

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-48/10-2019

«14» мая 2019г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в присутствии представителя Заказчика – ПАО «Магаданэнерго» <...> (доверенность № 80 от 04.12.2018), без участия иных представителей сторон, извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Производственно-Проектная Компания» (далее – ООО «ППК») (вх. № 02/1782 от 22.04.2019) на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №2.1): выключатели элегазовые колонковые Лот №2 (ГКПЗ №2.2): выключатели элегазовые баковые 110, 220 кВ Лот №3 (ГКПЗ №2.3): выключатели элегазовые баковые 35 кВ (реестровый номер <...>).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru/>.

В жалобе Заявитель указывает на нарушения Заказчиком при составлении аукционной документации и установлении требований к участникам закупки Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона 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 Законом 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. 02.03.2019 Заказчиком – ПАО «Магаданэнерго» на официальном сайте Р Ф zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №2.1): выключатели элегазовые колонковые Лот №2 (ГКПЗ №2.2): выключатели элегазовые баковые 110, 220 кВ Лот №3 (ГКПЗ №2.3): выключатели элегазовые баковые 35 кВ (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена лота № 1 – 37 914 120,00 руб.

Начальная (максимальная) цена лота № 2 – 24 635 510,00 руб.

Начальная (максимальная) цена лота № 3 – 8 269 210,00 руб.

Дата и время окончания подачи заявок – 08.04.2019 21:00. Дата рассмотрения первых частей заявок – 17.05.2019. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 29.05.2019. Дата подведения итогов аукциона – 31.05.2019.

2. В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) 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);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Как следует из представленных материалов, Советом директоров ПАО «РусГидро» 04.10.2018 утверждено Единое Положение о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение).

Пунктом 6.3 Положения о закупке установлены единые требования к участникам закупки. Пункт 6.3.7 содержит отсылочную норму, в соответствии с которой иные требования к участникам закупки устанавливаются документацией о закупке. Требования к участникам не должны накладывать на конкурентную борьбу излишние (необоснованные) ограничения, в том числе, ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований у Участникам.

Заявитель полагает, что требования, установленные Заказчиком в аукционной документации, противоречат нормам Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, поскольку приводят к ограничению круга участников закупки, накладывают на участников закупки излишние требования.

3 . Согласно доводу жалобы, Заказчик неправомерно установил в документации о закупке условия, возлагающие на участников закупки обязанность адаптировать за счет собственных средств предлагаемый к поставке эквивалент выключателей элегазовых. Также Заявитель ссылается на отсутствие в составе документации о закупке проектной документации, об отсутствии в документации критериев эквивалентности предлагаемого к поставке оборудования, параметров эквивалентности, некорректности предмета закупки, который возлагает на участника закупки обязанность выполнения проектных работ, вступления в саморегулируемую организацию.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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 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 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Комиссией установлено, что в приложенных к документации о закупке технических требования приведены технические, функциональные и иные характеристики необходимого заказчику оборудования. В составе документации о закупке размещены проектная и рабочая документация в части, необходимой для формирования технико-коммерческого предложения участниками закупки; соответственно, является неосновательным довод заявителя об отсутствии в составе документации о закупке указанных документов.

Подпунктом 1.1.8 технических требований документации о закупке допускается поставка эквивалентной продукции, то есть продукции, которая по техническим и функциональным характеристикам не уступает характеристикам, заявленным в документации о закупке, в том числе, по гарантийным срокам и срокам эксплуатации.

При этом, как следует из пояснений Заказчика, приведённые в документации о закупке ссылки на технические условия, марку (тип) продукции, носят описательный, а не обязательный характер.

В случае, если участником предлагаются эквиваленты требуемой заказчику продукции или ее составных частей, в составе своего предложения, он должен, в обязательном порядке предоставить

подробное техническое описание предлагаемого к поставке эквивалента, в объеме, не менее установленных в документации о закупке требований.

Параметры, определяющие эквивалентность продукции, установлены:

- для лота № 1 в пунктах 2.1.2, 2.1.3, 2.1.5, 2.1.6, 2.1.8, 2.1.9, 2.1.10, 3.1.2, 3.1.3, 3.1.4, 3.1.5, 3.1.6, 3.1.8, 3.1.9, 3.1.10, 4.1.2, 4.1.3, 4.1.4, 4.1.5, 4.1.6, 4.1.8, 4.1.9, 4.1.10, 5.1.2, 5.1.3, 5.1.4, 5.1.5, 5.1.6, 5.1.8, 5.1.9, 5.1.10 технических требований;

- для лота № 2 в пунктах 2.1.2, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.5, 2.1.6, 2.1.8, 2.1.9, 2.1.10, 2.1.11, 3.1.2, 3.1.3, 3.1.4, 3.1.5, 3.1.6, 3.1.8, 3.1.9, 3.1.10, 3.1.11 технических требований;

- для лота № 3 в пунктах 2.1.2, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.5, 2.1.6, 2.1.8, 2.1.9, 2.1.10 технических требований.

При таких обстоятельствах, в документации о закупке раскрыто понятие эквивалентной продукции, приведены параметры эквивалентности, в связи с чем, утверждение заявителя в данной части жалобы не может быть признано обоснованным, поскольку противоречит содержанию документации о закупке.

Как следует, из пояснений организатора торгов – АО «РусГидро», в целях обеспечения конкуренции пунктом 1.1.8 технических требований допускается поставка оборудования, не соответствующего проектам (приложение № 5 к техническим требованиям), но соответствующего по техническим параметрам, заявленным заказчиком. В этом случае, участник должен выполнить следующие условия:

- учесть затраты на перепроектирование и, в случае необходимости, прохождение экспертизы проектной документации в соответствии со статьей 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации, указать стоимость данных работ в коммерческом предложении отдельной строкой;

- предусмотреть стыковку предложенного оборудования к существующим и вновь возводимым строительным конструкциям в соответствии с разработанной проектной документацией, без каких-либо изменений в этих конструкциях и применения заводских приспособлений для стыковки в виде переходных рам, бетонных подливок;

- за счет собственных средств, предусмотренных в общей стоимости договора, выполнить перепроектирование проектной документации, а также получение положительного заключения экспертизы (при

необходимости), в случае замены проектного оборудования на оборудование, предлагаемое к поставке. При корректировке исходного проекта должны быть учтены все разделы проектной документации, в которые необходимо внести изменения, связанные с использованием предложенного участником оборудования, в том числе, спецификацию.

Разделы проектной документации, которые могут быть изменены, размещены в составе документации о закупке.

В случае предложения участником оборудования, в котором габаритные, установочные и присоединительные размеры, а также размеры укороченных заводских металлоконструкций отличаются от приложений к техническим требованиям заказчика, участник поставяет совместно с выключателями переходные металлоконструкции для установки выключателей на существующие металлические конструкции (размеры существующих металлоконструкции указаны в приложениях к техническим требованиям).

Дополнительные условия, предусмотренные подпунктами 1, 2, 3, 4, 5 пункта 1.1.8 технических требований документации о закупке, применяются исключительно к поставке оборудования, отличного от проектных решений, приведённых в документации о закупке, а не к эквивалентной продукции, которая соответствует проектной документации заказчика.

Поставляемое оборудование будет применено при реконструкции действующего энергообъекта и будет устанавливаться вблизи действующего электрооборудования с ограниченным местом под установку. Проектом предусмотрен монтаж поставляемого оборудования на существующий фундамент без его переустройства и присоединение к существующим схемам управления без их замены либо переустройства. Соответственно, в случае поставки оборудования, отличного по установочным размерам и без перепроектирования и предоставления переходных металлоконструкций, применение его в описанных условиях работ будет невозможно. Исключение указанных требований из закупочной документации потребует введения дополнительного ограничения участникам в виде точного совпадения присоединительных размеров), что значительно снизит конкуренцию и не позволит допустить к процедуре многих участников,

В связи с этим, участникам закупки предоставлена возможность осуществить поставку оборудования с характеристиками, указанными в технических требованиях заказчика, оборудования эквивалентного заявленному в технических требованиях заказчика, а также

оборудования, которое отличается от приведённых в документации о закупке проектных решений, но по техническим характеристикам соответствует техническим требованиям заказчика (три способа выполнения договора).

Выбор способа выполнения договора осуществляется участником закупки самостоятельно, при этом, исходя из имеющихся у участника ресурсов и возможностей, ничто не препятствует ему выбрать один из предусмотренных документацией о закупке способов выполнения договора, реализация которого предусматривает внесение изменений в проектную документацию.

В свою очередь, предложение участником закупки к поставке оборудования отличного от проектных решений, приведённых в документации о закупке, повлечет дополнительные затраты и необходимость выполнения работ, связанных с перепроектированием, на что указано в документации о закупке, соответственно, необходимая для оформления участником закупки заявки информация заранее раскрыта в документации о закупке.

В целях подтверждения готовности участника выполнить перепроектирование (в случае необходимости) в состав заявки должно быть включено соответствующее гарантийное письмо участника (пункт 1.1.9 технических требований документации о закупке), оформление которого не налагает на участника дополнительных обременений и не препятствует принять участие в закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что включение в состав предмета закупки дополнительных работ и связанных с ними затрат, обусловленных выбранным участником закупки способом выполнения договора, соответствует частям 1, 6.1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках, в соответствии с которыми определение потребности заказчика в товаре, работе, услуги отнесено к исключительной компетенции заказчика, является альтернативным способом выполнения договора, направлено на экономически эффективное расходование денежных средств заказчика и не противоречит законодательству Российской Федерации.

Пунктом 1.1.12 технических требований документации о закупке определен перечень документов, которые должны быть представлены победителем закупки, в числе которых выписка из реестра членов саморегулируемой организации, в случае выполнения работ по перепроектированию своими силами, или выписку из реестра членов саморегулируемой организации на стороннюю организацию (в случае необходимости проведения работ по перепроектированию), а также

письма (в произвольной форме) от имени проектных организаций, подтверждающие согласие на выполнение работ по перепроектированию, с указанием сроков выполнения работ (в случае проведения работ сторонней организацией).

Условие документации о закупке о выполнении работ по перепроектированию (в случае необходимости выполнения данных работ) применяется исключительно к победителю закупки и не препятствует подаче заявки на участие в закупке, при отсутствии у победителя возможности выполнить проектные работы собственными силами, он вправе привлечь к выполнению договора субподрядную организацию.

В связи с этим, довод Заявителя признан Комиссией необоснованным.

4. В соответствии с доводом жалобы, Заказчик установил неправомерное требование в документации о закупке о представлении в составе заявки сертификатов и деклараций на предлагаемое к поставке оборудование.

Подпунктом 4.5.1.1 пункта 4.5.1 документации о закупке, пунктом 5 приложения 4 к документации о закупке установлено, что участник закупки должен в составе заявки должен представить копии документов, подтверждающих соответствие предлагаемой к поставке продукции требованиям, установленным в технических требованиях документации о закупке (приложение к документации о закупке).

В соответствии с пунктом 1.1.4 прилагаемого к документации о закупке технического задания участник закупки в составе заявки должен представить на поставляемые выключатели элегазовые колонковые (представляется в составе первой части заявки):

- декларации соответствия, с приложением протоколов испытания и других документов, на основании которых были выданы декларации соответствия;
- ТУ, в соответствии с которыми выпускается оборудование;
- чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами;
- руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования (в т.ч. на привод) на русском языке.

В соответствии со статьей 18 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее - Закон № 184-ФЗ) одной из целей подтверждения соответствия является удостоверение соответствия продукции техническим регламентам, документам стандартизации, условиям договоров.

Подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации. Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах: принятия декларации о соответствии, обязательной сертификации (статья 20 Закона № 184-ФЗ).

Согласно разделу 3414 единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии, утвержденное Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 № 982, выключатели силовые подлежат обязательному декларированию.

При этом, в примечании к указанному разделу единого перечня установлено, что декларация о соответствии поименованной продукции принимается при наличии у изготовителя (продавца) протокола исследований (испытаний) и измерений, проведенных в аккредитованной в установленном порядке испытательной лаборатории (центре), или при наличии у изготовителя сертификата системы качества, выданного органом по сертификации, аккредитованным в установленном порядке.

Как указывает организатор торгов, требование о представлении участниками декларации о соответствии протоколов испытаний обусловлено невозможностью на стадии проведения закупки определить качество предлагаемого товара, а также исключить факт поставки продукции, несоответствующей требованиям к техническим и функциональным характеристикам, надежности в процессе эксплуатации выключателей элегазовых, что может стать причиной возникновения аварийных ситуаций. Соответствующая правовая позиция в обоснование правомерности установленного требования высказана в постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда от 15.09.2017 по делу А40-31728/17, от 14.11.2016 по делу А40-37868/16.

Учитывая, что документацией о закупке предусмотрено требование о поставке товара, производимого в соответствии с действующими государственными стандартами, то есть уже введенного в оборот, у каждого производителя имеются в наличии указанные документы, в связи с чем, объективные препятствия в получении участником данных

документов отсутствуют.

Изучив закупочную документацию, Комиссии пришла к выводу, что в данном случае, сертификатом и декларацией соответствия ТУ, ГОСТ определяется не полномочие участника к поставке оборудования, а соответствие предлагаемого к поставке оборудования предъявляемым требованиям.

Требование подпункта «д» пункта 5.2.1 документации о закупке относится к победителю закупки.

Учитывая изложенное, оспариваемое заявителем требование основано на положениях законодательства и включено в документацию о закупке в целях подтверждения гарантии соответствия эксплуатационных характеристик выключателей элегазовых установленным ГОСТ требованиям. Довод заявителя не нашел своего подтверждения.

5. В соответствии с доводом жалобы, в документации о закупке при определении победителя закупки наряду с ценовым критерием неправомерно применяется прилагаемая к документации о закупке Методика проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых ПАО «РусГидро», тогда как при проведении аукциона единственным критерием оценки может являться только предлагаемая участниками цена договора.

В подразделе 1.1 раздела 1 Положения о закупке под аукционом понимается конкурентная закупка, являющаяся торгами, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка, которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены, указанной в извещении о закупке, на установленную в документации о закупке величину,

Согласно подпункту 7.1.4.1 пункта 7.1.4 Положения о закупке процедура аукциона состоит из последовательных этапов, в числе которых рассмотрение первых и вторых частей заявок, проведение процедуры аукциона, определение победителя аукциона. В пункте 4.1.1. документации о закупке определены аналогичные этапы проведения аукциона.

В соответствии с пунктами 4.9.2, 4.12.2 в рамках рассмотрения первых и вторых частей заявок осуществляется проверка каждой заявки на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в разделе 12 документации о закупке, к числу которых относится требование к

участникам закупки об отсутствии кризисного финансового состояния, оцениваемого в соответствии с прилагаемой к документации о закупке Методикой проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур (далее - Методика проверки) (пункт 3.1.3, пункт 3 подраздела 10.1 раздела 10 документации о закупке).

По результатам рассмотрения первых и вторых частей заявок закупочной комиссией в отношении каждой заявки принимается решение о соответствии либо не соответствии заявки документации о закупке, а при несоответствии заявки требованиям документации о закупке решение об отклонении такой заявки от участия в закупке (пункты 4.9.5, 4.12.4 документации о закупке).

Согласно пункту 4.18.2 документации о закупке победителем аукциона признается участник, заявка которого соответствует требованиям документации о закупке и который предложил наиболее низкую цену договора (цену заявки), занявший 1 (первое) место в ранжировке заявок.

Из приведённых положений документации о закупке следует, что в рамках проведения аукциона осуществляется рассмотрение и оценка заявок на предмет их соответствия требованиям документации о закупке (отборочная стадия), а также оценка заявок на предмет определения наиболее низкой цены договора (определение победителя), что соответствует Положению о закупке и не противоречит Закону о закупках.

Таким образом, утверждение заявителя о том, что победитель закупки определяется только по ценовому критерию основано на неверном понимании положений документации о закупке.

6. Как указывает Заявитель, документация о закупке не содержит порядка проверки ценообразования.

В соответствии с пунктом 5 подраздела 12.4 раздела 12 документации о закупке к числу отборочных критериев при рассмотрении ценовых предложений участников закупки отнесено соответствие коммерческого предложения, а также сметной документации установленной форме и иным требованиям документации о закупке, при этом, в документации о закупке указано, что проверка сметной документации осуществляется при условии наличия в документации о закупке требований к сметной документации.

В пункте 4.5.6 документации о закупке установлены требования к формированию цены заявки, предусматривающие, что:

- итоговая стоимость заявки (цена договора) должна включать в себя сумму всех расходов, предусмотренных техническими требованиями заказчика и проектом договора, а также сумму налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства;

- заявка будет отклонена, в случае если цена заявки без учета НДС превышает установленную начальную (максимальную) цену.

Подразделом 7.3 раздела 7 документации о закупке предусмотрены форма и содержание коммерческого предложения, порядок его заполнения, содержащий исчерпывающий перечень информации, отражаемой в коммерческом предложении.

В примечании к подразделу 12.4 раздела 12 документации о закупке указано, что оценка сметной документации, а также коммерческого предложения участника осуществляется на предмет:

- непревышения ценового предложения участника установленного размера начальной (максимальной) цены;

- обоснованности ценообразования в рамках действующих нормативных и законодательных актов Российской Федерации и внутренних локальных нормативных актов заказчика;

- возможности применения приоритета в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 (не является основанием для отклонения).

Комиссия соглашается с доводами заказчика и организатора торгов, в соответствии с которыми документация о закупке не содержит требований к сметной документации, следовательно, на участников закупки не возлагается обязанность представлять в составе заявки сметные расчеты, оценка коммерческого предложения на предмет обоснованности ценообразования в рамках действующих нормативных и законодательных актов Российской Федерации и внутренних локальных нормативных актов заказчика, в том числе, проверка обоснованности рыночной стоимости предлагаемой продукции, в рамках проводимой закупки не предусмотрена.

Критерии же оценки коммерческого предложения установлены в пункте 4.5.6, подразделе 7.3 разделе 7 документации о закупке.

Таким образом, довод заявителя не нашёл своего подтверждения.

7. Согласно доводу жалобы, Заказчик установил в документации о закупке неизмеряемые критерии, в частности, отсутствие между участниками закупки согласованных действий; отсутствие в отношении участника закупки судебных решений по искам третьих лиц в отношении дел, связанных с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением участником обязательств по договорам

Согласно пункту 3.1.3, пункту 7 подраздела 10.1 раздела 10 документации о закупке участники закупки не должны вступать в отношения и/или совершать какие-либо согласованные действия, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции в рамках закупки (в соответствии с Методикой проверки).

Участник закупки в составе заявки в письме о подаче оферты декларирует о своем соответствии установленному требованию.

Подпунктом «к» пункта 2.4.1 Методики проверки к критериям отбора отнесено «наличие оснований предполагать о существовании между участниками одной закупки согласованных действий, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции в рамках закупки». При этом, под согласованными действиями понимается взаимное информирование участников о действиях друг друга в рамках закупки и/или их заинтересованность результатах таких согласованных действий (под согласованными действиями не должны пониматься действия, связанные с объективными обстоятельствами, в равной мере влияющими на участников) - проверка осуществляется по документам заявок, сведениям и информации, указанным в таких заявках, а также оформлению заявок.

Также ограничивающим фактором (подпункт «а» пункта 2.5.1 Методики) является наличие судебных решений по искам третьих лиц в отношении дел, связанных с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением участником обязательств по договорам, **вынесенных за последний год** до дня окончания подачи заявок не в пользу участника на общую сумму обязательств по указанным договорам в размере 15% и более от установленной в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора.

Указанный ограничивающий фактор (подпункт «а» пункта 2.5.1 Методики) оценивается вступившим в силу решением арбитражного суда не в пользу участника за предшествующие 12 месяцев до дня окончания подачи заявок на общую сумму обязательства по указанным договорам в размере 15 % и более от установленной начальной (максимальной) цены договора.

Комиссия приходит к выводу, что обжалуемые критерии Заказчиком

установлены доступно и прозрачно, установление указанных критериев направлено на недопущение неправомерных действий отдельных недобросовестных участников закупки; доводов о том, каким образом установленные критерии ограничивают круг участников закупки и нарушают действующее законодательство заявителем не приведено, следовательно, указанный довод подлежит отклонению.

8. В соответствии с доводом жалобы условие документации о закупке, предоставляющее участникам право представить в составе заявки справку, объясняющую причину невозможности представить требуемый документацией о закупке документ, может быть применено по усмотрению заказчика не в равной мере ко всем участникам.

Комиссией установлено, что в примечании к разделу 11 документации о закупке указано, что в случае, если по каким-либо причинам участник закупки не может представить какой-либо из требуемых документов, он может в составе заявки приложить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа (однако представление данной справки носит исключительно информационный характер и не может являться основанием для снятия с участника обязанности по предоставлению требуемого документа).

Из содержания указанного примечания следует, что представление подобной справки не является обязательным требованием, включение в состав заявки справки осуществляется по усмотрению участника в целях доведения до закупочной комиссии информации о причинах, препятствующих представлению требуемого документацией о закупке документа. В то же время, представление справки не снимает с участника обязанность представить предусмотренный документацией о закупке документ, что обеспечивает равные условия участия в закупке с участниками, которые представили всю необходимую информацию.

Таким образом, в данном случае отсутствует избирательный подход со стороны Заказчика к участникам закупки, требования устанавливаются в равной степени ко всем участникам, довод заявителя признан необоснованным.

9. Как указывает заявитель, Заказчик неправомерно установил в документации о закупке возможность направления участникам запросов о разъяснении поданных заявок, что напрямую зависит от волеизъявления Заказчика и ограничивает конкуренцию.

В соответствии с подразделом 4.16 раздела 4 документации о закупке в рамках процедуры рассмотрения первых частей заявок, вторых частей, в том числе проведения квалификационного отбора, а также рассмотрения ценовых предложений участников, организатор вправе

направить в адрес участника дополнительный запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, в следующих случаях:

1. В составе заявки (в какой-либо ее части) отсутствуют, представлены не в полном объеме или в нечитаемом виде документы или сведения, необходимые для определения:

- соответствия участника требованиям документации о закупке в части обладания гражданской и специальной правоспособностью (выписки из ЕГРЮЛ, учредительные документы, лицензии, другие разрешительные документы, в том числе, подтверждающие членство в саморегулируемых организациях, и т.д.), наличия полномочий лица на подписание заявки от имени участника, соответствия участника требуемым квалификационным параметрам (в отношении опыта, материально-технических, кадровых, финансовых и прочих ресурсов);

- соответствия заявки требованиям документации о закупке в части характеристик предлагаемой продукции и договорных условий, расчета цены договора.

2. В заявке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющие определить соответствие заявки или участника требованиям документации о закупке или осуществить оценку и сопоставление заявок.

Не допускаются запросы со стороны организатора, а также ответы со стороны участников, изменяющие суть заявки (предмет, объем, цена, номенклатура предлагаемой Участником продукции). При направлении дополнительных запросов разъяснений заявок **не допускается** создание преимущественных условий участнику или нескольким участникам закупки (пункт 4.16.3 аукционной документации).

Дополнительные запросы направляются одновременно (в один день) всем участникам, у которых был выявлен факт несоответствий, в указанных случаях, за исключением следующего - дополнительные запросы не направляются участнику в случае, если имеются прямые основания для отклонения заявки такого участника (пункт 4.16.4 аукционной документации).

Срок предоставления разъяснений участниками своих заявок устанавливается одинаковый для всех и составляет не менее двух рабочих дней с момента направления запроса в адрес участника. Направление организатором таких запросов и ответов участников на данные запросы осуществляется с помощью программных и технических средств ЭТП в порядке, предусмотренном Регламентом ЭТП. Ответы

участников, поступившие не через ЭТП к рассмотрению не принимаются (пункты 4.16.5, 4.16.6 аукционной документации).

Из пояснений Заказчика и организатора торгов следует, что при рассмотрении заявок возникают ситуации, когда участник закупки по невнимательности не приложил к заявке предусмотренный документацией о закупке документ, но техническое предложение участника полностью удовлетворяет требованиям документации о закупке. Если подходить к рассмотрению заявки формально, то она подлежит отклонению. А если все заявки отклоняются по аналогичным основаниям, то закупка признается несостоявшейся, и заказчик не достигает того экономического эффекта, на который рассчитывал при ее объявлении. Повторное же проведение закупочных процедур влечет дополнительные затраты финансовых, трудовых и временных ресурсов, что негативно влияет на производственный процесс заказчика, увеличивает сроки закупки необходимых товаров, работ, услуг.

Включение указанного положения в документацию о закупке обусловлено необходимостью снижения рисков отклонения заявок на участие в закупке по формальным основаниям, снижения доли закупок, признанных несостоявшимися по причине отклонения всех заявок, снижения издержек заказчика на проведение повторных процедур закупок при отклонении всех заявок на участие в закупке.

Изучив установленное условие в документации о закупке, Комиссия не находит его противоречащим требованиям Закона о закупках, учитывая, что Заказчик установил в документации правила, направленные на исключение возможности ограничения конкуренции, дифференцированного подхода к рассмотрению заявок. Более того, Комиссия соглашается с доводом АО «РГС», в соответствии с которым подобный механизм рассмотрения заявок направлен на обеспечение прав и законных интересов участников закупки, расширяет доступ к процедурам закупки, обеспечивает конкуренцию, соответствует интересам заказчика в привлечении к закупке наибольшего количества участников, что положительно влияет на качество предлагаемых товаров, работ, услуг и их цену.

10. Согласно доводу жалобы, Заказчик создает условия, ограничивающее право участника на обжалование действий Заказчика, в связи с тем, что участник закупки при подаче заявки на участие в аукционе предоставляет согласие с условиями участия в закупке.

В установленной подразделе 7.2 раздела 7 документации о закупке форме письма о подаче оферты содержится декларация участника о его изучении и согласии со всеми условиями и требованиями

документации о закупке, разъяснениями документации о закупке.

Из пояснений Заказчика следует, что данное условие включено в документацию о закупке в целях исключения недобросовестных действий участников закупки, связанных с искажением смысла документации о закупке после подачи заявки в целях получения антиконкурентного преимущества при участии в закупке либо достижения противозаконных целей.

Вместе с тем, порядок обжалования действий (бездействия) заказчика, закупочной комиссии в антимонопольный орган установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, частью 10 статьи 3 Закона о закупках, который не ставит в зависимость право лица, полагающего, что его права нарушены оспариваемыми действиями (бездействием) заказчика, закупочной комиссии, обратиться в антимонопольный орган. Направление участником закупки письма о согласии с условиями документации о закупке в составе заявки на участие в такой закупке, не лишает права на обжалование действий Заказчика, закупочной комиссии в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Указанное право было реализовано Заявителем, следовательно, довод не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Производственно-Проектная Компания» на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №2.1): выключатели элегазовые колонковые Лот №2 (ГКПЗ №2.2): выключатели элегазовые баковые 110, 220 кВ Лот №3 (ГКПЗ №2.3): выключатели элегазовые баковые 35 кВ (реестровый номер <...>) необоснованной.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть

обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.