

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5012/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.04.2023

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 ООО «АЭМодуль», ПАО «Россети Центр»,

рассмотрев жалобу ООО «АЭМодуль» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Центр» и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (далее — Заказчики) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку высоковольтных вакуумных выключателей 6-10кВ для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Ивэнерго», «Нижновэнерго» и «Удмуртэнерго») (реестровый № 32312237920) (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 Заказчиков при проведении Закупки.

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, указанные в Техническом задании параметры существенно ограничивают круг потенциальных участников.

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

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 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.

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 29.03.2023 Заказчик на сайте торговой площадки АО «РАД», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку высоковольтных вакуумных выключателей 6-10кВ для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Ивэнерго», «Нижновэнерго» и «Удмуртэнерго») (реестровый № 32312237920) (далее – конкурс, процедура).

Как указывает Заявитель:

1 Во всех ТЗ, по параметру «Климатическое исполнение и категория размещения» Заказчик указал — У2, «Верхнее/нижнее рабочее значение температуры окружающего воздуха, о с» - «+55/-45», тогда как согласно ГОСТ 15 150-69 значение данного параметра должно составлять «+40/-».

2. Во всех ТЗ Заказчик указал «Блокировочная система обязательно с гибкими связями». Данный показатель так же является показателем ограничивающим круг потенциальных участников, поскольку в данных выключателях могут применяться иные типы блокировок, кроме того блокировка на гибких связях не предусмотрена ни одним отраслевым регламентом либо ГОСТом.

3. Для комплекта на базе вакуумного выключателя ВВ/TEL 10-20/1000 для модернизации высоковольтной ячейки КРН III на базе ЮВРЭС (НИЖНОВэнерго) в п. 3.7 ОЛ Заказчик указал допустимую скорость ветра при наличии гололеда, м/с, не менее 15. Также в п. 3.8 ОЛ Заказчик указал допустимую скорость ветра при отсутствии гололеда, м/с, не менее 40.

Однако данные требования применимы для оборудования устанавливаемого на ОРУ климатическое исполнение У2 предполагает установку внутри ячейки, следовательно, данное требование является завышенным и не соответствует заявленным требованиям по У2.

Аналогичные нарушения указаны указанны в ОЛ к комплекту на базе выкатного элемента ВЭ/ТЕГ, 10-20/1000 для модернизации высоковольтной ячейки К-47 на базе ПС Ковернинская БВРЭС (НИЖНОВЭНЕРГО), к Комплекту на базе вакуумного выключателя ВВ/TEL 10-20/1000 для модернизации высоковольтной ячейки КРН- на объекте СВРЭС (НИЖНОВЭНЕРГО), к комплекту на базе вакуумного выключателя ВВ/TEL 10-20/1000 для модернизации высоковольтной ячейки КРН- на объекте УВРЭС (НИЖНОВЭНЕРГО), к комплекту на базе вакуумного выключателя ВВ/TEL 10-20/1000 для модернизации высоковольтной ячейки КРЫТЫ 64 на объекте УВРЭС (нижновэннрго).

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчиком предъявлены завышенные требования и характеристики к оборудованию, для эффективной эксплуатации которого данные характеристики не требуются.

Комиссией установлено, что в Технических заданиях на поставку вакуумных выключателей 10 кВ филиалов «Ярэнерго» и «Удмуртэнерго» установлены следующие Номинальные значения климатических факторов внешней среды ГОСТ 15150-69:

№ п/а	Наименование параметра	Требуемое значение параметра
3.1	Климатическое исполнение и категория размещения	У2
3.2	Верхнее/нижнее рабочее значение температуры окружающего воздуха, о с	+55/-45

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что согласно п.3.2 ГОСТ 15150-69 для поверхностей, имеющих белый или серебристо-белый цвет верхнее значение рабочей температуры должно приниматься на 15 выше, чем указано в табл.3, таким образом, учитывая условия применения выключателей в комплектных распределительных устройствах наружной установки, которые расположены на открытом воздухе и не защищены от действия прямых солнечных лучей, температура окружающего воздуха для применяемого оборудования может достигать значений +55 .

Кроме этого, согласно данным таблицы 4.1 СП 131.13330.2020 «Строительная климатология», абсолютная максимальная температура воздуха в Ярославской области и Удмуртской республике достигает значения +37-+38 . При такой температуре воздуха в теплый период года температура внутри ячеек КРУ может значительно превышать +40 из-за плохой вентиляции как внутри ячеек, так и в самом помещении КРУ, что может привести к повышенному риску некорректной работы оборудования или выходу его из строя.

Заказчик отметил, что в данном случае требуется организовывать дополнительное охлаждение воздуха внутри ячейки путем установки вентиляторов, что приводит к увеличению затрат на обслуживание и необходимости проведения реконструкции.

В связи с чем, для исключения рисков, в Техническом задании было заложено требование по верхнему значению рабочей температуры в +55 .

Умеренный макроклиматический район (исполнение У) был выбран в первую очередь из-за географического расположения Удмуртской республики (Ивановской, Ярославской, Нижегородской областей).

2. В Техническом задании на поставку вакуумных выключателей 10 кВ для ПАО «Россети Центр» - «Ярэнерго» установлены следующие требования к комплектности оборудования:

№ п/п	Наименование параметра	Требуемое значение параметра
7.8	Блокировочная система обязательно с гибкими связями	Да

Как пояснил Заказчик, данное требование установлено с целью повысить удобство и скорость монтажа.

В данном случае, реализация механизма ручного отключения и блокировки через жесткие блокировочные тяги создает дополнительные сложности при монтаже, вызванные необходимостью поиска оптимального места размещения выключателя в шкафу КРУ и подгонки вручную с применением инструментов.

Блокировочное устройство, подключенное через тросик, можно разместить в любом удобном месте на панели распределительного устройства. Положение выключателя в шкафу при этом не имеет значения.

Вместе с тем, Заказчик отметил, что данное решение применяется у различных производителей и не является ограничением конкуренции.

По сравнению с устройством блокировки с жесткой связью (через тягу) у тросиковой блокировки ряд преимуществ:

- не требуется учитывать конструктивные особенности конкретной ячейки при монтаже (исключены работы по подрезке, подгонке длин тяг, рычагов),
- исключена вероятность несовпадения механических узлов блокировки,
- необходимо меньшее время на настройку, упрощается настройка работы блокировок.

3. В Технических заданиях на поставку вакуумных выключателей 10 кВ филиала ПАО «Россети Центр и Приволжье» - «Нижновэнерго» установлены следующие Номинальные значения климатических факторов внешней среды ГОСТ 15150-69:

№ п/а	Наименование параметра	Требуемое значение параметра
3.6	Толщина стенки гололеда, мм, не менее	20
...	Допустимая скорость ветра при наличии гололеда.	...

3.7	Допустимая скорость ветра при отсутствии гололеда, м/с, не менее	15
3.8	Допустимая скорость ветра при отсутствии гололеда, м/с, не менее	40

Заказчик пояснил, в данном случае установленные значения не противоречат требованиям ГОСТ 15150-69 для климатического исполнения и категории размещения - У2 и указаны к вакуумным выключателям 10 кВ в случае необходимости применения их в электроустановках распределительной сети под навесом (согласно таблице 2 ГОСТ 15150-69 для категории размещения - 2), где соблюдение таких требований будет актуально. Данная потребность может возникнуть при острой необходимости установки их в электроустановках для замены аварийно-поврежденного оборудования.

Таким образом, Заказчиками установлены требования к оборудованию исходя из существующей потребности филиалов в современном, надежном, безопасном и эффективном оборудовании для обеспечения эксплуатационной, ремонтной и инвестиционной деятельности Обществ, обеспечения надежной и безаварийной работы Единой энергетической системы России.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств, влекущих ограничение конкуренции при установлении оспариваемых требований Технического задания.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу части 1 статьи 1 Закона о закупках обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - 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.

При этом надлежащая потребность к закупаемым товарам выражена Заказчиком в Техническом задании.

В свою очередь, Заявитель не может спорить с такой потребностью и самостоятельно определять, какие именно характеристики необходимо установить и являются значимыми при приобретении товара.

Комиссия также отмечает, что несоответствие товара Заявителя отдельным требованиям Заказчика не может безусловно свидетельствовать об ограничении конкуренции.

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.

В свою очередь, невозможность поставки товара Заявителем с необходимыми Заказчику характеристиками не может однозначно свидетельствовать об ограничении Заказчиком круга потенциальных участников Закупки.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в закупке подано 3 заявки, что также подтверждает отсутствие каких-либо ограничений при подаче заявки с учетом требований, установленных в Техническом задании.

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

Доказательств обратного Заявителем Комиссии не представлено.

Более того, Комиссией установлено, что в соответствии пунктом 17 части IV Закупочной документации установлено требование об отсутствии сведений об участнике закупки в Реестре недобросовестных поставщиков, который ведется в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» либо в Реестр недобросовестных поставщиков, который ведется в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и реестра недобросовестных подрядных организаций на основании Приказа ФАС России от 10.06.2021 № 572/21 ООО «АЭМодуль» (ИНН 6330062373) включено в Реестр недобросовестных поставщиков 11.06.2021 (реестровый номер P2109409), что также не отрицается Заявителем.

При этом, принятие решения по настоящей жалобе Заявитель оставил на усмотрение Комиссии.

Таким образом, в данном случае, Заявитель не может быть участником настоящей закупки, его права (законные интересы) не могут быть ущемлены или нарушены.

Комиссия также отмечает, что 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 «АЭМодуль» (ИНН: 6330062373; ОГРН: 1146330002246) на действия ПАО «Россети Центр» (ИНН: 6901067107; ОГРН: 1046900099498) и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (ИНН: 5260200603; ОГРН: 1075260020043) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.04.2023 № НП/16433/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.