

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18882/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.11.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

при участии представителей ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина», ООО «Дженерал Пауэр»,

рассмотрев жалобу ООО «Дженерал Пауэр» (далее — Заявитель) на действия ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку аккумуляторных батарей (реестровый № 32110686475, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на статью 17 Закона о защите конкуренции, однако на заседании Комиссии Заявитель изъявил желание о рассмотрении жалобы в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на Официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок 30.09.2021.

Согласно доводам жалобы Заявителя, закупочная документация Заказчика содержит положения ограничивающие конкуренцию, кроме того Заявитель указывает, что Заказчик не соблюдает принцип информационной открытости.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчик не указал в извещении следующую информацию:

- количество товара, объем работ или услуг, краткое описание предмета закупки по правилам части 6.1 статьи 3 Закона о закупках;
- начальную (максимальную) цену договора;
- размер обеспечения, требования к обеспечению;
- место поставки, оказания услуг или выполнения работ.

Также Заявитель указывает, что Заказчик установил неправомерные сроки рассмотрения запросов разъяснения документации, а именно до 12.10.2021 при дате окончания приема заявок 18.10.2021.

Кроме того в аукционной документации (в приложении № 1к Техническому

заданию), Заказчик установил диапазон предельных размеров (длина, ширина и высота) поставляемых аккумуляторов. По мнению Заявителя установление таких жестких ограничений габаритных размеров аккумуляторов неправомерно и ограничивают конкуренцию.

Заявитель отмечает, что из множества аккумуляторов представленных на рынке в данном спектре, с габаритами, запрашиваемыми Заказчиком (пункты 2, 5 и 7 Приложения № 1 к Техническому заданию) соответствуют только батареи фирмы EnerSys, из чего следует, что эквивалента данному аккумулятору по габаритам на рынке нет.

Также Заявитель указывает, что в соответствии с пунктом 4 «Технического задания» предусмотрено, что поставляемые аккумуляторы должны соответствовать требованиям, указанным в пункте 6 Технического задания, а именно:

- 6.1 ГОСТ Р МЭК 61056-1-2012 «Батареи свинцово-кислотные общего назначения (типы с регулирующим клапаном). Часть 1. Общие требования, функциональные характеристики. Методы испытаний»;
- 6.2. ГОСТ Р МЭК 61056-2-2012 «Батареи свинцово-кислотные общего назначения (типы с регулирующим клапаном). Часть 2. Размеры, выводы и маркировка»;
- 6.3. ГОСТ Р 52846-2007 «Батареи аккумуляторные свинцовые тяговые. Часть 1. Основные требования и методы испытаний».

При этом не один из требуемых типов аккумуляторов не является — тяговым (п.6.3).

Аккумуляторы, указанные в пунктах 2 (Аккумулятор свинцово-кислотный, 2В, 800А.ч, комплект 79 элементов), 5 (Батарея аккумуляторная свинцово-кислотная, номинальное напряжение 2В, номинальная емкость 660А.ч) и 7 (Батарея аккумуляторная свинцово-кислотная, номинальное напряжение 2В, номинальная емкость 1140А.ч) Приложения № 1 к Техническому заданию, являются стационарными и на них не распространяется действия ГОСТов, указанных в пунктах 6.1 и 6.2 Технического задания. На них распространяется действие ГОСТ Р МЭК 60896-11-2015 «БАТАРЕИ СВИНЦОВО-КИСЛОТНЫЕ СТАЦИОНАРНЫЕ. Часть 11. Открытые типы. Общие требования и методы испытаний.»

Также все типы аккумуляторов должны соответствовать ГОСТ 12.2.007.12-88 «Система стандартов безопасности труда. ИСТОЧНИКИ ТОКА ХИМИЧЕСКИЕ. Требования безопасности.»

В закупочной документации (в приложении № 1к Техническому заданию) в пунктах 5 и 7 Заказчик установил следующие требования:

	Тип: Свинцово-кислотный сухозаряженный		
	Модель аккумулятора: Vb 2312 или эквивалент		
	Область применения: для питания установок		

5	<p>Батарея аккумуляторная свинцово-кислотная, номинальное напряжение 2В, номинальная емкость 660А.ч</p>	<p>постоянного тока</p> <p>Номинальное напряжение: 2 В</p> <p>Номинальная емкость: >200 А.ч</p> <p>Необходимое количество электролита, не менее: 12,9 кг</p> <p>Плотность электролита: 1,24 г/см³</p> <p>Высота: от 435 мм 445 мм</p> <p>Ширина: от 230 мм до 235 мм</p> <p>Длина: от 260 мм 270 мм</p>	шт	188
6	<p>Батарея аккумуляторная свинцово-кислотная, номинальное напряжение 12В, номинальная емкость 7Ач, 151x65x94мм</p>	<p>Тип: Свинцово-кислотный</p> <p>Номинальное напряжение : 12 В</p> <p>Номинальная емкость: > 5 ≤ 10 А.ч</p> <p>Технология: AGM</p> <p>Область применения: для ИБП (источник бесперебойного питания)</p> <p>Длина: от 151 мм до 153 мм</p> <p>Ширина: от 65 мм до 68 мм</p> <p>Высота: от 94 мм до 102 мм</p>	шт	5630
		<p>Тип: Свинцово-кислотный сухозаряженный</p> <p>Модель аккумулятора: Vb 2410 или эквивалент</p> <p>Область применения: для питания установок постоянного тока</p>		

7	Батарея аккумуляторная свинцово-кислотная, номинальное напряжение 2В, номинальная емкость 1140А.ч	Номинальное напряжение: 2 В Номинальная емкость: >200 А.ч Необходимое количество электролита, не менее: 21,1 кг Плотность электролита: 1,24 г/см ³ Высота: от 545 мм до 555 мм Ширина: от 210 мм 215 мм Длина: от 370 мм 378 мм	шт	10
---	---	--	----	----

Заявитель отмечает, что для правильного определения емкости аккумуляторной батареи необходимо знать параметры работы аварийного режима, данные по которым не были Заказчиком указаны в техническом задании.

Заявителем 12 октября 2021г. был направлен соответствующий запрос разъясняй с просьбой указать данные сведения. 13 октября 2021г был опубликован следующий ответ: «Указание параметров аварийного режима не требуется, так как величина емкости определяется габаритными размерами батареи, указанными в Техническом задании».

По пункту 5 приложения № 1к Техническому заданию согласно каталогу аккумуляторных батарей EnerSys, имеющемуся в общем доступе в сетях интернета, аккумуляторы типа Vb разной емкости имеют одинаковые размеры, а именно:

Аккумулятор типа Vb 2312 емкостью 660 Ah, габариты (ДхШхВ) – 233x266x440 мм.

Аккумулятор типа Vb 2313+ емкостью 715 Ah, габариты (ДхШхВ) – 233x266x440 мм.

Аккумулятор типа Vb 2314+ емкостью 770 Ah, габариты (ДхШхВ) – 233x266x440 мм

В следствии чего невозможно определить требуемую емкость аккумуляторов по габаритным размерам батареи и противоречит ответу Заказчика на запрос разъяснений от 12.10.2021.

По п. 7 приложения № 1к Техническому заданию согласно каталогу аккумуляторных батарей EnerSys, имеющемуся в общем доступе в сетях интернета, аккумуляторы типа Vb разной емкости имеют одинаковые размеры, а именно:

Аккумулятор типа Vb 2410 емкостью 1140 Ah, габариты (ДхШхВ) – 374x213x550 мм.

Аккумулятор типа Vb 2411+ емкостью 1250 Ah, габариты (ДхШхВ) – 374x213x550 мм.

Аккумулятор типа Vb 2409 емкостью 1030 Ah, габариты (ДхШхВ) – 374x213x550 мм.

Аккумулятор типа Vb 2408 емкостью 916 Ah, габариты (ДхШхВ) – 374x213x550 мм.

В следствии чего невозможно определить требуемую емкость аккумуляторов по габаритным размерам батареи и противоречит ответу Заказчика на запрос разъяснений от 12.10.2021 г.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражение, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

- 1) способ осуществления закупки;
- 2) наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона заказчика;
- 3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости);
- 4) место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- 6) срок, место и порядок предоставления документации о закупке, размер, порядок и сроки внесения платы, взимаемой заказчиком за предоставление данной документации, если такая плата установлена заказчиком, за исключением случаев предоставления документации о закупке в форме электронного документа;
- 7) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки);
- 8) адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (при осуществлении конкурентной закупки);
- 9) иные сведения, определенные положением о закупке.

По доводу Заявителя об отсутствии предусмотренной законом информации в извещении Комиссия отмечает, что количество товара и место поставки указано в пункте 14 Раздела II Документации «Информационная карта (Извещение) аукциона в электронной форме». Согласно требованиям части 9 статьи 4 Закона о закупках

краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках указывается при необходимости.

Также начальная (максимальная) цена договора указана в пункте 10 Раздела II Документации «Информационная карта (Извещение) аукциона в электронной форме».

Размер обеспечения заявки/ исполнения договора, срок и порядок его предоставления закреплены в пунктах 22, 23 Раздела II Документации «Информационная карта (Извещение) аукциона в электронной форме» соответственно.

Таким образом Комиссия признает данный довод жалобы Заявителя не обоснованным, так как извещение Заказчика отвечает требованиям части 9 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Заказчик установил дату подачи запросов разъяснений положений документации до 12.10.2021, при дате окончания приема заявок 18.10.2021. Данное положение документации полностью соответствует части 3 статьи 3.2 Закона о закупках, так как запрос поданный позже 12.10.2021 не может быть рассмотрен за 3 рабочих дня до окончания срока подачи заявок.

По доводу жалобы относительно описания объекта закупки Комиссия поясняет, что в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить Положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при

установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 8.11 Положения о закупке при описании 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 описании 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.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что им установлены диапазонные размеры поставляемых АКБ исходя из наличия ступенчатых и двурядных стеллажей. Габариты посадочных мест элементов ограничены расстоянием между продольными балками стеллажей, на которые устанавливаются элементы аккумуляторных батарей. Узкий диапазон по высоте обусловлен существующей жесткой ошиновкой, выполненной из медного прутка для организации концевых и промежуточных токоотводов. Увеличение или уменьшение высоты элементов повлечет за собой изменение существующего технического решения в части проектной и монтажной точки зрения, что не предусмотрено условиями Технического задания.

Аккумуляторы, описанные в пунктах 2,5,7 Приложения № 1 к Техническому заданию будут устанавливаться взамен неисправных элементов в существующих системах постоянного оперативного тока.

Заявитель на заседание Комиссии представил дополнительные пояснения по жалобе, в которых указывает на то, что все стационарные аккумуляторы с жидким электролитом (позиции №2, №5, №7 ТЗ Заказчика) монтируются на стеллажах в два или один ряд и больше никак иначе, технология изготовления не позволяет их смонтировать по-другому.

Также Заявитель в дополнениях к жалобе отмечает, что никаких штатных креплений и посадочных мест для таких батарей не существует.

Однако Комиссия оценивает данные дополнения критически, так как оспариваемые требования о креплениях основаны на действительной потребности Заказчика и не могут быть оспорены потенциальным участником закупки.

Более того, поскольку Техническим заданием Закупки не предусмотрен монтаж аккумуляторных батарей, Заказчик будет самостоятельно осуществлять их установку по мере необходимости замены на имеющиеся у Заказчика стеллажи, в связи с чем утверждения Общества о возможности установки оборудования иными способами являются необоснованными.

Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

На заседании Комиссии установлено, что поставляемые аккумуляторы будут устанавливаться взамен неисправных элементов в существующих системах постоянного оперативного тока, таким образом установление Заказчиком конкретных габаритов аккумуляторов Комиссия считает оправданным.

Комиссия отмечает, что требования ГОСТ Р МЭК 61056-1-2012, ГОСТ Р МЭК 61056-2-2012, ГОСТ-Р 52846-2007 распространяют свое действие на герметизированные батареи, какими в полной мере являются АКБ, описанные Заказчиком в п. 1,3,4,6,8,9,10 Приложения № 1 к Техническому заданию.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Основные требования к поставляемому товару в рамках оспариваемой закупочной процедуры установлены Приложением № 1 к Техническому заданию: требуемые показатели технических, качественных и функциональных характеристик товаров.

Также Комиссия отмечает, что наименование требуемого товара содержит

указание на требование номинальной емкости и исключает двойственное толкование.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дженерал Пауэр» (ИНН: 7714826109, ОГРН: 5107746036250) на действия ГУП города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (ИНН: 7702038150, ОГРН: 1027700096280) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 21.10.2021 № ЕО/64510/21, от 29.10.2021 № ЕО/66675/21.

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

