

РЕШЕНИЕ № 8-01/260

по делу № 027/01/18.1-542/2019

09 августа 2019 года  
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе: <...>

в присутствии представителей:

ООО «Востокэлектрооборудование»-<...>

ПАО Энергетики и электрификации «Магаданэнерго» (далее – ПАО «Магаданэнерго») - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседании комиссии не обеспечило;

АО «РусГидроСнабжение» -<...>

рассмотрев жалобу ООО «Востокэлектрооборудование» на действия организатора закупки – АО «РусГидроСнабжение», материалы дела № 027/01/18.1-542/2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Востокэлектрооборудование» на действия ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки выключателей элегазовых для нужд ПАО «Магаданэнерго».

Из жалобы общества следует, что установленное в закупочной документации техническое требование к предмету закупки (Тип исполнения изоляции - Полимер (фарфор не рассматривается) нарушает часть 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона № 223-ФЗ).

АО «РусГидро Снабжение» в представленном отзыве и его представитель в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что установленные закупочной документацией требования и условия обоснованы целями и принципами правового регулирования Закона № 223-ФЗ, необходимостью своевременного и полного удовлетворения потребности заказчика. Указанные требования к предмету закупки обусловлены потребностью заказчика в целях обеспечения требований к безопасности функционирования объектов энергетики, рационального расходования средств заказчика. Кроме того, к преимуществам полимерной изоляции перед фарфоровой можно отнести значительно меньший вес, габариты, упрощение монтажа, взрывобезопасность, стойкость к ударным и вибрационным воздействиям, отсутствие боя при перевозках, высокую гидрофобность поверхности, высокие электрические и разрядные характеристики, стойкость к климатическим факторам, отсутствие армировочных швов.

Поскольку доводы жалобы подпадают под основания, указанные в части 10 статьи

3 Закона № 223-ФЗ, жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заслушав представителя АО «РусГидроСнабжение» (далее – АО «РГС»), участвующего в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

Из части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

15.07.2019 АО «РГС» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 31908096178 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).

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) – 31.07.2019 в 18:00. Дата подведения итогов – 05.09.2019.

Начальная (максимальная) цена договора: лот № 1 – 27 796 579,56 рублей; лот №2 – 41 393 479,42 рублей.

Предмет закупки: Лот № 1 (ГКПЗ № 5.1) – выключатели элегазовые колонковые 110 кВ; Лот №2 (ГКПЗ №5.2) – выключатели элегазовые баковые 110 кВ.

АО «РГС» выступает организатором закупки на основании заключенного с заказчиком агентского договора

В описание предмета закупки в соответствии с подпунктом 2.1.1.5 пункта 2.1.1, подпунктом 2.2.1.5 пункта 2.2.1 приложения №1 «технические требования» документации о закупке для продукции по лоту № 1; а также в соответствии с подпунктом 2.1.1.5 пункта 2.1.1, подпунктом 2.2.1.5 пункта 2.2.1, подпунктом 2.3.1.5 пункта 2.3.1 приложения №1 «технические требования» документации о закупке для продукции по лоту № 2 включено требование о наличии у выключателей элегазовых, поставляемых в филиалы «Восточные электрические сети», «Западные электрические сети», «Южные электрические сети», «Центральные электрические сети». «Магаданская ТЭЦ», полимерной изоляции (фарфоровое исполнение не рассматривается). Кроме того, по лоту № 1 для филиала «Южные электрические сети» в подпункте 2.3.1.5 пункта 2.3.1 приложения №1 «технические требования» документации о закупке включено требование о наличии у выключателей элегазовых фарфоровой изоляции (полимерное исполнение не рассматривается).

В соответствии с пунктом 1.8 приложения №1 «технические требования» документации о закупке участник должен принять во внимание, что ссылка на ТУ, марку (тип) продукции, носит описательный, а не обязательный характер. В случае, если Участником предлагаются эквиваленты требуемой Заказчику продукции или ее составных частей, в составе своего предложения, он должен, в обязательном порядке предоставить подробное техническое описание предлагаемого к поставке эквивалента, в объеме, не менее установленных в документации о закупке требований.

Эквивалентная продукция - это продукция, которая по техническим и функциональным характеристикам не уступает характеристикам, заявленным в документации о закупке, в том числе, по гарантийным срокам и срокам эксплуатации.

Пунктом 4.9.6 документации о закупке установлено, что по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) Закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям: несоответствие заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов; несоответствие Участников требованиям Документации о закупке; несоответствие привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей товара требованиям Документации о закупке (в случае установления соответствующих требований в

Документации о закупке); несоответствие предлагаемой продукции требованиям Документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции; несоответствие предлагаемых договорных условий требованиям Документации о закупке, в том числе превышение цены заявки установленного размера НМЦ; несоответствие размера, формы, условий и порядка предоставления обеспечения заявки (в случае установления соответствующих требований в Документации о закупке).

Из содержания части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются 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).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Предоставленное заказчику право формировать предмет закупки должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом № 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

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 (часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

В силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

Аналогичные принципы закупочной деятельности заказчика установлены подпунктами «в»-«е» пункта 1.4.2.2 Положения.

В подпункте 1.4.2.1 Положения указано, что регламентация закупочной деятельности: строится на разумном использовании специальных приемов для

целенаправленного усиления действия рыночных законов в каждом случае закупки.

Пунктом 6.3.7 Положения регламентировано, что требования устанавливаются извещением и (или) 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 к Участникам.

Материалами дела установлено, что документация о закупке не содержит требования о поставке продукции определенного производителя, в связи с чем утверждение заявителя о неправомерности предъявленного заказчиком требования к типу изоляции выключателей элегазовых не может быть признано обоснованным.

Также не может быть принята ссылка заявителя на часть 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции, поскольку в документации отсутствует какое-либо сравнение хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент».

При этом на заседании Комиссии не установлено, что Заказчик нарушил своими действиями указанные выше положения Закона №223-ФЗ.

Комиссия отмечает, что при проведении Закупки Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели ее проведения (удовлетворение нужд Заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям. Само по себе желание участвующего в Закупке хозяйствующего субъекта поставить имеющийся у него товар, который такой участник считает наиболее приемлемым для Заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона о закупках, поскольку условия документации о закупке, которые, безусловно, должны соответствовать действующему законодательству и не ограничивать в правах

участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

Комиссия отмечает, что требование о поставке выключателей элегазовых с полимерной изоляцией вызвано объективными потребностями Заказчика.

При этом Заявителем не доказано, что указанное требование каким-либо образом ограничивает участников в возможности предложить товар с указанными характеристиками, а требования технического задания, указанные Заявителем в жалобе, каким-либо образом необоснованно ограничивают Заявителя в возможности принять участие в Закупке. Кроме того, последним не представлено доказательств того, что данными действиями Заказчик ставит кого-либо из участников в преимущественное, по сравнению с другими, положение. Таким образом, доводы жалобы, не обоснованы.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Востокэлектрооборудование» на действия заказчика – ПАО Энергетики и электрификации «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) (извещение № 31908096178), необоснованной.

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