РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-330/2021

«28» октября 2021 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в составе:

Председатель Комиссии:

-заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

-ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;

-ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства

в присутствии представителей:

-Заказчика - ПАО энергетики и электрификации «Магаданэнерго». Н . Р.О. (доверенность № 142 от 21.12.2020);

-Заявителя - ООО «Энергетический альянс Сибири» А. И.А.(доверенность от 22.10.2021), С.Т.А.(доверенность от 22.10.2021),

в дистанционном режиме рассмотрела жалобу ООО «Энергетический Альянс Сибири» (вх. № 01/3364 от 20.10.2021) на действия закупочной комиссии заказчика - ПАО энергетики и электрификации «Магаданэнерго» при проведении при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку электродвигателей свыше 100кВ (л. 33.2) (реестровый номер извещения 32110595958).

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 необоснованное отклонение второй части его заявки, а также обжалует положения закупочной документации в части установления требования о предоставлении документов подтверждающих

соответствие предлагаемой к поставке продукции.

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. 30.08.2021 Заказчиком - ПАО энергетики и электрификации «Магаданэнерго» на официальном сайте РФ 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 электродвигателей свыше 100кВ (л. 33.2) (реестровый номер извещения 32110595958).

Извещение в действующей редакции размещено на сайте zakupki.gov.ru. 07.09.2021.

Начальная (максимальная) цена договора -7 071 293,96 (семь миллионов семьдесят одна тысяча двести девяносто три) рубля 96 копеек, без учета НДС.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 13.09.2021 в 12-00 по местному времени организатора.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 22.09.2021.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 11.10.2021.

Дата подведения итогов: 12.10.2021

Дата и время проведения аукциона: 23.09.2021.

Согласно протоколу № 20/2.8.1 рассмотрения первых частей заявок от 22.09.2021 на участие в аукционе поступило 4 (четыре) заявки.

Заявке ООО «Энергетический альянс Сибири» присвоен порядковый номер 698350.

Из поступивших заявок соответствующими требованиям документации признаны три заявки участников.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 11.10.2021 закупочной Комиссией принято решение о допуске заявок участников ООО «Энергофронт» и ООО «Фалькор» к процедуре торгов.

В соответствии с указанным протоколом заявка ООО «Энергетический альянс Сибири» отклонена от дальнейшей процедуры торгов по причине несоответствии второй части заявки требованиям Документации о закупке, а именно:

«В составе заявки участника отсутствует техническая документация на поставляемое оборудование: в соответствии с п. 8Технических требований, а именно ТУ, в соответствии с которым выпускается оборудование; чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами; руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке, что не соответствует условиям пункта 8 Технических требований (Приложение №1 к документации о закупке), в котором установлено следующее требование: Перечень дополнительных документов, предоставляемых Участником закупочной процедуры, подтверждающие соответствие предлагаемой к поставке продукции:

- техническая документация на поставляемое оборудование: ТУ, в соответствии с которым выпускается оборудование; чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами; руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке.

Указанное несоответствие требованиям документации о закупке является достаточным основанием для отклонения заявки данного участника».

По результатам подведения итогов первое место было присвоено заявке ООО «Энергофронт» с ценовым предложением 6929863,53 руб. Закупочной комиссией принято решение о заключении договора с участников ООО «Энергофронт», предложившим указанную цену.

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 (далее - 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 требованиям части 3 настоящей статьи.

Как следует из представленных материалов, протоколом Совета директоров Общества 04.12.2019 № 300 утверждено Единое Положение о закупке продукции для нужд Группы Русгидро (далее - Положение о документации).

Согласно п.4.6 Положения о документации предусмотрена форма закупки в виде аукциона в электронной форме.

Согласно п. 6.4.19. Положения в документации о закупке обязательно указываются:

1. установленные Заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам продукции, к ее безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) продукции, 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, и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемой продукции 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) продукции, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемой продукции потребностям Заказчика;
2. требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
3. требования к описанию Участниками поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию Участниками выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
4. место, условия и сроки (периоды) поставки продукции;
5. сведения о НМЦ либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате Заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы продукции и максимальное значение цены договора;
6. форма, сроки и порядок оплаты продукции;
7. порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);
8. порядок, место, дата начала и дата и время окончания срока подачи заявок

на участие в закупке (этапах закупки);

9. требования к Участникам и перечень документов, представляемых Участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
10. требования к привлекаемым субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых Участниками такой закупки для подтверждения соответствия указанным требованиям в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также в иных случаях, установленных законодательством;
11. сведения о месте и дате проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке (этапах закупки) – при проведении открытого конкурса, конкурса в электронной форме, запроса предложений в электронной форме, открытого запроса предложений;
12. дата рассмотрения заявок на участие в закупке (этапах закупки);
13. дата и порядок подведения итогов закупки (этапов закупки);
14. критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
15. порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
16. условия и порядок проведения конкурентной закупки (в том числе права и обязанности Организатора закупки и Участников);
17. требования к сроку действия заявки (в течение которого Организатор закупки может акцептовать, т.е. принять, заявку и потребовать заключения договора с Заказчиком на ее условиях);
18. описание порядка разъяснения документации о закупке (формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления Участникам закупки разъяснений) и внесения дополнений в нее, а также переноса сроков окончания приема заявок;
19. согласованный в порядке, установленном локальными нормативными документами (актами) Заказчика, проект договора, заключаемый в результате конкурентной закупки;
20. указание на применение особых требований и процедур, перечисленных настоящем Положении;
21. требования к форме, размеру, порядку представления и сроку действия обеспечения заявок на участие в закупке и обеспечения исполнения обязательств по договору, если указанные обеспечения предусмотрены;
22. описание предмета такой закупки в соответствии с требованиями настоящего Положения;
23. иные требования и условия, не противоречащие действующему законодательству Российской Федерации, настоящему Положению, а также локальным нормативным документам (актам) Заказчика.

Согласно доводу жалобы, закупочной комиссией заказчика неправомерно принято решение об отклонении второй части заявки ООО «Энергетический альянс Сибири».

Как указал Заявитель, его заявка отклонена по причине несоответствия второй части заявки требованиям документации о закупке, а именно отсутствие в заявке технической документации на поставляемое оборудование: в соответствии с п.8

технических требований, а именно ТУ, в соответствии с которыми выпускается оборудование; чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами, руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке, что не соответствует условиям технических требований (Приложение № 1 к документации о закупке). По мнению заявителя, указанные требования не содержатся в аукционной документации (Приложение № 1).

Кроме того, по мнению заявителя, требования, указанные заказчиком вне закупочной документации, к составу заявки участников закупки по предоставлению документов, подтверждающих соответствие товара, которыми участник закупки не может обладать, не приобретая соответствующего товара, являются неправомерными.

На заседании Комиссии заявитель в полном объеме поддержал свою позицию и сообщил, что документы, перечисленные в Технических требованиях, а именно: ТУ, в соответствии с которыми выпускается оборудование, чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке были предоставлены им в составе первой части заявки. Кроме того, в протоколе подведения итогов закупки от 12.10.2021 указаны порядковые номера участников закупок, а также сведения об участников, следовательно, у заказчика имелась возможность соотнесения порядковых номеров и названий участников, и установления факта подача им необходимых документов составе первой части заявки. Также Заказчик имел право сделать запрос в адрес заявителя об уточнении наличии требуемых документов в первой части заявки, а не во второй.

Из пояснений, представленных Заказчиком, следует, что в ходе проведения процедуры по лоту № 33.2 «Электродвигатели свыше 100 кВ» по результатам оценки вторых частей заявок участников, заявка ООО «Энергетический альянс Сибири» признана несоответствующей, в связи с отсутствием в составе заявки участника технической документации на поставляемое оборудование: технические условия (ТУ), в соответствии с которыми выпускается оборудование, чертежей с габаритными, установочными и присоединительными размерами, руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке.

Указанные требования предусмотрены п.8 технических требований (Приложение № 1 в документации о закупке). Как установлено п.4.5.1.1 закупочной документации, участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (Приложение № 4- состав заявки в соответствии с образцами форм, установленных в раздел №7.) При этом ценовое предложение с заявкой не подается, а предоставляется участниками закупки в установленном порядке после завершения процедуры аукциона (п.4.10.10).

Раздел 11 Закупочной документации включает в себя требования к составу заявки:

«Вторая часть:

5. (При наличии в технических требованиях Заказчика требований к дополнительным документам, включаемым в состав заявки в качестве подтверждения соответствия поставляемой продукции): Копии документов, подтверждающих соответствие предлагаемой к поставке продукции требований,

установленных в технических требованиях заказчика (Приложение № 1 в документации).

П.12.2 закупочной документации устанавливает отборочные критерии рассмотрения вторых частей заявок:

«6. Соответствие технических предложений участника требованиям заказчика, указанным в технических требованиях, а именно:

7. соответствие предлагаемой к поставке продукции дополнительным требованиям, установленным в технических требованиях, с предоставлениям требуемых поставляемых документов.

В связи с тем, что заявитель не предъявил необходимых документов, заказчиком его заявка была обоснованно отклонена.

На заседании Комиссии Заказчик в полном объеме поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях, и дополнительно пояснил, что в составе первых частей заявок документация предоставляется без указания сведений об участнике (заявка обозначается номером участника), то есть определить принадлежность заявки участника к ООО «Энергетический альянс Сибири» при оценке первых частей не представляется возможным. Также Заказчик отметил, что закупочная документация составлена не вполне корректно, а именно Приложение № 1 не содержит технических требований. Указанные требования содержатся в отдельном документе, прикрепленном в составе иных документов закупки, вне документа «Документация о закупке (АУКЦИОН для МСП) п.33.1, 33.2, 33.3+.docx», однако участники закупки имели возможность ознакомиться с данным документом, так как он был размещен среди документов, прилагаемых к извещению о закупке.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 указанной статьи 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.

В соответствии с п. 5 раздела 11 Документации «Приложение № 4 – состав заявки» вторая часть заявки должна содержать, в том числе: «***(при наличии в Технических требованиях Заказчика требований к дополнительным документам, включаемых в состав заявки в качестве подтверждения соответствия поставляемой продукции): Копии документов, подтверждающих соответствие предлагаемой к поставке***

продукции требованиям, установленным в Технических требованиях Заказчика (Приложение №1 к настоящей Документации о закупке)».

Комиссия, изучив в целом документацию о закупке, приходит к выводу, что документ «Документация о закупке (АУКЦИОН для МСП) п.33.1, 33.2, 33.3+.docx» состоит из 106 листов, в том числе 15 разделов, включающих в себя 8 Приложений.

Раздел № 8 «Приложение № 1- Технические требования» включает в себя в следующие наименования:

8.1-Пояснения к техническим требованиям.

8.1.1.Технические требования к закупаемой продукции приведены в Приложении № 1 к настоящей Документации о закупке.

Иных сведений Приложение № 1 не содержит, следовательно, Технических требований в данном документе не содержится.

Вместе с тем, среди документов, приложенных к извещению о закупке, содержится отдельный файл «ТТ ЛОТ 33.2 (4АЗМ 27.01.2021 (п.30.1))+.doc», включающий в себя Технические требования, в том числе в соответствии с п.8-свидетельство дилера, подтверждающее, что участник закупки является официальным дилером производителя поставляемого товара (при наличии);

-письмо завода-изготовителя на предоставление готовности поставки или изготовителя продукции, являющуюся предметом закупки (при наличии)

-техническая документация на поставляемое оборудование: ТУ, в соответствии с которыми выпускается оборудование, чертежей с габаритными, установочными и присоединительными размерами, руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке.

В соответствии с п. 1 раздела 11 Документации «Приложение № 4 – состав заявки» первая часть заявки должна содержать, в том числе: техническое предложение (форма 4) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации о закупке (подраздел 7.4).

Согласно подразделу 7.4 «Техническое предложение (форма 4)» «*Участник обязан описать все позиции Технических требований (ПРИЛОЖЕНИЕ № 1 – ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ), с учетом предлагаемых условий Договора, а также требований разделов 4 и 6 настоящей Документации о закупке*».

Как указывалось выше данный документ – Технические требования ««ТТ ЛОТ 33.2 (4АЗМ 27.01.2021 (п.30.1))+.doc» включает в себя пункт 8, устанавливающий требование о предоставлении документов подтверждающих соответствии поставляемой продукции, а именно:

«Перечень дополнительных документов, предоставляемых Участником закупочной процедуры, подтверждающие соответствие предлагаемой к поставке продукции:

- свидетельство дилера, подтверждающее, что Участник закупки является официальным дилером производителя поставляемого Товара (при наличии).

- письмо завода – изготовителя на предоставление готовности поставки или изготовления продукции, являющуюся предметом запроса (при наличии).

- техническая документация на поставляемое оборудование: ТУ, в соответствии с которым выпускается оборудование; чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами; руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке».

При этом, непосредственно в данном документе, отсутствует ссылка, что указанные в п. 8 документы предоставляются во второй части заявок.

Из представленных материалов следует, что в первой части заявки ООО «Энергетический альянс Сибири» содержались ТУ, в соответствии с которыми выпускается оборудование, чертежи с габаритными, установочными и присоединительными размерами, руководства (инструкции) по эксплуатации оборудования на русском языке.

Заказчик на заседании Комиссии подтвердил, что необходимые документы, по факту непредставления которых во второй части заявки участник был отклонен, были представлены данным участником в первой части заявки.

Таким образом, из изложенного можно сделать вывод, что участник представил все необходимые документы, предусмотренные закупочной документацией в составе своей заявки в целом. По причине некорректности отдельных положений документации, участник представил спорные документы в первой части заявки.

Из системного толкования норм права следует, что заявка рассматривается в совокупности всех документов, имеющихся в первой и второй части.

Принимая во внимание, что заявка на участие в аукционе является единым документом, состоящим из двух частей; заказчик должен рассматривать заявку участника в совокупности, а не по отдельности ее первую и вторую части; требуемых документы фактически предоставлены участником в первой части своей заявки, отклонение заявки ООО «Энергетический альянс Сибири» является неправомерным.

Таким образом, Комиссией в действиях Заказчика установлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 и ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

3. Относительно доводов жалобы о неправомерности установления в документации требования о предоставлении документов подтверждающих соответствие предлагаемой к поставке продукции, Магаданское УФАС России сообщает следующее.

Согласно сообщению о проведении закупки, размещенному на официальном сайте РФ zakupki.gov.ru, дата и время окончания подачи заявок: 13.09.2021 09:00.

Вместе с тем, Заявитель, подавая жалобу в Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области 20.10.2021 (уже после окончания срока подачи заявок), обжаловал положения документации, с которыми согласился, подав соответствующую заявку на участие в конкурентной процедуре,

Общество не обращалось в антимонопольный орган с жалобой на положения документации до окончания срока подачи заявок.

Спорные положения документации, которые, по мнению общества, содержат нарушения, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. Общество, будучи участником конкурентной процедуры, подав заявку, согласилось со всеми требованиями и условиями документации, что делает невозможным в последующем обжалование таких положений.

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 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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента окончания срока подачи заявок и рассмотрения заявок на участие в конкурсе на соответствие требованиям документации. Таким образом, жалоба на положения документации может быть направлена в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В силу изложенного, указанные доводы не могут быть рассмотрены Комиссией антимонопольного органа в рамках настоящего дела.

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:

1. Признать жалобу ООО «Энергетический Альянс Сибири» (вх. № 01/3364 от 20.10.2021) на действия закупочной комиссии заказчика -ПАО энергетики и электрификации «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку электродвигателей свыше 100кВ (л. 33.2) (реестровый номер извещения 32110595958) обоснованной в части неправомерного отклонения заявки.

2. Признать в действиях закупочной комиссии Заказчика - ПАО энергетики и электрификации «Магаданэнерго» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 и ч. 6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы дела должностному лица управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по

Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии .

Члены Комиссии

.в