Заказчику - Организатору торгов:

Акционерное общество

«Россети Янтарь»

(АО «Россети Янтарь»)

236040, г. Калининград,

ул. Театральная, д. 34,

тел.: +7 (4012) 532945,

Nadobko-IV@yantarenergo.ru

public@yantarenergo.ru

Решение по жалобе № 039/07/3-745/2023

Заявителю:

ООО «Вавилон»

358000, Республика Калмыкия,

г. Элиста, ул. Им Б. Басангова, д.4,

пом. 5 пм. 1,

taruraev@inbox.ru

Электронная торговая площадка:

АО «Российский аукционный дом»

support@lot-online.ru

РЕШЕНИЕ

25 сентября 2023 года № 039/07/3-745/2023 **г. Калининград**

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) 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:

ведущий заседание Комиссии: И.С. Болтенко – заместитель руководителя Калининградского УФАС России;

члены Комиссии:

А.Г. Киселёва – начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;

А.А. Кадынин – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

при участии представителей:

заявителя ООО «Вавилон» – Э.В. Тарураева (на основании доверенности);

заказчика – АО «Россети Янтарь» – В.О. Куманёва, А.А. Юриной (на основании доверенностей),

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи посредством плагина «TrueConf» жалобу ООО «Вавилон» (вх. № 7146-ЭП/23 от 18.09.2023; далее - Заявитель) на действия заказчика – организатора торгов АО «Россети Янтарь» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на использование и техническую поддержку отечественного программного обеспечения для резервного копирования (извещение № 32312720564 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru/ , далее - закупка),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель полагает, что Заказчик необоснованно установил требование в описании объекта закупки без возможности предоставления эквивалента, чем существенно ограничил круг потенциальных участников.

Заявителем сделан вывод о том, что Заказчик нарушил часть 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Подробно позиция Заявителя изложена в жалобе от 18.09.2023 (вх. № 7146-ЭП/23).

Заказчик считает жалобу необоснованной по основаниям, указанным в пояснении от 22.09.2023 (вх. № 7287-ЭП/23).

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав представленные доводы и поступившие материалы, **Комиссия Калининградского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд. 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 (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Закупка № 32312720564 проводится в соответствии с требованиями Закона о закупках.

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 о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 проведения 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.

Извещение № 32312720564 о проведении закупки размещено на электронной торговой площадке АО «РАД» (далее - ЭТП) и в ЕИС 30.08.2023;

Дата и время окончания подачи заявок: 27.09.2023 14:00 (МСК-1);

Дата подведения итогов: 20.10.2023;

Начальная (максимальная) цена договора: 3 345 030,00 руб.

Жалоба ООО «Вавилон» (вх. № 7146-ЭП/23 от 18.09.2023) подана в адрес Калининградского УФАС России в установленные частью 4 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции сроки, и направлена в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок, следовательно, подлежит рассмотрению антимонопольным органом по существу.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Закупка № 32312720564 осуществляется путём проведения запроса котировок в электронной форме на основании Единого стандарта закупок ПАО «Россети» (утв. протоколом заседания Совета директоров № 604 от 30.12.2022; далее – Положение о закупке), извещения о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на использование и техническую поддержку отечественного программного обеспечения для резервного копирования (далее – Извещение).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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, 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.

Аналогичный принцип отражен в подпунктах 7.1.4 и 7.1.5 Положения о закупке.

Пунктом 6.3. «Техническое задание» извещения о закупке установлено, что в соответствии с подпунктом 1 части 6 статьи 3 Закона о закупках, в целях обеспечения совместимости продукции, используемой АО «Россети Янтарь», предложения продукции другого товарного знака не допускается, при этом замена модификации предлагаемой продукции в рамках одного производителя возможна, при условии соответствия характеристик предлагаемой и заменяемой продукции и обеспечения аналогичной совместимости в соответствии с ранее заявленными требованиями к продукции. В случае, если в Спецификации у требуемой позиции опущен товарный знак или добавляется слово «(или эквивалент)», то допускается замена на эквивалент, в том числе другого производителя, с характеристиками не хуже чем у заменяемой позиции и при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны или превосходят по качеству заменяемую продукцию.

Комиссия считает, что Извещение о закупке соответствует указанным требованиям и считает доводы жалобы необоснованными по следующим основаниям.

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.

Таким образом, регламент осуществления закупочной деятельности в соответствии с нормами Закона о закупках, порядок оценки и сопоставления заявок участников закупки, в том числе порядок рассмотрения заявок на участие в закупке устанавливается Заказчиком самостоятельно в Положении о закупке.

Комиссия отклоняет довод Заявителя о допущенных Заказчиком нарушениях в части установления требования в описании объекта закупки без возможности предоставления эквивалента, чем существенно ограничил круг потенциальных участников, так как согласно подпункту а) пункта 7.1.5. Положения о закупках слова «или эквивалент» можно не указывать при

несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком.

Заказчик пояснил, что им уже используется требуемое к поставке программное обеспечение (ПО), что обуславливает необходимость закупки конкретного программного обеспечения, связанной со спецификой работы АО «Россети Янтарь», так как переустановка программного обеспечения может привести к дополнительным временным и финансовым затратам со стороны Заказчика, а также установка иного программного обеспечения, несёт риски его несовместимости с уже имеющимся ПО и, как следствие, нарушение работоспособности критической информационной инфраструктуры Заказчика.

Комиссия обращает внимание, что, согласно подпункту а) пункта 8.1.2 Положения о закупке, любой участник закупки вправе направить Заказчику (Организатору закупки) в порядке, предусмотренном Законом о закупках и Положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения о закупке и (или) документации о закупке. Данное право Заявителем использовано не было.

На основании вышеизложенного, Комиссия полагает, что Заказчик действовал в пределах своих полномочий в соответствии с действующим законодательством и Положением о закупке, а доводы жалобы являются несостоятельными и необоснованными.

Нарушений при проведении закупки № 32312720564 требований Закона о закупках, Положения и Документации о закупке в обжалуемой Заявителем части Комиссией не выявлено.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Комиссия отмечает, что установленные Заказчиком требования в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов. Доказательств невозможности поставки требуемого к поставке товара либо невозможности его приобретения у производителя Заявителем не представлено.

Действующим законодательством заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования. Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленного в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение договора которым в наибольшей

степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

На основании вышеизложенного, Комиссия также делает вывод об отсутствии нарушений со стороны Заказчика требований Закона о закупках.

Доводы Заявителя о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства (части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции) образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции, вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы.

В ходе заседания Комиссии представители со стороны Заказчика-организатора торгов и Заявителя сообщили, что все документы, информация, доказательства и доводы по существу жалобы ими представлены.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Вавилон» от 18.09.2023 (вх. № 7146-ЭП/23) на действия заказчика – организатора торгов АО «Россети Янтарь при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на использование и техническую поддержку отечественного программного обеспечения для резервного копирования (извещение № 32312720564 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru/), необоснованной.

Ведущий заседание комиссии И.С. Болтенко

Члены комиссии:

А.Г. Киселёва

А.А. Кадынин

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

2023-4773