РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-387/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
27.01.2022 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 ООО Компания «ДСА-Урал», ПАО Россети Московский регион, Департамента организации конкурсных процедур ПАО «Россети Московский регион»,

рассмотрев жалобу ООО Компания «ДСА-Урал» (далее также - Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее также — Заказчик), Департамент организации конкурсных процедур ПАО «Россети Московский регион» (далее также - Организатор) при проведении конкурса в электронной форме на определение поставщика на поставку запчастей к трансформаторам для нужд филиалов ПАО «Россети Московский регион» (реестровый № 32110766901, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке.

В своей жалобе Заявитель ссылается на статью 17 Закона о защите конкуренции, предусматривающий иной порядок рассмотрения заявления согласно главы 9 Закона о защите конкуренции. Вместе с тем, Заявителем на заседании Комиссии был избран способ защиты своих прав и законных интересов в порядке 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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 27.10.2021.

Дата начала подачи заявок – с момента размещения Документации о закупке в ЕИС и на ЭТП «27» октября 2021 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 10 часов 00 минут по московскому времени «17» ноября 2021 через соответствующий функционал электронной торговой площадки ЭТП Российский Аукционный Дом (www.tender.lot-online.ru).

Согласно протоколу № РМР/5649 от 22.12.2021 заочного заседания Постоянно действующей конкурсной комиссии (далее - Комиссия) по рассмотрению и оценке Заявок Участников Конкурса, заявка Заявителя отклонена от участия в закупке со следующим обоснованием: «пп. 4) п. 2.11.2.7 Документации о закупке:

несоответствие технического предложения (технических характеристик продукции, технических условий продукции и предлагаемых договорных условий) требованиям Документации, а именно: предложенные участником закупки параметры газового реле BF-50Q:

-фланцевое соединение квадратное;

-длина газового реле 200 мм;

-диаметр между центрами отверстий фланцев 132 мм не соответствует Техническому описанию и инструкции по эксплуатации «Газовые и струйные реле защиты трансформатора марки RA-2-BF-50» (Бразилия).

По факту:

-форма фланца круглое;

-длина газового реле 195 мм;

-диаметр между центрами отверстий фланцев 125 мм».

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав, что подали заявку на участие в конкурсе в электронной форме в соответствии с требованиями закупочной документации.

В заявке были указаны параметры газового реле BF-50Q: - форма фланца круглое; - длина газового реле 195 мм; - диаметр между центрами отверстий фланцев 125 мм.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при

осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Технические требования к поставляемой продукции установлены Заказчиком в техническом задании, являющимся приложением № 1 к Документации о закупке.

Согласно разделу 4.2 Закупочной документации в составе заявки участника должно быть представлено Техническое предложение на поставку с обязательным приложением заполненной Спецификации на поставку ТМЦ в формате pdf и Excel по формам и в соответствии с инструкциями, установленными настоящей Документацией.

Согласно разделу 4.3. Документации, установлены следующие требования к описанию предложения участника закупки:

Согласно пункту 4.3.1. Документации, участник закупки должен принять во внимание, что, если иное не установлено Документацией о закупке ссылки в Документации о закупке на конкретный тип продукции, производителя, носят лишь рекомендательный, а не обязательный характер. Участник Закупки может представить в своей заявке иные типы продукции, при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквивалентны) или превосходят по качеству требуемую продукцию, указанную в Приложении №1 «Техническое задание» к настоящей Документации.

Согласно пункту 4.3.2. Документации, при описании продукции участник Закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

Согласно пункту 4.3.3. Документации, при описании продукции участником закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного толкования показатели, за исключением случаев, когда допускается представление описания в ином порядке в соответствии с требованиями к продукции, установленными в Приложении №1 «Техническое задание» к настоящей Документации.

Согласно пункту 4.3.4. Документации, в случае если в Приложении №1 «Техническое задание» к настоящей Документации указаны товарные знаки, знаки обслуживания, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товара или наименования производителей, сопровождаемые словами «или эквивалент», участник процедуры закупки при описании продукции обязан подтвердить соответствие предлагаемой продукции показателям эквивалентности, установленным в Документации о закупке.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 4.2.2. Документации, помимо документов, указанных в пункте 4.2.1., Участник в составе заявки должен предоставить следующие документы, подтверждающие соответствие участника Закупки требованиям настоящей Документации:

7) Копии документов, подтверждающих соответствие товара, являющегося предметом закупки, требованиям, указанным в п. 2.3. Приложения № 2 к Документации о закупке «Общие технические требования к поставляемой продукции».

Проанализировав представленные материалы, а также предложение Заявителя и приложенное им Техническое описание и инструкцию по эксплуатации в составе заявки, Комиссия установила следующее.

В соответствии с требованиями спецификации на поставку ТМЦ по Закупке необходима поставка газовых реле типа BF 50/10 08-1.44-0111 (0,65 м/с).

Как указывает Заказчик, данная спецификация включает в себя более обобщенные требования к поставляемым ТМЦ.

В свою очередь, конкретизированные характеристики технических параметров были указаны в Приложении № 5, а именно в технических спецификациях.

В рассматриваемом случае, согласно приложению № 5, в технической спецификации указано Реле газового типа BF-50Q 0,65 м/с, со следующими характеристиками:

- соединение — фланцевое (квадратное);

- длина реле 200 мм;

- диаметр между центрами отверстий для болтового соединения требуется 132 мм.

Комиссия вновь подчеркивает, что данная техническая спецификация является частью закупочной документации.

В своем предложении Заявитель указал в таблице технической спецификации значения технических параметров идентичных требуемым техническим

параметрам, указанным в закупочной документации.

Тем не менее, в качестве документа, подтверждающего технические характеристики (параметры) предлагаемого оборудования, в предложение Заявителя было включено Техническое описание и инструкция по эксплуатации газовых и струйных реле завода-изготовителя (реле типа RA-2-BF-50 производства Бразилия).

Указанные в Техническом описании и инструкции по эксплуатации газовых и струйных реле завода-изготовителя параметры реле RA-2-BF-50 производства Бразилия не соответствовали требуемым значения технических параметров газового типа BF-50Q 0,65 м/с и противоречили значениям указанным Заявителем в спецификации, а именно:

- фланцы реле требуются квадратные – в инструкции указаны круглые;

- длина реле требуется 200мм – в инструкции указано 195 мм;

- диаметр между центрами отверстий для болтового соединения требуется 132 мм – в инструкции указано 125 мм.

По результатам анализа заявки Заявителя, Комиссия приходит к выводу о несоответствии технического предложения Заявителя, техническому описанию и инструкции по эксплуатации Заявителя в соответствии с требованиями Закупочной документации.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что Заявитель с запросом на разъяснения положений документации не обращался.

При этом, на участие в закупке было подано 7 заявок, 3 заявки признаны соответствующие требованиям.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 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 Компания «ДСА-Урал» (ОГРН: 1026605421270, ИНН: 6662129279) на действия ПАО Россети Московский регион (ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 17.01.2022 № НП/1564/22 и от 25.01.2022 № ЕИ/3521/22.

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