Hewlett-Packard	Q7570A
46	Картридж Epson Photo 1400	Epson	T0817
47	Картридж Kyocera	Kyocera	TK-475
48	Картридж HP LJ P1006 Совместимый	NV-Print	CB435A Совместимый
49	Картридж HP LJ P4515 Совместимый	NV-Print	CC364X Совместимый
50	Картридж HP LJ Pro M521dn, P3015dn, M525f Совместимый	NV-Print	CE255X Совместимый
51	Картридж HP M602dn Совместимый	NV-Print	CE390X Совместимый

52	Картридж HP LJ Pro M426fdn Совместимый	NV-Print	CF226X Совместимый
№ п\п	Наименование Товара	Изготовитель	Артикул
53	Картридж HP LJ Pro 400 M425dn Совместимый	NV-Print	CF280X Совместимый
1	2	3	4
54	Картридж HP LJ M605 Совместимый	NV-Print	CF281X Совместимый
55	Картридж HP LJ Enterprise M527dn Совместимый	NV-Print	CF287X Совместимый
56	Картридж HP 1018 Совместимый	NV-Print	Q2612A Совместимый
57	Картридж HP LJ 2420d Совместимый	NV-Print	Q6511X Совместимый
58	Картридж HP LJ M3027x Совместимый	NV-Print	Q7551X Совместимый
59	Картридж HP LJ M5035 MFP Совместимый	NV-Print	Q7570A Совместимый
60	Картридж Kyocera Совместимый	Hi-Black	TK-475 Совместимый

При этом, указывая в документации о закупке товарный знак товара Заказчик не указывает слова "или эквивалент", не обосновывает необходимость поставки товара с определенным товарным знаком.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен, считает требование документации о закупке правомерным по следующим основаниям.

Заказчик не имеет другого способа точно описать характеристики совместимых картриджей и обращает внимание на отсутствие необоснованных ограничений для участников, в связи с отсутствием иного способа более точного и четкого описания указанных характеристик предмета закупки и соответствие документации п. 2 ч. 6.1. ст. 3 Закона о закупках и п. 186 Положения О закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с п. 9 (в) Положения о закупках основными принципами осуществления закупок являются целевое и эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции), реализация мер, направленных на сокращение издержек Общества. Так согласно п. 186 Положения: «В описание предмета конкурентной 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 случае, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки».

Согласно п. 187 Положения: «В случае использования в описании предмета конкурентной закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент», «или аналог», 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 Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами».

Более того согласно п. 185 Положения, Заказчиком могут быть установлены иные требования, при условии, что в документацию о конкурентной закупке включено обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы или оказываемой услуги потребностям Заказчика.

Согласно п. 224 Положения: «Закупочная комиссия отклоняет заявку Участника закупки, если Участник закупки не соответствует требованиям к Участнику закупки, установленным документацией о закупке или такая заявка признана несоответствующей требованиям, установленным документацией о закупке».

Заслушав объяснения представителей Заказчика, исходя из положений Закона № 223-ФЗ, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации требований или указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам влечет, может повлечь за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Указанный вывод подтверждается также поступлением в антимонопольный орган жалобы Заявителя о нарушении его прав и законных интересов как потенциального участника закупки.

Таким образом, указание Заказчиком в документации о закупке № 32109956886 требований о поставке товаров с указанием товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований и без указания слов «или эквивалент», нарушает пункт 2 части 1, пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «_____» (вх. от 10.02.2021 № 252-ж) на действия Заказчика АО «Газпром энергосбыт Тюмень» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники, извещение № 32109956886, обоснованной.

2. Выдать Заказчику АО «Газпром энергосбыт Тюмень» 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: «_____»

«_____»