

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-6/2-13-2020

17 февраля 2020 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства,

в присутствии представителей:

- Акционерного общества «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» в лице Филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Калининская атомная станция» (Калининская АЭС) (далее – Организатор торгов, Заказчик): ***** (по доверенности); **** (по доверенности), ***** (по доверенности); ***** (по доверенности);

- ООО «СМАРТ-ПРИНТ» (далее – Общество): ***** (по доверенности), ***** (по доверенности),

рассмотрев жалобу Общества в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 29.01.2020 поступила жалоба Общества, полагающего, что при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов (картриджей и тонера) (извещение на сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32008773914 от 17.01.2020) нарушены порядок организации и проведения торгов. Общество с учетом дополнений и озвученных уточнений доводов жалобы, указывает на нарушения описания объекта закупки в части указания запрета на поставку эквивалентного товара, при том, что по ряду позиций требуется поставка неоригинальной продукции, что, по мнению Общества, противоречит требованиям Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках).

Организатор торгов представил письменные возражения, считает доводы, изложенные в жалобе – необоснованными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона в соответствии с правилами статьи 18.1 Закона антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе 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 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Организатор торгов осуществляет в соответствии с Законом о закупках, а также на основании Положения о закупке Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом».

Жалоба Общества подана в соответствии с требованиями частей 6-8 статьи 18.1 Закона, принята Тверским УФАС России к рассмотрению.

Из жалобы Общества следует, что им обжалуются действия, связанные с осуществлением закупки с нарушением требований Закона о закупках. Обществом как потенциальным участником закупки подана жалоба на положения конкурсной документации.

Следовательно, жалоба Общества подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона.

Комиссия, с продлением срока принятия решения на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона, рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, установила следующее.

17.01.2020 Организатором торгов на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт, ЕИС) опубликованы извещение о проведении закупки № 32008773914, закупочная документация с приложениями. Начальная (максимальная) цена закупки составляет - 9 322 561,58 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 30.01.2020 на участие в запросе предложений подано 4 заявки.

Из пояснений Организатора торгов следует, что процедура закупки приостановлена.

Согласно пункту 1 части 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), данным 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 (далее - положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки (пункт 1); равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2); 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); отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4).

Частью 3 статьи 3 Закона определено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на

участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона.

Согласно пункту 3.1. статьи 3 Закона конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно части 6.1. статьи 3 Закона при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки 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 Закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пункту 5 статьи 5.2.1 Положения о закупочной деятельности для

заказчиков первой группы - 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.

Для заказчиков первой и второй группы - при указании в требованиях к продукции товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования изготовителя указываются слова «или аналог» («или эквивалент») с указанием параметров определения соответствия аналогов (эквивалента), кроме следующих случаев: а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Данное решение принимается заказчиком, и обоснование такого решения указывается в закупочной документации с описанием используемых товаров и мотивированных причин несовместимости; 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 заказчиков, в целях исполнения ими обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами, а для заказчиков второй группы – также при наличии официального требования внешнего заказчика, при этом руководитель организации атомной отрасли должен обеспечить экономическую эффективность такой закупки, включая достижение нормы прибыли (для данного или схожего по ресурсоемкости и размеру вида деятельности) на уровне, не ниже установленного в годовом бюджете и среднесрочном плане такой организации; д) в случаях стандартизации (унификации) закупаемой в отрасли продукции, а также товаров, обеспечивающих безопасность персонала, определенных распорядительными документами Корпорации; при этом такие документы размещаются вместе с закупочной документацией либо, в случае если такие документы размещены на официальном сайте, в документации о закупке указываются их реквизиты и ссылки, по которым они могут быть найдены на официальном сайте (для заказчиков второй группы); е) по решению заказчика, в случае если в проектной документации или в исходных технических требованиях указана конкретная марка оборудования, изделия, материалов, комплектующих и полуфабрикатов, разработана рабочая документация и стоимость изменения такой документации превышает экономию за счет применения аналога (эквивалента); при этом обоснование такого решения указывается в закупочной документации с приведением расчета, подтверждающего экономическую целесообразность такой закупки (для заказчиков второй группы).

Организатором торгов осуществляется конкурентная закупка путем проведения

запроса предложений в электронной форме участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В закупочной документации установлено следующее.

Как указано выше, предметом закупки является поставку расходных материалов (картриджей и тонера).

В разделе 1 Технического задания закупочной документации (файл «ТЗ 2», Заявка: 10277082) (далее – Техническое задание) установлен перечень закупаемых товаров и общие требования к 77-ми позициям товаров (картриджи и тонеры).

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 статьи 5.2.1 Положения о закупочной деятельности и протоколов технического совещания о применении оригинальных расходных материалов (картриджей) от 29.03.2019 г. № 9/Ф04-ГИС/411-Пр и от 16.12.2019 г. № 9/Ф04-ГИС/1490-Пр установлено требование о недопуске предложения неоригинальной продукции.

Организатором торгов по спорным позициям 53-56 Технического задания установлены требования к поставке картриджей с товарным знаком Blossom (одноименный производитель) для совместимости с имеющимися у Организатора торгов техникой с товарным знаком Xerox (производитель Xerox Corporation).

Из представленного в материалы дела письма ООО «Ксерокс (СНГ)» от 09.02.2019 исх. № 2019-2016 следует, что картриджа с товарным знаком Blossom не является оригинальным расходным материалом, для использования в технике с товарным знаком Xerox. Указанное не отрицается сторонами по делу.

При этом, согласно примечанию к Техническому заданию «*- *Поставка эквивалентной продукции (аналога) не допускается, т.к. использование не оригинальных картриджей не предусматривается фирмами производителями принтеров, приводит к низкому качеству печати и значительно снижает рабочий ресурс принтера*».

Таким образом, указание запрета на поставку эквивалентной продукции (аналога), при том, что по спорным позиция 53-56 Технического задания требуется поставка неоригинальной продукции торговой марки Blossom свидетельствует о нарушении Организатором торгов правил описания объекта закупки, что могло ввести в заблуждение потенциальных участников закупки и не позволить им сформировать своё предложение о поставке оригинальной продукции по спорным позициям.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что Организатором торгов нарушены части 6.1 статьи 3 Закона, пункта 5 статьи 5.2.1. Положения о закупочной деятельности.

Жалоба Общества является обоснованной.

В связи с изложенным и руководствуясь статьями 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СМАРТ-ПРИНТ» обоснованной.
2. Признать Акционерное общество «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» в лице Филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Калининская атомная станция» (Калининская АЭС) нарушившим требования части 6.1 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ, а также пункта 5 статьи 5.2.1. Положения о закупке Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом».
3. Выдать Акционерному обществу «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» в лице Филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Калининская атомная станция» (Калининская АЭС), закупочной комиссии и оператору электронной торговой площадки – АО «Единая электронная торговая площадка» (АО «ЕЭТП») предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

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