

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭнергоКомплект-Групп» (далее – Заявитель) на действия ТЭЦ ВАЗа филиала «Самарский» публичного акционерного общества «Т Плюс» (далее – ТЭЦ ВАЗа филиал «Самарский» ПАО «Т Плюс») при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право поставки вводов высоковольтных для нужд ТЭЦ ВАЗа (извещение № 32110177357, <http://zakupki.gov.ru>; запрос предложений № 2634543, <https://www.b2b-center.ru>) (далее – Запрос предложений),

в присутствии: представителей от ООО «ЭнергоКомплект-Групп» – <...> (доверенность), <...> (доверенность); представителя от ПАО «Т Плюс» – <...> (доверенность),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

16.04.2021г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭнергоКомплект-Групп» на действия ТЭЦ ВАЗа филиала «Самарский» ПАО «Т Плюс» при проведении Запроса предложений.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, аукционная документация в нарушение правил описания объекта закупки, установленных законодательством о закупках, содержит требования, необоснованно ограничивающие количество потенциальных участников закупки, Заказчик не предоставил ответ на направленный Заявителем запрос.

ПАО «Т Плюс» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Запроса предложений. Представило документы и сведения согласно уведомлению

Самарского УФАС России от 21.04.2021г. № 4013/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 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.

Самарским УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке Заказчика размещена в ЕИС: 12.12.2019г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

09.04.2021г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении Запроса предложений. Указанное извещение также размещено Заказчиком на сайте электронной торговой площадки «B2B-Center». Актуальная на момент подачи жалобы документация по Запросу предложений (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 14.04.2021г.

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.

Таким образом, реализация права Заказчика на самостоятельное установление требований к товарам и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения соответствия товара установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов.

Из указанного следует, что Закон о закупках, не ограничивая заказчиков в их правах по выявлению поставщиков товаров, работ, услуг, отвечающих требованиям заказчиков путем проведения закупки избранным способом, предусматривает в качестве одного из принципов, которым заказчик обязан руководствоваться, отсутствие ограничения конкуренции при проведении закупки.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках гласит, что требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Требования к содержанию извещения и документации о конкурентной закупке определены частями 9, 10 статьи 4 Закона о закупках.

Правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки установлены частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках заказчик должен руководствоваться в том числе следующим правилом: в описании предмета

закупки не должны включаться требования к товарам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Из буквального толкования вышеуказанной нормы следует, что заказчики, осуществляющие закупки по правилам Закона о закупках, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Из пункта 5.1.4 Документации о закупке следует, что предметом договора является: поставка вводов высоковольтных для нужд ТЭЦ ВАЗа филиала «Самарский» ПАО «Т Плюс» в 2021 году.

Согласно пункту 2.1 Документации о закупке техническое задание содержит установленные Заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям Заказчика, а также требования к документам, подтверждающим соответствие предлагаемой продукции требованиям закупочной документации.

Техническое задание приведено в Приложении № 1 (далее – ТЗ) (с опросным листом), являющемся неотъемлемой частью настоящей закупочной документации (пункты 2.2, 5.1.24 Документации о закупке).

В соответствии с ТЗ к поставке требуется: ВВОД ГНТIII-60-126/2000 О1 черт. номер ИВУЕ.686382.104-01 (ввод конденсаторного типа с RIN изоляцией для трансформаторов) или эквивалент. Одними из технических характеристик требуемого к поставке ввода в том числе являются:

- масса ввода, не более – 165 кг;
- материал внутренней изоляции – полимерный нетканый материал с высокой гидрофобностью и стойкостью к атмосферной влаге (RIN).

Согласно одним из заявленных Заявителем доводов, установленные Заказчиком вышеуказанные характеристики ввода ограничивают круг участников закупки, поскольку у каждого производителя существуют свои особенности конструкции ввода, и масса ввода может не совпадать, а вводы с изоляцией, которая имеет наименование RIN, производит только один завод-изготовитель.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вышеуказанные подобранные Заказчиком требования к товару не являются индивидуальным и не привязаны к какому-либо поставщику оборудования. Они направлены на определение потребностей Заказчика и выявление поставщика, который в наилучшей степени поставит товар, отвечающий требованиям и потребностям ТЭЦ ВАЗа филиала «Самарский» ПАО «Т Плюс», что Законом о закупках не запрещено.

Выбор победителя Запроса предложений, заявка которого по результатам сопоставления заявок на основании требований, указанных в Документации о закупке, содержит лучшие условия исполнения договора, не является нарушением законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, если указанные требования предоставляют Заказчику дополнительные гарантии качества предлагаемой к поставке продукции и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам, либо на необоснованное ограничение конкуренции.

При указанных обстоятельствах, установление и применение Заказчиком обжалуемых требований, отраженных в Документации о закупке, не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Закон о закупках не обязывает Заказчика 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 Документации о закупке способствующих тому требований к предлагаемому ими объекту поставки.

При этом, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к объекту 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, а также условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки

как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать Документацию о закупке в зависимости от особенности конкретных потребностей, установив при этом требования к необходимому к поставке объекту. Данное право 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 Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Действия Заказчика по включению в Документацию о закупке требований к закупаемому трансформаторному оборудованию, а именно к массе ввода и материалу внутренней изоляции – могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если потенциальный участник докажет, что рассматриваемое требование включено в Документацию о закупке специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует цели и потребности проводимой Заказчиком процедуры.

Представителями Заказчика в ходе рассмотрения жалобы представлено Комиссии Самарского УФАС России обоснование необходимости использования обжалуемых требований к вводам.

Доказательств, опровергающих необходимость использования Заказчиком трансформаторного оборудования с характеристиками, обжалуемыми Заявителем, в материалы жалобы не представлено.

Как следует из представленных ПАО «Т Плюс» письменных пояснений, необходимость установления в Документации о закупке характеристики массы ввода обусловлена эксплуатационными особенностями Заказчика в части возможности перемещения трансформаторных вводов в местах складирования, не оснащенных грузоподъемными механизмами.

При этом, представитель Заказчика на заседании Комиссии по рассмотрению жалобы пояснил, что вводы, удовлетворяющие требованиям Заказчика в части массы ввода, существуют как минимум у двух производителей.

Комиссия Самарского УФАС России также отмечает, что характеристика, касающаяся массы ввода, указанная в ТЗ, установлена Заказчиком в диапазонном значении.

Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться в том числе следующим правилом: в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак

необходимо использовать слова "(или эквивалент)".

При этом, Документацией о закупке предусмотрена поставка ввода конденсаторного типа с RIN изоляцией для трансформаторов, либо эквивалентной продукции с соответствующими техническими и эксплуатационными характеристиками, что соответствует требованиям законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

При рассмотрении жалобы Заявителем не доказаны заявленные доводы, согласно которым ТЭЦ ВАЗа филиалом «Самарский» ПАО «Т Плюс» в Документации о закупке установлены требования к электрическим вводам, необоснованно ограничивающие участие поставщиков в закупке.

Доводы ООО «ЭнергоКомплект-Групп» в части неправомерного установления Заказчиком в Документации о закупке требования к массе и материалу внутренней изоляции ввода признаются Комиссией Самарского УФАС России необоснованными.

В силу части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В соответствии с пунктом 4.3.1 Документации о закупке организатор закупки обязан своевременно ответить на любой письменный (в том числе поданный в электронной форме) запрос участника закупки, касающийся разъяснения положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке, полученный организатором закупки, начиная с даты размещения извещения и закупочной документации в ЕИС, но не позднее, чем за три рабочих дня до даты окончания приема заявок. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке. Ответ с разъяснениями вместе с текстом поступившего запроса размещается Организатором закупки в ЕИС без указания источника поступления запроса в течение трех рабочих дней с даты получения запроса.

Частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в

такой закупке.

Пунктом 5.1.18 Документации о закупке определено, что срок окончания приема заявок: 12-00 19.04.2021г.

Таким образом, Заказчик обязан осуществить разъяснение положений документации о конкурентной закупке и разместить их в ЕИС на запросы, поступившие не позднее 13.04.2021г.

Из материалов жалобы следует, что Заявителем 13.04.2021г. направлен запрос о даче разъяснений положений Документации о закупке.

Вместе с тем, как следует из информации, размещенной в ЕИС и на ЭТП, Заказчиком 16.04.2021г. осуществлено разъяснение положений Документации о закупке, что не противоречит нормам законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, положениям Документации о закупке. При указанных обстоятельствах, обязанность Заказчика по осуществлению разъяснений вопросов, направленных потенциальными участниками, исполнена.

Довод ООО «ЭнергоКомплект-Групп» в части неосуществления Заказчиком в законодательно установленный срок разъяснения положений Документации о закупке признается Комиссией Самарского УФАС России необоснованным.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

Обязательным условием для признания в действиях (бездействии) Заказчика нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции является наличие последствий в результате действий (бездействии) в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

При данных конкретных обстоятельствах в рассматриваемых действиях Заказчика отсутствует необходимая и достаточная совокупность данных, указывающих на наличие признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Возможность осуществления поставки предмета закупки предусмотрена для неограниченного числа поставщиков. Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар с указанными Заказчиком в ТЗ характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц.

Таким образом, ТЭЦ ВАЗа филиалом «Самарский» ПАО «Т Плюс» не нарушен порядок действующего законодательства при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право поставки вводов высоковольтных для нужд ТЭЦ ВАЗа (извещение № 32110177357, <http://zakupki.gov.ru>; запрос предложений № 2634543, <https://www.b2b-center.ru>).

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭнергоКомплект-Групп» необоснованной.