

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск

27 сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – заместителя начальника отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста - эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

при участии: от заказчика, организатора закупки: публичного акционерного общества «Якутскэнерго» (далее – ПАО «Якутскэнерго»), представителей по доверенности <...>

от заявителя, общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом ЗЕВС» (далее – ООО «Торговый дом ЗЕВС»), представителя <...> по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом ЗЕВС» исх.№401-21 от 17.09.2021 (вх. №8004э от 20.09.2021) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку продукции по лотам: №0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ «Линейная арматура под технологическое присоединение», №0802-РЕМ ПРОД-2022-ЯЭ «Линейная арматура под ремпрограмму» (**извещение №32110510562**),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России, антимонопольный орган) поступила жалоба ООО «Торговый дом ЗЕВС» исх.№401-21 от 17.09.2021 (вх.№8004э от 20.09.2021) на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку продукции по лотам: №0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ «Линейная арматура под технологическое присоединение», №0802-РЕМ ПРОД-2022-ЯЭ «Линейная арматура под ремпрограмму» (извещение №32110510562).

**Из сути поданной заявителем жалобы следует**, что заказчик, организатор закупки необоснованно отклонил заявку участника в связи предоставлением в составе заявки неполных каталогов производителей, полагает, что каталоги на товар относятся к товару, при этом, в законодательство не содержит обязанность производителя товара реагировать на какие-либо запросы участников закупки о

представлении каталогов продукции, следовательно, участник закупки никак не может повлиять на решение производителя о предоставлении каких-либо документов, относящихся к товару и тем более, на содержание этих документов. Содержание документации, в частности, каталогов продукции, всецело находится в компетенции производителя, и отклонение заявок участников по причине предоставления неполных каталогов производителей, ограничивает возможность участия в закупке.

**Заказчик с жалобой не согласился**, представил письменные пояснения.

Просят признать жалобу необоснованной.

**Комиссия, заслушав участвовавшее в деле лицо и изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции) 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.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В соответствии с частью 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением

закупки положения.

В единой информационной системе на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110510562 о проведении указанного конкурса, документация о закупке. Аналогичное извещение и документация о закупке размещены на сайте электронной торговой площадки [www.roseltorg.ru](http://www.roseltorg.ru).

Закупка проводится в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ), Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее - Положение о закупке), которое размещено в единой информационной системе. ПАО «Якутскэнерго» выступает организатором закупки.

*Материалами дела, установлено, что извещение о конкурсе в электронной форме на право заключения договора на поставку продукции по лотам: №0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ «Линейная арматура под технологическое присоединение», №0802-РЕМ ПРОД-2022-ЯЭ «Линейная арматура под ремпрограмму» (**извещение №32110510562**) размещено в ЕИС 23.09.2021 (МСК+6), дата начала срока подачи заявок: 29.07.2021 (**МСК+6**); дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 16.08.2021 в 10:00 (МСК+6). Начальная (максимальная) цена договора:*

Лот №1 (0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ): - 1 026 904,00 руб., без учета НДС;

Лот №2 (0802-РЕМ ПРОД-2022-ЯЭ): - 16 794 505,00 руб., без учета НДС.

В ходе рассмотрения представители заказчика, организатора закупки с доводами жалобы не согласились и сообщили, что при проведении конкурса заказчик, организатор закупки действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, По смыслу указанных правовых норм порядок определения требований к участникам закупки, а не перечень конкретных требований, должен регламентироваться положением о закупке заказчика, при этом требований к подобной регламентации, помимо основных целей и принципов правового регулирования процесса закупочной деятельности.

Закон о закупке не содержит, соответственно, в зависимости от установленного заказчиком в положении о закупке порядка осуществления закупочной деятельности, требования к участникам могут быть перечислены как в положении о закупке, так и определяться в ином, установленном заказчиком в положении о закупке, порядке, что не противоречит Закону о закупке. Подобный вывод подтверждается содержащимся в части 6 статьи 3 Закона о закупках запретом на предъявления к участникам закупки требований, которые не указаны именно в документации о закупке, а не в положении о закупке.

Пунктом 6.3 Положения о закупке к участникам закупок установлены единые требования, поскольку в Положении о закупке невозможно предусмотреть абсолютно все требования к участникам закупочных процедур, исходя из специфики закупаемых товаров, работ, услуг, пункт 6.3.7 содержит отсылочную норму, в соответствии с которой иные требования к участникам устанавливаются документацией о закупке. При этом требования к участникам не должны накладываться на конкурентную борьбу излишних (необоснованных) ограничений, в том числе ограничений допуска к участию в закупке путем установления не

измеряемых требований к участникам закупки.

Согласно протокола рассмотрения заявок №0801-02-Р, от 14 сентября 2021г, заявка заявителя была отклонена по следующим основаниям: «В коммерческом предложении участника содержится продукция изготовителей МЗВА, ЕКФ, ENSTO, ВК, АЭМЗ, ИЕК, но участник не предоставил каталоги МЗВА, ЕКФ, ENSTO, ВК, АЭМЗ, ИЕК, что не соответствует условиям п. 5.4.1. технических требований, в котором указано следующее: В составе заявки Участник обязан предоставить полные каталоги производителей, заявленных в Техническом предложении. Если Участник не приложил каталоги всех производителей предлагаемого Товара с описанием технических характеристик в объеме не менее заявленных в Техническом задании, то Заказчик имеет право отклонить заявку Участника.

Заказчик и организатор закупки, считает, что указанное несоответствие требованиям документации о закупке является достаточным основанием для отклонения заявки данного участника.

Как установлено в ходе рассмотрения дела по результатам дополнительного запроса участнику замечание не было снято, так как в предоставленном каталоге ВК отсутствует Зажим аппаратный прессуемый А2А-50-2Т, указанный в п.4 коммерческого и технического предложения, и в предоставленном каталоге ИЕК отсутствует Наконечник СРТАУ 35, указанный в п.7 коммерческого и технического предложений, что не соответствует требованиям п. 5.4.1. технических требований, в котором указано следующее: В составе заявки Участник обязан предоставить полные каталоги производителей, заявленных в Техническом предложении. Если Участник не приложил каталоги всех производителей предлагаемого Товара с описанием технических характеристик в объеме не менее заявленных в Техническом задании, то Заказчик имеет право отклонить заявку Участника».

***Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, выслушав пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении настоящей жалобы, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к выводу о признании жалобы ООО «Торговый дом ЗЕВС» необоснованной по следующим основаниям.***

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке, которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Материалами дела установлено, что закупаемая заказчиком линейно-сцепная арматура, представляет собой устройство, выполняющее одну или несколько функций: подвешивание и прикрепление проводов, молниезащитных тросов и подвесок к опорам воздушных линий электропередачи и распределительным устройствам, соединение, натяжение, поддерживание и фиксация проводов на заданном расстоянии; гашение колебаний проводов и тросов, составление подвесок; защита гирлянд изоляторов от действия электрической дуги, снижение радиопомех и установку штыревых изоляторов и крепление на них проводов, армирование подвесных изоляторов.

Исходя специфики закупаемых товаров, работ, услуг, заказчиком на основании пункта 6.3.7 Положения которая содержит отсылочную норму, в соответствии с которой иные требования к участникам устанавливаются документацией о закупке в пункте 5.4.1 технических требований Документации о закупке в составе заявки участником закупки предусмотрено обязательное требование представлении полных каталогов производителей, заявленных в техническом предложении.

Так в пункте 5.4.1 технических требований указано: «В составе заявки Участник обязан предоставить полные каталоги производителей, заявленных в Техническом предложении. Если Участник не приложил каталоги всех производителей предлагаемого Товара с описанием технических характеристик в объеме не менее заявленных в Техническом задании, то Заказчик имеет право отклонить заявку Участника».

Таким образом, в случае не представления участником в составе заявки каталогов всех производителей, предлагаемого товара с описанием технических характеристик в объеме не менее заявленных в техническом задании, то Заказчик на основании пункта 5.4.1 технических требований, имеет право отклонить заявку участника.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, участник ООО «ТД ЗЕВС» в строке 4 и 7 коммерческого и технического предложений указал зажим аппаратный прессуемый А2А-50-2Т производства ВК и наконечник СРТАУ 35 производства ИЕК.

Вместе с тем, заказчиком, предоставленных, по дополнительному запросу, каталогах ВК и ИЕК отсутствуют зажим аппаратный прессуемый А2А-50-2Т и наконечник СРТАУ 35, которые указаны в составе технического предложения участника), что не позволяет определить реальные характеристики продукции и оценить достоверность предложенных участником параметров и параметров изготовителя.

Таким образом отсутствие в представленных каталогах позиций, которые были указаны участником в составе технического и коммерческого предложения, может

говорить о в том что в составе заявки участник предоставил *недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию*, что является основанием для отклонения заявки участника, согласно п. 4.9.6 (а) Документации о закупках.

Организатором торгов из содержания предоставленных в составе заявки каталогов выявлены несоответствия предлагаемых параметров продукции и параметров предлагаемого изготовителем у участника №1 ООО «АРМАТЕХ» (№0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ «Линейная арматура под технологическое присоединение»), у которого по результатам проверки предоставленных каталогов выявлено несоответствие: в строке 2 технического предложения участника предложен Анкерный зажим (РА 1500 Р) производства ООО «Нилед» с сечением жилы 35-70 мм<sup>2</sup>, а в предложенном каталоге ООО "Нилед" сечение жилы указано 50-70 мм<sup>2</sup>, что не соответствует требованиям п. 4.5.1.3 Документации о закупке, в котором установлено требование: «Документы, входящие в заявку, не должны содержать недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию, а также должны отсутствовать внутренние противоречия между различными частями и/или документами заявки».

Согласно предоставленного изготовителя каталога выяснилось, что предложенный зажим фактически производится с сечением 50-70 мм<sup>2</sup>. Зажим с сечением 50-70 мм<sup>2</sup> имеет меньший диапазон сечения кабеля, чем сечение 35-70 мм<sup>2</sup>.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о рекламе при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, *целевым и экономически эффективным расходованием денежных средств* на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика и отсутствием ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Поскольку, преобладающим фактором при формировании условий документации о закупке является потребность заказчика в определенном товаре (работе, услуге), что согласуется с целями и принципами правового регулирования Закона о закупке.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 31.07.2017 по делу А40-3315/2016, Закон о закупке не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки.

В связи с этим заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, с учетом требований законодательства Российской Федерации и закрепленных в Законе о закупке принципов осуществления закупок. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупке, 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.

Вышеуказанная правовая позиция соответствует пункту 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.11.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 16.05.2018, в котором разъяснено, 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.

Вместе с тем, в материалах дела не имеется доказательств нарушения прав заявителя, а именно ограничение конкуренции, невозможность поставки продукции с данной характеристикой отсутствие производителей продукции с указанными техническими характеристиками, т.к. из шести участников, подавших заявки на участие по данному лоту, четверо были признаны удовлетворяющими по существу условиям Документации о закупке и приняты их к дальнейшему рассмотрению.

Таким образом, Комиссия, рассмотрев дело по результатам рассмотрения дела приходит к выводу, что при проведении закупки по извещению №32110510562 на право заключения договора на поставку продукции по лотам: №0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ «Линейная арматура под технологическое присоединение», №0802-РЕМ ПРОД-2022-ЯЭ «Линейная арматура под ремпрограмму», заказчиком не был нарушен принцип равноправия, поскольку информационный каталог на продукции находится в открытом доступе и не являются сопровождающим товар документом, а по сути выполняют роль информационного справочника о выпускаемой продукции, имеющим цель увеличения производителем продаж и прежде всего предназначен для выбора покупателем товара, способствующим увеличению продажи инструментом маркетинга.

Установленные Заказчиком требования к техническим характеристикам закупочной документации о предоставлении каталогов продукции, продиктовано потребностью заказчика в определенном товаре (линейно-сцепной арматуре), выявления 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.

Учитывая, то обстоятельство что закупка проводится на общих основаниях, Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика по отклонению заявки заявителя на основании пункта 5.4.1 технических требований из-за непредставления в составе заявки полного каталога всех производителей,

заявленных в техническом предложении с описанием технических характеристик в объеме не менее заявленных в техническом задании, соответствуют требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Положению о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, рассмотрев дело № 014/07/3-2027/2021, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом «Зевс» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме на поставку продукции по лотам: №0801-КС ПИР СМР-2022-ЯЭ «Линейная арматура под технологическое присоединение», №0802-РЕМ ПРОД-2022-ЯЭ «Линейная арматура под ремпрограмму» **(извещение №32110510562)** необоснованной.
2. Снять ограничения, указанные в уведомлении от 20.09.2021 года №03/5246 по конкурсу (извещение №32110510562).

*Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.*