

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10427/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.08.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «Гидроремонт-ВКК»,

в отсутствие представителей ООО «Эдванст Левел», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 03.08.2023 № ЕИ/33072/23,

рассмотрев жалобу ООО «Эдванст Левел» (далее — Заявитель) на действия АО «Гидроремонт-ВКК» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора по поставке кабельной продукции (Лот № 557001-ТПИР ОБСЛ ДОХ-2023-ГРВКК-СарФ) (реестровый № 32312626020) (далее — Закупка),

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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о

принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями Закупочной документации, а именно как указывает Заявитель, в составе

технических требований отсутствует продукция, сделанная с использованием сшитого полиэтилена (СПЭ), являющаяся предметом предварительного квалификационного отбора участников для серии закупок по предмету «Кабельно-проводниковая продукция (Кабели силовые с изоляцией из сшитого полиэтилена (СПЭ))», при том, что участниками запроса котировок в соответствии с требованиями Извещения могут быть только включенные в перечень квалифицированных участников по результатам предварительного отбора.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 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).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В настоящем случае Комиссией установлено, что Заказчик при проведении закупки руководствовался Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее — Положение).

Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Требованиями части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком 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.

Комиссией установлено, что 28.07.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), а также на сайте электронной площадки АО «ТЭК-Торг» (<http://www.tektorg.ru>), разместил информацию о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора по поставке кабельной продукции (Лот № 557001-ТПИР

ОБСЛ ДОХ-2023-ГРВКК-СарФ) (реестровый № 32312626020) (далее – запрос котировок, процедура).

Так, согласно пункту 11 Извещения участвовать в закупке могут только лица, включенные в перечень Квалифицированных участников по результатам предварительного отбора для серии закупок по предмету: «Кабельно-проводниковая продукция (Кабели силовые с изоляцией из сшитого полиэтилена (СПЭ))» (лот № 557000-2022-ПО).

Как пояснил Заказчик, в соответствии с пунктом 7.13.1.1 Положения предварительный отбор (для серии однотипных закупок, объединенных каким-либо классифицирующим признаком) является этапом закупок, которые планируются к проведению в будущем, целью которого является отбор поставщиков, отвечающих установленным единым квалификационным требованиям Заказчика, для дальнейшего участия таких поставщиков в серии однотипных закупок, объединенных каким-либо классифицирующим признаком.

В пункте 7.13.1.3 Положения указано, что решение о проведении предварительного отбора принимается Центральной закупочной комиссией Заказчика.

На основании Протокола заседания ЦЗК ПАО «РусГидро», ПО ПАО «РусГидро» от 21.04.2022 № 151 с учетом Протокола ЦЗК от 18.05.2022 № 322 АО «РусГидро Снабжение» организовало и централизованно провело «Предварительные отборы» (реестровый № 32211458614) с последующим проведением запросов котировок/предложений для нужд ПАО «РусГидро», ПО ПАО «РусГидро» по отдельным категориям ТМЦ, в том числе кабельно-проводниковой продукции.

Заказчик входит в перечень подконтрольных обществ ПАО «РусГидро», соответственно на него распространяются все условия указанных выше протоколов.

Основываясь на решении Протоколов ЦЗК Саратовский филиал Заказчика инициировал Закупку по результатам предварительного отбора № 557000-2022-ПО «Кабельно-проводниковая продукция (Кабели силовые с изоляцией из сшитого полиэтилена (СПЭ))» по коду ОКПД 27.32 (реестровый № 32211458614). В рамках закупки были сформированы Технические требования, исходя из которых филиалу необходимо закупить 4438 м кабельно-проводниковой продукции разных типов.

Таким образом, предварительный отбор и запрос котировок в электронной форме, проводимый по результатам предварительного отбора, являются единой многоэтапной закупкой.

Так, в соответствии с пунктом 5.1 Технических требований предварительного отбора участников для серии закупок по предмету «Кабельно-проводниковая продукция (Кабели силовые с изоляцией из сшитого полиэтилена (СПЭ))» ориентировочные перечень и характеристики Продукции, закупаемой в рамках последующей серии Закупок для нужд Заказчиков Группы РусГидро, приведены в Таблице 1 ТТ.

Также в указанной таблице содержится примечание о том, что номенклатура и объем каждой закупаемой партии продукции будет корректироваться в зависимости от текущей потребности Заказчика.

Помимо этого, в пункте 5.2 Технических требований предварительного квалификационного отбора указано, что перечень продукции, приведенный в Таблице 1 ТТ, является ориентировочным и служит для информирования участников Отбора о примерном составе Продукции, планируемой Заказчиком к фактическому приобретению, и может быть изменен Заказчиками при проведении Закупок. При этом изменения номенклатуры не будут нарушать принцип технологической связанности продукции и останутся в рамках предмета Отбора, по результатам которого проводятся Закупки.

В данном случае Комиссией установлено, что позиции Технических требований по запросу котировок в электронной форме не нарушают принцип технологической связанности продукции, обладают преимущественно одинаковым типом изоляции и остальными электрическими свойствами, что соответствует техническим требованиям на предварительный отбор.

На вопрос Комиссии Заказчик также пояснил, что в настоящий момент у него отсутствует потребность в проведении закупки кабелей силовых с изоляцией из сшитого полиэтилена (СПЭ).

Таким образом, учитывая, что предварительный отбор и запрос котировок в электронной форме являются едиными взаимосвязанными закупками, а перечень продукции Заказчиком в запросе котировок определен в соответствии с текущей потребностью, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закупочной документации предварительного квалификационного отбора, Положения о закупке, а также Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия также отмечает, что положения Закупочной документации предварительного квалификационного отбора по предмету: «Кабельно-проводниковая продукция (Кабели силовые с изоляцией из сшитого полиэтилена (СПЭ))» (лот № 557000-2022-ПО), в том числе, в части установления требований к продукции, Заявитель не оспаривал.

Вместе с тем Комиссией установлено, что по результатам проведения предварительного квалификационного отбора по лоту № 557000-2022-ПО, заявка Заявителя отклонена.

При этом, в соответствии с пунктом 7.13.1.19 Положения о закупке, поставщик, не прошедший или не проходивший предварительный отбор по соответствующему предмету закупки, не может являться Участником закупок, которые планируется проводить по итогам соответствующего предварительного отбора.

Между тем, отклонение заявки от участия в предварительном отборе Заявителем в установленном порядке также не было оспорено в установленном законом порядке.

Комиссия также считает необходимым отметить, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей

заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в Закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту.

На основании изложенного, в данном конкретном случае, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в Закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Вместе с тем, 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, 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 доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эдванст Левел» (ИНН: 5258091587; ОГРН: 1105258003542) на действия АО «Гидроремонт-ВКК» (ИНН: 6345012488; ОГРН: 1036301733005) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.08.2023 № ЕИ/33072/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.