

Решение Тульского УФАС России от 25.11.2019 N 071/07/3.2-702/2019Нарушение: ч. 10 ст. 4, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.Решение: Признать жалобу обоснованной; выдать предписание об устранении нарушений.

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3-829/2023

25.09.2023 г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

рассмотрев дело № 070/07/3-829/2023, возбужденное по жалобе ООО «Вавилон» (вх. №7326-ЭП/23 от 05.09.2023) на действия (бездействие) закупочной комиссии Заказчика – ПАО «ТРК» при проведении запроса котировок в электронной форме «Приобретение права использования операционной системы «Альт Рабочая Станция»» (извещение № 32312633210) (далее – Запрос котировок),

при участии представителей Заказчика – Быстрыковой А.В. (доверенность №3 от 11.01.2023), Морозова М.В. (доверенность №70 АА1865190 от 20.09.2023), Меньшовой Е.В. (доверенность №137 от 17.12.2020), при участии посредством ВКС представителей Заявителя – Тарураева Э.В., Калинина М.В., Шляхтиной А.В., Макаренко Д.А., Агарковой А.М. (по доверенности №2 от 13.07.2023),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель направил в Томское УФАС России жалобу (вх. №7326-ЭП/23 от 05.09.2023) на действия (бездействие) закупочной комиссии Заказчика – ПАО «ТРК» при проведении запроса котировок в электронной форме «Приобретение права использования операционной системы «Альт

Рабочая Станция»» (извещение № 32312633210).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, а именно: закупочная комиссия Заказчика неправомерно отклонила заявку ООО «Вавилон».

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, поддержали письменные пояснения, представленные в материалы дела.

Комиссия, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, заслушав пояснения представителей сторон, считает установленным следующее.

Извещение о проведении при проведении запроса котировок в электронной форме «Приобретение права использования операционной системы «Альт Рабочая Станция»» (извещение № 32312633210) размещено на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) 01.08.2023.

Дата начала срока подачи заявок - 01.08.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 11.08.2023 15:00.

Дата подведения итогов - 11.09.2023.

На момент рассмотрения жалобы договор не заключен.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», 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 следующих случаях: 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.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 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.

В соответствии с частью 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, 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.

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 (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 настоящего Федерального закона (ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 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 части 2 статьи 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее — Стандарт), утвержденным решением Совета Директоров ПАО «ТРК» (в редакции протокола от 30.12.2022 № 604).

Согласно части 20 статьи 3.2 Закона 223-ФЗ под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В силу 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.

На основании пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.4 Извещения установлено, что предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги

Лот № 1

Право на заключение договора (ов) «Приобретение права использования операционной системы «Альт Рабочая Станция».

Более подробная информация о количестве поставляемого товара, объеме выполняемых работ, оказываемых услуг, указана разделах «Техническое задание» и/или «Проект договора», являющихся неотъемлемой частью извещения о закупке

Частичное выполнение работ/услуг/поставок не допускается.

Участник закупки должен принять во внимание, что, если иное не установлено извещением о закупке ссылки в извещении 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 разделе «Техническая часть».

В соответствии с пунктом 3.2 Извещения не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам (работам, услугам), к условиям исполнения договора требования, которые не указаны в извещении о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки и закупаемым товарам, работам, услугам применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно подпункта «а» пункта 4.4.2 Положения о закупке, Участник закупки обязан составлять заявку на участие в закупке по форме, установленной в документации о закупке. Из текста заявки должно ясно следовать, что ее подача является принятием (акцептом) всех условий Заказчика (Организатора закупки), предусмотренных в извещении о проведении закупки и (или) документации о закупке, в том числе

согласием исполнять обязанности участника закупки при участии в закупке.

В соответствии с пунктом 4.3.1 Положения о закупках Закупочная комиссия обязана:

- а) осуществлять рассмотрение заявок и допуск к участию в закупках, оценку и сопоставление заявок участников и выбор победителя (победителей) закупки в соответствии с условиями закупки;
- б) при принятии решений по закупке руководствоваться действующим законодательством РФ, Стандартом, приказом (распоряжением) о проведении закупки, извещением о проведении закупки и (или) документацией о закупке со всеми приложениями и дополнениями, а также иными документами Заказчика, регулирующими закупочную деятельность.

Решения, принимаемые Закупочной комиссией в пределах ее компетенции, являются обязательными для всех участников закупки (п.4.3.5 Стандарта).

В документации о закупке должно содержаться требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к описанию участниками закупки поставляемого товара (в том числе в составе выполняемой работы, оказываемой услуги), выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик.

Порядок проведения запроса котировок определен в пункте 8.1.11 Положения о закупках, документация о закупке при проведении запроса котировок не формируется, при этом, сведения, указанные в пункте 7.4.4 Положения о закупках при необходимости включаются в извещение о закупке (пункт 8.1.11.4 Положения о закупке), Форма заявки на участие в запросе котировок устанавливается в извещении о проведении закупки в соответствии с Приложением №2 к Стандарту (п. 12.2 Положения о закупках).

Осуществление рассмотрения заявок участников, подведения итогов закупки (оценки и сопоставления заявок участников конкурентной закупки, выбора победителя закупки) регламентировано в пункте 8.1.6 Положения о закупках. В силу пункта 8.1.6.5 Положения о закупках требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок устанавливаются в документации о закупке в соответствии с Приложением 2 к Стандарту «Требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (пункта 12.2 Положения о

закупках).

Согласно подпункта «в» пункта 8.1.6.8 Положения о закупках, в целях принятия решения о соответствии заявок участников закупки требованиям документации о закупке Закупочной комиссией осуществляется проверка предлагаемой продукции на соответствие требованиям документации о закупке. При этом Закупочная комиссия вправе привлекать к рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок экспертов и любых других лиц, которых сочтет необходимыми (п.8.1.6.7 Положения о закупках).

На основании подпункта «е» пункта 8.1.6.8 Положения о закупках, Закупочная комиссия осуществляет отклонение заявок, которые, по мнению её членов, не соответствуют требованиям документации о закупке.

Согласно протоколу № 32312633210-01 от 05.09.2023 рассмотрения и оценки заявок участников закупки на участие в запросе котировок было подано три заявки, в том числе, заявка ООО «Вавилон». По результатам рассмотрения закупочной комиссией поданных заявок, заявка ООО «Вавилон» была отклонена. В качестве причины отклонения заявки в протоколе указано:

Отказано в допуске на основании Закупочной документации:

п.3.4., п.п. г) заявка участника не соответствует требованиям Технического задания

Заявка участника не соответствует требованиям Закупочной документации и Приложения №2 к ЗД, а именно:

п.4) Участником предложен аналог продукции, который не соответствует требованиям, предъявленным в ТЗ. Выбор альтернативного ПО не обеспечит выполнение всех требований, предъявляемых для данного класса ПО, в частности приведёт к некорректной работе информационных систем компании.

Представители Общества не согласны с отклонением заявки на участие в закупке, считает, что заявка участника полностью соответствует требованиям Заказчика. Кроме этого, представители Общества пояснили, что в техническом предложении участник указал, что «Лицензиат предлагает к поставке эквивалент программного обеспечения: «Astra Linux Special Edition», что не противоречит пункту 1.4 Извещения.

Помимо этого, на заседании Комиссии Томского УФАС России

представители Общества представили запрос с сравнительной таблицей программного обеспечения: «Astra Linux Special Edition» и «Альт Рабочая станция» и ответ на данный запрос ООО «РусБИТех-Астра», в котором указано, что операционная система специального назначения «Astra Linux Special Edition» для 64-х разрядной платформы на базе процессорной архитектуры x86-64, вариант лицензирования «Орел», РУСБ.10015-10, способ передачи электронный, для рабочей станции, без ограничения срока, с включенной технической поддержкой тип «Стандарт» на 12 месяцев, полностью соответствует всем требованиям указанной в сравнительной таблице.

На заседании Комиссии Томского УФАС России представители Заказчика пояснили, что Заказчиком в Техническом задании к закупке №32312633210 прописано требование поставки программного обеспечения «Альт рабочая станция». Выбор данного программного обеспечения обусловлен, прежде всего, нуждами и потребностями ПАО «ТРК» по классу программного обеспечения 02.09 «Операционные системы общего назначения», эквивалентный товар Заказчику не требуется. Действия закупочной комиссии Заказчика при оценке заявки Заявителя являются обоснованными и правомерными, поскольку соответствуют нормам Закона о закупках и требованиям установленных в Извещении.

Так в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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 о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Из положений пункта 1 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, 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.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Комиссия Томского УФАС России отмечает, что статья 3 Закона о закупках содержит перечень случаев, когда Заказчик имеет право установить требования к товару конкретного производителя без возможности поставки эквивалентной продукции, в том числе в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком.

При этом следует отметить, что в каждом конкретном случае Заказчику необходимо иметь документальное подтверждение «необходимости обеспечения совместимости» и/или «обеспечения взаимодействия с уже используемыми товарами», в данном случае подтверждений не имеются.

Кроме этого, в Извещение о проведении запроса котировок и в Техническом задании отсутствуют конкретные технические характеристики, в том числе сведения о совместимости уже используемого товара Заказчиком.

Поскольку конкретные технические характеристики не были указаны в Техническом задании Комиссия Томского УФАС России не смогла установить по каким критериям допускались и отклонялись заявки участников закупки, и как закупочной комиссией Заказчика были сделаны выводы о несоответствии заявки Заявителя не отвечающей требованиям Извещения и в том числе Техническому заданию.

Таким образом, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Вавилон» в составе заявки на участие в закупке было представлено техническое предложение с предложенным эквивалентом товара, которое соответствовало требованиям Извещения, в том числе Технического задания, вследствие чего решение закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки ООО «Вавилон» от участия в закупке по основаниям, указанным в протоколе заседания Закупочной комиссии по рассмотрению и подведению итогов Закупки № 32312633210-01 от 05.09.2023 - Участником предложен аналог продукции, который не

соответствует требованиям предъявленным в ТЗ. Выбор альтернативного ПО не обеспечит выполнение всех требований, предъявляемых для данного класса ПО, в частности приведёт к некорректной работе информационных систем компании, не может являться основанием отклонения ввиду несоответствия требованиям Извещения.

Исходя из изложенного, Комиссия Томского УФАС России усматривает в действиях Закупочной комиссии Заказчика по неправомерному отклонению заявки ООО «Вавилон» от участия в процедуре Закупки в порядке, не соответствующем Извещению, нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы.

Принимая во внимание вышеизложенное, и руководствуясь статьей 3, статьей 3.2, статьей 3.4 Закона 223-ФЗ, Комиссия Томского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вавилон» (вх. №7326-ЭП/23 от 05.09.2023) на действия (бездействие) закупочной комиссии Заказчика – ПАО «ТРК» при проведении запроса котировок в электронной форме «Приобретение права использования операционной системы «Альт Рабочая Станция»» (извещение № 32312633210) обоснованной.
2. В действиях закупочной комиссии Заказчика установлено нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать предписания для устранения нарушений.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

2023-7457