

Вводная часть

Общество с ограниченной ответственностью «Энергозапчасть» имеет намерение участвовать в закупке – конкурсе в электронной форме на право заключения рамочного договора поставки ЗиП к маслonaполненному коммутационному оборудованию для нужд филиалов ПАО «Россети Северный Кавказ».

При подготовке заявки на участие, ООО «Энергозапчасть» были изучены положения документации о закупке со всеми приложениями. При этом обнаружены несоответствия документации о закупке положениям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О Закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – «Закон о закупках»), а также Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – «Закон о защите конкуренции»).

Обжалуемые положения

1. Требование о необходимости иметь полномочия на поставку товара и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей

Подпунктом «о» пункта 9 Информационной карты закупки установлены требования к участникам закупки. В числе прочего, чтобы претендовать на победу в закупке и получить право заключить договор, участник должен *«иметь необходимые полномочия на поставку продукции согласно Техническому заданию и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей, предлагаемой в рамках настоящего Запроса котировок продукции. В частности, производитель должен гарантировать поставку в определенные сроки, распространение всех фирменных гарантий на товары в течение гарантийного срока, оговоренного в конкурсной документации. В случае если участник процедуры предоставил подтверждения полномочий на поставку от дилера, дистрибьютора, партнера или официального представителя заявленного производителя, то в составе заявки также необходимо приложить документы (договор, соглашение или иные документы), подтверждающие право дилера, дистрибьютора, партнера или официального представителя на распространение продукции этого производителя»*.

В составе закупочной документации содержится Форма 13 «Свидетельство-подтверждение производителя», в инструкции по заполнению которой указано, что для Организатора принципиально, чтобы в данном документе нашли бы отражение следующие положения:

- документ должен быть выдан производителем оборудования или иным авторизованным поставщиком; если участником конкурса выступает сам производитель оборудования, то данная форма заполняется от его имени;
- в документе должен быть явно упомянут участник закупки, как лицо, получившее необходимые полномочия на предложение и поставку оборудования;
- в документе должно быть упомянуто предложенное оборудование с использованием тех же наименований, обозначений, что и в Техническом предложении;
- в документе должны быть указаны количество единиц оборудования и сроки его поставки в соответствии с техническим предложением участника;
- из документа должно следовать, что производитель гарантирует поставку в определенные сроки, а также распространение фирменных гарантий на предлагаемое оборудование в соответствии с требованиями Технического задания.

Наличие у участника закупки письма от производителя о полномочиях на поставку товара и распространение фирменных гарантий является отсекающим условием и не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора, не свидетельствует о поставке более качественного товара.

Кроме того, на момент объявления закупки товар у участника закупки может находиться в наличии или может быть приобретён участником после рассмотрения заявок или заключения договора

по результатам закупки. При этом, получение письма участником закупки от производителя ставит возможность подачи заявки участником закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц¹.

Важно отметить, что по условиям закупочной документации заключается рамочный договор, с указанием единичных расценок, а срок поставки, место поставки, ассортимент и количество товара указывается в заявках Покупателя на поставку товара (п. 6.1 Технического задания). А согласно Приложения № 1 к части II «Информационной карты закупки» заявки участников оцениваются по двум критериям: цена заявки (весовой коэффициент 0,7) и гарантийные обязательства (весовой коэффициент 0,3). При этом для критерия гарантийные обязательства предусмотрена градация по баллам, заносимым экспертом в оценочную форму в зависимости от гарантийного срока, предложенного участником.

При таких обстоятельствах, участник закупки также попадает в зависимость от волеизъявления третьих лиц (производителей товара), которые не обязаны предоставлять участнику гарантию поставки на условиях закупочной документации и (или) предоставлять больший гарантийный срок, чем уже установлен производителем товара.

Требование указать в письме производителя конкретное количество единиц оборудования и сроки его поставки на этапе подачи заявки является заведомо невыполнимым, поскольку участнику не может быть заранее известно содержание заявок заказчика о количестве требуемого товара и сроке, месте его поставки.

Закон о закупках не обязывает участников иметь подтверждающие документы на поставку товара сторонних производителей.

Названное в совокупности противоречит требованиям п. 2, 9 ч. 10 ст. 4, ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках. По этой причине требование о предоставлении участником закупки письма-подтверждения производителя должно быть исключено из закупочной документации.

2. Требование предоставить полный комплект технической и эксплуатационной документации, а также копий чертежей/эскизов на предлагаемый товар

В разделе 4 «Документы, подтверждающие квалификацию участника» Требований к сведениям и документам, предоставляемым в составе заявки участника закупки (Приложение № 2 к части II «Информационная карта закупки») указано, что участник закупки должен предоставить:

- а) копии свидетельства-подтверждения производителя;
- б) полный комплект технической и эксплуатационной документации на русском языке, подготовленный в соответствии с ГОСТ Р 2.601-2019 по монтажу, наладке, пуску, сдаче в эксплуатацию, обеспечению правильной и безопасной эксплуатации, технического обслуживания;
- в) копии чертежей/эскизов предлагаемой продукции.

Такие требования влекут ограничение количества участников закупки, противоречат требованиям Закона о закупках и Закона о защите конкуренции, действующему гражданскому законодательству.

Во-первых, как и со свидетельствами-подтверждениями от производителя, третьи лица не обязаны предоставлять участнику закупки комплекты технической и эксплуатационной документации на товар (по крайней мере, до момента его приобретения).

Во-вторых, согласно ст. 139 Гражданского кодекса Российской Федерации коммерческой тайной является информация, которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу того, что она не известна третьим лицам.

Чертежи на предлагаемый товар являются «ноу-хау» и коммерческой тайной любого производителя. Передача чертежей третьим лицам равносильна тому, что в любой момент кто угодно

¹ См. Постановление ФАС России от 10.10.2017 № 223ФЗ-784/16/АК444-17.

может начать выпускать контрафактную продукцию по чертежам производителя, или использовать полученные сведения иным противоправным образом.

В связи с чем, требование о предоставлении в составе заявки полного комплекта технической и эксплуатационной документации, а также чертежей предлагаемой продукции, должны быть исключены.

3. Указание единичных цен в тысячах рублей

Приложением № 1 с ценами за единицу к Техническому заданию установлен перечень наименований продукции, требуемой к поставке, а также указана «Цена единичная тыс. руб с учетом НДС», а сами цены указаны с тремя знаками после запятой.

Очевидно, Заказчиком здесь допущена техническая ошибка на уровне описки/опечатки, – цена должна быть указана не в тысячах рублей, а просто в рублях. В противном случае, из буквального прочтения выходит, что, например, первая же позиция из Технического задания – Прокладка (под вытычной контакт выключателя) 8КА.371.091 стоит не 181 рубль 54 копейки, а 181 540 рублей.

Названное несоответствие Заказчику следует исправить.

Нарушение антимонопольного законодательства может выражаться не только в наступлении неблагоприятных последствий в виде ограничений конкуренции, но и в возможности их наступления.

Пунктом 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений. Часть 5 ст. 17 названного закона распространяет это правило на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупке.

Целями регулирования Закона о закупках является обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надёжности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

При указанных обстоятельствах действующая редакция закупочной документации по конкурсу в электронной форме на право заключения рамочного договора поставки ЗиП к маслonaполненному коммутационному оборудованию для нужд ПАО «Россети Северный Кавказ», нарушает права и законные интересы не только ООО «Энергозапчасть», но и прочих потенциальных участников конкурса, поскольку не соответствует требованиям действующего законодательства и содержит сведения, при которых невозможно однозначно правильно подготовить заявку на участие.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. ст. 1, 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ, ст. ст. 14, 17, 22, 23, 39 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

- 1) Признать жалобу ООО «Энергозапчасть» обоснованной;
- 2) Приостановить проведение конкурса на этапе приёма заявок до рассмотрения настоящей жалобы по существу;
- 3) Обязать заказчика (организатора) внести изменения в закупочную документацию по конкурсу в электронной форме на право заключения рамочного договора поставки ЗиП к маслонаполненному коммутационному оборудованию для нужд ПАО «Россети Северный Кавказ», которыми
 - исключить требования о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающих квалификацию участника (свидетельство-подтверждение производителя, полный комплект технической и эксплуатационной документации; копии чертежей/эскизов прилагаемой продукции);
 - исправить в Техническом задании указание цен в тысячах рублей на рубли;
- 4) Назначить новый срок окончания приёма заявок, с учётом необходимого времени для подготовки участниками своего предложения после внесения изменений в закупочную документацию.



А.В. Бодин

ПРИЛОЖЕНИЕ

1. Копия решения единственного участника ООО «Энергозапчасть» от 23.09.2021г № 2 о продлении полномочий директора ООО «Энергозапчасть» – Бодина А.В. на одном листе.