

рассмотрев дело № 08-58/2016 по жалобе ООО «ИВТ БелГУ» (далее – Заявитель) на действия конкурсной комиссии Муниципального унитарного предприятия «Электросервис» городской округ «город Южно-Сахалинск» (далее – МУП «Электросервис») при проведении открытого запроса котировок на право поставки щитов АСУНО (автоматизированная система управления наружным освещением) для нужд МУП «Электросервис» (№ извещения 31603787071),

в присутствии:

- от заявителя – не явился, сведения о надлежащем уведомлении в материалах дела имеются,

- от ответчика – <.../>. представитель по доверенности,

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Сахалинское УФАС России) поступила жалоба на действия аукционной комиссии МУП «Электросервис» при проведении открытого запроса котировок на право поставки щитов АСУНО (автоматизированная система управления наружным освещением) для нужд МУП «Электросервис» (№ извещения 31603787071).

Заявитель считает, что аукционная комиссия нарушила принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений при проведении торгов по отношению к участникам закупки, чем нарушил требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках товаров, работ, услуг с отдельными видами юридических лиц, выразившееся в указании в конкурсной и технической документации конкретных торговых марок при техническом описании объекта закупки, а именно технические характеристики.

По результатам рассмотрения жалобы, возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 08-58/2016 и назначено его рассмотрение на 01.07.2016 на 12 часов 00 минут.

Определением об отложении рассмотрения дела, было отложено на 11.07.2016 на 15 часов 00 минут.

Ответчик с заявленными требованиями не согласился.

Комиссия Сахалинского УФАС России, изучив материалы дела, установила следующее.

17.06.2016 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение № 31603787071 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме «на право поставки щитов АСУНО (автоматизированная система управления наружным

освещением) для нужд МУП «Электросервис», заказчиком которого является МУП «Электросервис», что подтверждается документацией, имеющейся в материалах дела.

Согласно Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») устанавливаются организационные и правовые основы предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации, а также основания и порядок применения антимонопольным органом мер принуждения к хозяйствующим субъектам, допустившим нарушение антимонопольного законодательства.

Пункт 1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденный Приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30 территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного [законодательства](#), [законодательства](#) в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, а также по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу).

Статья 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О защите конкуренции" гласит, что по правилам настоящей статьи 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 Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Федеральный закон № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупки товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйствующими обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятидесяти процентов.

Согласно пунктов 1, 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) 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 требование 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.

Согласно ч. 1 ст. 3 Федеральный закон № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»: при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

**1) информационная открытость закупки;**

**2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;**

**3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;**

**4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.**

При закупки товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", другими федеральными законами и иными нормативно правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупках).

Так, в соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупки товаров, работ, услуг с отдельными видами юридических лиц следует, что заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям с учетом положений действующего законодательства РФ.

В соответствии с [частью 5 статьи 3](#) Закона о закупках участником закупки может

быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При формировании требований к участникам закупки организатору не следует указывать такие требования, которые претенденты не смогут документально подтвердить и которые нельзя отнести в равной мере ко всем участникам закупочной процедуры.

Порядок подготовки и проведения закупки установлен в соответствии с Положением о закупке товаров, работ и услуг МУП «Электросервис» от 12.01.2015 (ред. 7) (далее - Положение).

При закупки товаров, работ, услуг заказчики должны обеспечивать равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и недобросовестных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом, представленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализоваться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в ст. 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, представленных ему Законом № 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Как показывает судебная практика рассмотрения вопроса о нарушении заказчиками требований 223-ФЗ и 135-ФЗ путем указания конкретной марки товара (в данном случае – конкретной марки комплектующей части), данные действия судом как правило признаются соответствующими действующему законодательству в силу следующих причин, как в совокупности, так и по отдельности:

- указание в закупочной документации конкретного товарного знака не нарушает запретов Закона № 223-ФЗ, такие действия направлены на определения потребностей заказчика и выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям заказчика, что Законом № 223-ФЗ не запрещено.

- действия заказчика, установившего в техническом задании определенные требования, в том числе товарный знак, производитель, место происхождения, не противоречат положениям ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, откуда следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

- заказчик может пояснить, почему продукция конкретной торговой марки удовлетворяет потребности заказчика.

- сам по себе факт установления определенных характеристик к товару, не

свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа и нарушении п. 1 и п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, поскольку в этом случае учитывается также количество участников, способных поставить данный товар (потенциально способных, либо подавших заявки на участие в закупочной процедуре).

В ходе рассмотрения дела, представитель Ответчика пояснил, что между МУП «Электросервис» и Администрацией города Южно-Сахалинска заключено соглашение о предоставлении средств из бюджета городского округа для увеличения уставного фонда предприятия от 25.12.2015.

В соответствии с указанным соглашением предприятию предоставляют денежные средства в размере 31 100 000 рублей в целях увеличения уставного фонда. Согласно п. 2.5.1.1. 2.5.1.2 соглашения, предприятие обязано направить денежные средства, в том числе, на внедрение автоматизированной системы управления наружным освещением (АСУНО). Согласно п. 5.1 обязательства по соглашению должны быть исполнены не позднее 31.12.2016.

К исполнению соглашения МУП преступило в марте 2016 года.

Согласно служебной записки начальника ПТО предприятия следует, что в связи с тем, что АСУНО в первую очередь является программным продуктом первоначальная функция которой это простота и удобство управления, считает необходимым произвести закупку конкретного производителя АСУНО для исключения риска, когда по составленному техническому заданию может выиграть компания соответствующая требованиям ТЗ, но с непонятным информационным контентом, который в последующем не позволит оперативно решать задачи эксплуатации сетей наружного освещения.

МУП провело мониторинг предложений по указанной системе в сети Интернет. Наиболее популярным по запросу в сети Интернет как на данный момент так и на дату начала подготовки к внедрению является АСУНО «Расвет». Предприятием было принято решение о тестировании указанной системы. В этих целях была достигнута договоренность с ООО НТЦ ЭФ «Эко Энерджи» о приобретении одного щита управления, оборудованного АСУНО «РАСВЕТ» по сниженной цене, в целях тестирования. Щит АСУНО был оплачен 29.03.2016.

Позже было принято решение о том, что тестирование будет более полноценным если будет наиболее полноценным задействовать наружное освещение по одной из городских улиц. Такой улицей была выбрана ул. Емельянова по двум причинам:

- освещение ул. Емельянова запитано от двух трансформаторных подстанций (ТП-165, ТП-239), следовательно достаточно всего двух щитов управления для подключения всей улицы;
- реконструкция освещения произведена в 2015 году, то есть задача по установке и внедрению АСУНО существенно облегчена.

После чего данные щиты управления были закуплены и установлены для тестирования.

Далее в своем заключении техническая служба предприятия указала, что программное обеспечение РАССВЕТ построено на высоком уровне и на

сегодняшний день не имеет аналогичных решений среди систем управления освещением. Эти функции позволяют снизить требования к диспетчерскому персоналу, значительно уменьшить временные затраты персонала для анализа работы системы уличного освещения. Анализ сети освещения практически любого размера требует не более 10 минут. Производитель системы клиентоориентирован – для примера были продемонстрированы реализованные проекты с системами диммирования разных производителей, интегрированные системы с АСУ ДД, метеостанциями, ERP (системами управления предприятиями).

Система АСУНО РАССВЕТ рекомендована МИНИСТЕРСТВОМ ТРАНСПОРТА РФ ФЕДЕРАЛЬНЫМ ДОРОЖНЫМ АГЕНСТВОМ (РОСАВТОДОР) и описана как “получившее широкое распространение”.

Протоколом технического решения по вопросу внедрения АСУНО РАССВЕТ от 16.06.2016 технические руководители согласились с выводами технического заключения, и приняли решение о закупке 117 щитов управления, оборудованных АСУНО РАССВЕТ.

Таким образом, на внедрение и тестирование АСУНО в количестве 2-х щитов управления без учета времени, необходимого для проведения закупочной процедуры, составило приблизительно 2.5 месяца.

Заявитель указал, что в настоящий момент в РФ существует несколько крупных производителей автоматизированных систем управления наружным освещением таких как: АСУНО ГЕЛИОС, АСУНО ГОРСВЕТ, АСУНО КУЛОН, АСУНО РАССВЕТ.

Однако вопреки мнению Заявителя, в России существует как минимум 17 различных АСКНО, и это не закрытый перечень, так как производителей систем АСУНО в России более нескольких сотен. Сочетание любого контроллера и СКАДА имеет право называться АСУНО.

Как пояснил Заказчик, доставка, установка и тестирование хотя бы еще 3 из указанных систем (провести анализ всех систем и сочетаний СКАДА – Контроллер не представляется возможным) потребовали бы как минимум 2.5 – 3 месяца, при условии одновременной поставки комплектов, установки и тестирования. Проведение конкурентной процедуры закупки и поставка 117 комплектов АСУНО в среднем требует 3 – 3.4 месяца. Установка, настройка, запуск и отладка 117 комплектов АСУНО требует в среднем 4 – 4.5 месяца.

Таким образом, проводя дополнительные тестирования еще трех систем АСУНО, предприятие не смогло бы осуществить внедрение АСУНО в городе, тем самым нарушило бы срок установленный соглашением о предоставлении средств городского бюджета о котором говорилось выше.

Тестирование АСУНО РАССВЕТ было произведено с целью определения его возможностей, и соотнесения их с реальными потребностями предприятия.

Согласно представленных материалов, а именно письма производителя, а также подтверждается результатами тестирования, АСУНО РАССВЕТ может взаимодействовать с любыми видами ЭПРА (регуляторы мощности), тогда как по информации предприятия АСУНО ГЕЛИОС может взаимодействовать только с определенными видами ЭПРА.

Таким образом, подтверждается факт потребности заказчика в АСУНО РАССВЕТ, как оборудовании, способным в полной мере удовлетворить организационно-технические запросы предприятия.

Так, извещение и документация о закупке в форме запроса котировок были размещены на официальном сайте и электронной торговой площадке, при этом предметом закупки являлось: Поставка щитов АСУНО (автоматизированная система управления наружным освещением).

При этом, объектом закупки являлись именно щиты АСУНО, которые помимо блока системы управления (непосредственно АСУНО), включают в себя иное необходимое электрооборудование: корпус, прибор учета, трансформатор тока, автомат вводной, автоматические выключатели на отходящие линии, электромагнитные пускатели, автоматические выключатели, переключатели, реле, патрон и лампу.

Из представленных материалов также следует, что все вышеуказанное электрооборудование производится различными и многочисленными заводами в России и за ее пределами, производителем АСУНО РАССВЕТ является только ООО «Тайм Систем». Согласно письма ООО «Тайм Систем» АСУНО РАССВЕТ распространяется через дилерские, торговые и монтажные организации. Любая компания имеет возможность приобрести оборудование у производителя ООО «Тайм Системс».

Любой участник закупки может обратиться непосредственно к производителю товара определенной торговой марки, его представителям, агентам и иным распространителям, закупить необходимое количество блоков АСУНО РАССВЕТ для доукомплектации щитов АСУНО, являющихся предметом закупки.

В ходе рассмотрения дела по существу, Ответчик (заказчик) пояснил, что 01.07.2016 после получения уведомления-требования от антимонопольного органа о назначении рассмотрения дела, закупочной комиссией было принято решение об отмене запроса котировок (Протокол № 25 от 01.07.2016).

Кроме того, согласно извещению № 26 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме в п. 13 указано, что срок заключения договора (в днях) 5 (календарных) дней.

В соответствии с [частью 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников; создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок; участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Согласно ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий

(бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Следовательно, заключение договора по результатам закупки в день подписания протокола о результатах закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращения с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований ст. 10 ГК РФ не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В связи с чем Комиссия полагает, что исключение или сокращение заказчиком срока, до истечения которого договор не может быть заключен, против установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, противоречит указанному Закону, снижает эффективность защиты гражданских прав в административном порядке.

Анализируя вышеизложенное, на основании материалов дела, доводов заинтересованных лиц Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу, что заявитель жалобы не учитывает, что Положение о закупках предприятия не запрещает указание конкретной марки комплектующих поставляемого товара. В п. 6.3.2 Положения указано, что Документация об аукционе должна содержать:

- установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, 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;.... В данном случае, указание конкретной марки комплектующей части (блока АСУНО РАССВЕТ» является требованием, связанным с определением соответствия поставляемого товара (щит АСУНО), поскольку щит АСУНО,

собранный в соответствии с техническим заданием, полностью соответствует потребностям заказчика.

С учетом изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области, рассмотрев материалы дела № 08-58/2016, руководствуясь, частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

### **РЕШИЛА:**

1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Институт Высоких Технологий БГУ» на действия конкурсной комиссии Муниципального унитарного предприятия «Электросервис» городского округа «город Южно-Сахалинск» при проведении открытого запроса котировок на право поставки щитов АСУНО (автоматизированная система управления наружным освещением) для нужд МУП «Электросервис» (№ извещения 31603787071), признать необоснованной.

2. Выдать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.