

## РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-166/2019

10 октября 2019 г.  
Магадан

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц при участии представителя ПАО «Магаданэнерго» (далее – Заказчик) <...> (доверенность № 81 от 04.12.2018), без участия представителей ООО «Электро Пул» (далее – Заявитель), извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу (вх. №02/4604 от 02.10.2019) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки выключателей элегазовых для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №5.1), Лот №2 (ГКПЗ №5.2) (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 неправомерное отклонение закупочной комиссией Заказчика своей заявки на основании непредставления в составе заявки справки об аффилированности участника закупки и неправомерное установление Заказчиком требования к участникам закупки о необходимости предоставления подтверждения аффилированности с производителем закупаемого оборудования в составе заявки на участие в виде указанной справки.

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.** 15.07.2019 Заказчиком – ПАО «Магаданэнерго» на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки выключателей элегазовых для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №5.1), Лот №2 (ГКПЗ №5.2) (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена лота № 1 – 27 796 579,56 рублей.

Начальная (максимальная) цена лота № 2 – 41 393 479,42 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 31.07.2019 18:00. Дата подведения итогов аукциона – 24.09.2019.

26.08.2019, 09.09.2019, 10.09.2019, 13.09.2019 заказчиком вносились изменения в извещение о проведении закупки и в аукционную документацию.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии № РГС-236/ОА-Р от 20.09.2019 поступило 12 заявок участников на лот №1 и 11 заявок участников на лот №2, из которых были признаны соответствующими условиям документации о закупке и приняты к дальнейшему рассмотрению заявки участников с номерами 1.1 и 1.7 – на лот №1, и заявки участников с номерами 2.1 и 2.5 – на лот №2, иные заявки участников были отклонены.

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии № РГС-236/ОА-ВП победителем закупки по лоту № 1 признано Акционерное общество высоковольтного оборудования «Электроаппарат», а по лоту № 2 - коллективный участник: АО «Дальневосточная электротехническая компания» и ООО «Эльмаш (УЭТМ)».

**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 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 установление Заказчиком требования к участникам закупки о необходимости подтверждения опыта изготовления и поставки продукции или опыта поставки продукции, в случае если такой поставщик является аффилированной с производителем организацией, а также предоставления в таком случае справки об аффилированности, неправомерно ограничивает круг участников закупки и противоречит законодательству о закупках отдельными видами юридических лиц.

**3** . Подпунктом 1.11 пункта 1 Технических требований к лотам закупки Заказчиком установлено:

*«Участник должен иметь опыт изготовления и поставки продукции (Выключатели элегазовые колонковые 110кВ), либо опыт поставки продукции (Выключатели элегазовые колонковые 110кВ), производимой изготовителем (в случае если это специально созданная организация, аффилированная изготовителю), при*

*этом за последние 5 лет, предшествующие дате подачи заявки на участие в настоящей закупочной процедуре, участником должны быть исполнены обязательства в общем/совокупном объеме не менее 40 (сорока) % от НМЦ.*

*Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником в составе заявки сведений о ранее выполненных договорах по форме «Справка об опыте Участника», приведенной в документации о закупке, с обязательным приложением копий следующих документов, подписанных с обеих сторон и оформленных, в том числе в соответствии с условиями заключенного договора, подтверждающих представленные в форме данные:*

*- скан – копий договоров либо их частей;*

*- документов, предусмотренных требованиями договоров, подтверждающих факт исполнения, а также документов на поставляемую продукцию, подтверждающих факт ее изготовления и с указанием изготовителя (один из перечисленных - декларация о соответствии, сертификат соответствия, ТУ, протокол испытаний), а также «Справки об аффилированности участника закупки» (в случае если это специально созданная организация, аффилированная изготовителю) с приложением подтверждающих документов по форме, приведенной в документации о закупке.*

*При рассмотрении заявок участников будут учитываться только те сведения об объемах выполнения аналогичных договоров, которые подтверждены документами, указанными выше».*

В целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, а также, наряду с изложенным, в целях развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, Законом о закупках закреплены основные принципы и положения закупки товаров, работ, услуг.

Так, 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).

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Следовательно, при оценке Документации о закупке на предмет ее соответствия положениям Закона о закупках, необходимо оценивать параметры и качественные характеристики проводимой закупки, выяснять действительную потребность в установлении заказчиком дополнительных требований, учитывая заинтересованность такого лица в рациональном расходовании средств и достижении максимального результата.

Как следует из письменных пояснений Заказчика и пояснений представителя Заказчика на заседании Комиссии, условиями технических требований документации о закупке предусмотрено, что в рамках исполнения договора контрагент должен осуществить поставку элегазовых выключателей, которые будут обеспечивать функционирование объектов энергетики заказчика. Учитывая, что закупаемая продукция является дорогостоящей, будет монтироваться и запускаться в эксплуатацию на опасном производственном объекте, а также в целях исключения рисков неисполнения либо ненадлежащего исполнения контрагентом договорных обязательств, предотвращения причинения заказчику ущерба, обеспечения безопасных условий эксплуатации объектов энергетики, в документацию включено оспариваемое требование к опыту участника.

Также представителем Заказчика указано, что в соответствии с подпунктом 1.8 пункта 1 Технических требований поставщик, в случае предложения оборудования, не соответствующего проектам, должен выполнить

перепроектирование в случае необходимости. Кроме того, в соответствии с подпунктом 1.10 пункта 1 Технических требований поставщик должен предусмотреть выполнение шеф-монтажных работ аттестованным заводом-изготовителем специалистом. Выполнение данных требований, по мнению представителя Заказчика, может быть гарантировано только при наличии опыта, требуемого Заказчиком.

Заслушав пояснения представителя Заказчика, изучив материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушения Закона о закупках, учитывая следующее.

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», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, отмечено, 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.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Также в соответствии с позицией Верховного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении № 305-КГ17-2243 от 31.07.2017 по делу № А40-3315/2016, требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

Цели и потребности установления требования к участникам закупки о наличии опыта Заказчик обосновал, доказательств намеренного сужения круга участника закупки Заявителем в дело не предоставлено. Заявка на

участие в закупке заявителя отклонена правомерно.

Таким образом, Комиссия не находит оснований для признания жалобы обоснованной.

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 «Электро Пул» на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки выключателей элегазовых для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №5.1), Лот №2 (ГКПЗ №5.2) (реестровый номер <...> ) необоснованной.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.