

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 017/07/18.1-26/2020

Резолютивная часть решения
объявлена 14.12.2020 года

16.12.2020 года

Решение в полном объеме
изготовлено

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии: «...» – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

«...» – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

При участии в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи:

от организатора торгов – Акционерного общества «Тываэнерго» (далее – АО «Тываэнерго»):

- «...», действующий на основании доверенности от 07.12.2020 года № 00/158/14,

от подателя жалобы – Общества с ограниченной ответственностью «ИНСТАЛЛГРУПП» (далее – ООО «ИНСТАЛЛГРУПП»):

- «...», действующий на основании доверенности от 01.07.2020 года № б/н,

рассмотрев жалобу (вх. № 6205 от 04.12.2020 года) ООО «ИНСТАЛЛГРУПП» (680032, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Автономная, д. 5Б, офис 1, ОГРН: 1132724009538, ИНН: 2724181468, КПП:

272401001, дата регистрации юридического лица: 11.09.2013 год) на действия организатора торгов при проведении запроса котировок в электронной форме № 32009523619 «Поставка арматуры к СИП 6-35 кВ, для нужд АО «Тываэнерго» № 20.1-11/3.2-0030», начальная цена контракта: 390 125,36 рублей, и в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба подана в Тывинское УФАС России в срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Подготовлена в соответствии с требованиями части 6 статьи 18.1 указанного закона, в связи с чем, принята к рассмотрению.

Тывинским УФАС России в адрес организатора торгов, подателя жалобы, оператора электронной торговой площадки были направлены уведомления о содержании жалобы, сообщение о месте и времени ее рассмотрения.

Согласно письменным доводам подателя жалобы, организатор торгов неправомерно отклонил заявку заявителя по основаниям, предусмотренным протоколом рассмотрения заявок на участие в процедуре от 24.11.2020 года. Кроме того, организатором торгов в закупочной документации установлены требования о наличии у участника закупки в составе заявки заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети».

В ходе рассмотрения жалобы представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представитель организатора торгов с доводом жалобы не согласился и пояснил, что закупочной комиссией принято правомерное решение о несоответствии заявки заявителя. Также пояснил, что закупочная документация сформирована в соответствии с требованиями законодательства о закупках и Положения о закупках.

Рассмотрев жалобу и выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

25.09.2020 года организатором торгов – АО «Тываэнерго» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение о

проведении запроса котировок в электронной форме № 32009523619 «Поставка арматуры к СИП 6-35 кВ, для нужд АО «Тываэнерго» № 20.1-11/3.2-0030», начальная цена контракта: 390 125,36 рублей.

Согласно протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре от 24.11.2020 года на момент окончания срока подачи заявок было подано 8 заявок. Заявкам участников закупки под № 4, № 5, № 6, №7, № 8 отказано в допуске к участию в запросе котировок в электронной форме № 32009523619 по следующим основаниям, а именно:

Заявке участника закупки под № 4 – «На основании п.3.4 б) – отсутствуют документы по п. 13 Требований к участнику (ЗАК в ПАО «Россети» на спиральные вязки)».

Заявке участника закупки под № 5 – «На основании п.3.4 б) – отсутствуют документы по п. 5 Требований к участнику (протоколы испытаний на предлагаемую продукцию)».

Заявке участника закупки под № 6 – «На основании п.3.4 б) – отсутствуют документы по п. 5, 13 Требований к участнику, по п. 3, 6 Требований к участнику документы представлены не по установленной форме».

Заявке участника закупки под № 7 – «На основании п.3.4 б) – отсутствуют документы по п. 5, 13 Требований к участнику».

Заявке участника закупки под № 8 – «На основании п.3.4 б) – отсутствуют документы по п. 13 Требований к участнику».

Согласно протоколу проведения запроса котировок в электронной форме № 32009523619 от 25.11.2020 года наименьшее ценовое предложение поступило от участника закупки под № 2 в размере 178 158,00 рублей, от участника закупки под № 3 ценовое предложение поступило в размере 152 075,00 рублей, от участника закупки под № 1 ценовое предложение поступило в размере 176 866,47 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 07.12.2020 года, закупочная комиссия, рассмотрев заявки участников закупки на соответствие требованиям, установленным документацией, приняла решение о соответствии заявок участников под № 1, № 2, № 3.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках)

указанный Закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг: государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно части 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 статьи 2 Закона о закупках 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.

В силу части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" к сферам деятельности субъектов естественных монополий относятся в том числе услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии с Выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц видом экономической деятельности по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности АО «Тываэнерго» является деятельность по передаче электроэнергии и технологическое присоединение к распределительным электросетям.

С учетом изложенного АО «Тываэнерго» является субъектом естественной монополии, на которого распространяются требования Закона о закупках.

Организатором торгов – АО «Тываэнерго» в ЕИС 07.07.2020 года размещен ЕДИНЫЙ СТАНДАРТ ЗАКУПОК ПАО «РОССЕТИ» (ПОЛОЖЕНИЕ О ЗАКУПКЕ), утвержденный решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334, в редакции протокола от 28.05.2020 № 417).

Согласно подпункту 1.1.1 пункта 1.1 Положения Стандарт является внутренним документом ПАО «Россети», разработан в соответствии с требованиями Закона о закупках, а также в развитие закупочной политики ПАО «Россети», утвержденной Советом директоров ПАО «Россети».

Стандарт регламентирует процедуры закупок товаров, работ, услуг, в том числе для целей коммерческого использования, независимо от их стоимости в ПАО «Россети» и в обществах, присоединившихся к Стандарту в порядке, установленном законодательством. ПАО «Россети», дочерние общества ПАО «Россети», иные юридические лица, присоединившиеся к Стандарту в порядке, установленном действующим законодательством, также именуется по тексту Стандарта как «Заказчики» в совокупности или «Заказчик», как равно любое из юридических лиц, включая свои филиалы и представительства.

Подпунктом 1.1.2 пункта 1.1 Положения предусмотрено, что Стандарт является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, предусмотренными Стандартом, устанавливает порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, АО «Тываэнерго» является субъектом естественной монополии и при осуществлении закупок руководствуется нормами Закона о закупках и Положением о закупке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 3.2 Закона о закупках, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 Закона о закупках (часть 1 статьи 3.2 Закона о закупках).

Согласно части 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках определено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к участникам такой закупки.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим

Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Частью 19 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что заявка на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения. Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме состоит из одной части и ценового предложения.

В разделе 2. закупочной документации установлены требования к участникам закупки, требования к сведениям и документам, представляемым в составе заявки участника закупки.

Согласно строке № 13 таблицы подпункта 2.2.1. пункта 2.2. закупочной документации предусмотрено, что участник закупки должен включить в состав единственной части заявки в том числе заключение аттестационной комиссии ПАО «Россети» (в том числе полнотекстовая версия), при наличии подтверждающей информации на сайте: <http://www.rosseti.ru/investment/science/attestation/>.

В соответствии с пунктом 3.4. документации запроса котировок в электронной форме № 32009523619 закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

а) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным в извещении о закупке;

б) заявка участника не соответствует требованиям, установленным в извещении о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено в извещении о закупке);

в) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным в извещении о закупке.

Проанализировав заявку участника закупки под № 4 (ООО «ИНСТАЛЛГРУПП»), Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что заявка ООО «ИНСТАЛЛГРУПП» правомерно отклонена закупочной комиссией ввиду отсутствия заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на спиральные вязки. Так как данное требование предусмотрено документацией запроса котировок в электронной форме № 32009523619 является основанием для отклонения заявки участника.

В свою очередь, аттестация оборудования, материалов и систем проводится в соответствии с Положением ПАО «Россети» «О единой технической политике в электросетевом комплексе», утвержденное Советом директоров ПАО «Россети» (протокол от 08.11.2019 № 378) (далее - Положение).

Согласно пункту 4.2.1. Положения система проверки качества (далее - Аттестация) в ПАО «Россети» является внутренней системой проверки качества, направленной на обеспечение потребностей Общества в современном, надежном, безопасном и эффективном оборудовании, материалах и системах для обеспечения эксплуатационной, ремонтной и инвестиционной деятельности Общества, обеспечения надежной и безаварийной работы ЕЭС России.

В соответствии с пунктом 4.2.2. Положения проведение проверки качества оборудования, материалов и систем направлено на достижение следующих целей:

- обеспечения надежности и безопасности эксплуатации оборудования, материалов и систем за счет предотвращения поставок на объекты Общества и ДЗО оборудования, материалов и систем, не соответствующих по своим характеристикам, установленным техническим требованиям, требованиям безопасности, целям и условиям применения;
- исключение возможности поставок на объекты Общества и ДЗО оборудования, материалов и систем, не соответствующих требованиям НПА, действующим НТД, ЛНА и требований Общества;
- обеспечение выполнения требований технической политики Общества.

Пунктом 4.2.3. Положения установлено, что проверка качества оборудования, материалов и систем, поставляемых на электросетевые объекты, проводится в соответствии с внутренними документами Общества (ЛНА Общества). В ходе процедуры проверки качества проводится проверка соответствия оборудования, материалов и систем требованиям стандартов ПАО «Россети», разрабатываемым для обеспечения качества продукции, выполнения работ и оказания услуг в рамках статьи 3 и статья 21 Федерального закона от 29 июня 2015 г. № 162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации».

Результатом аттестации является заключение аттестационной комиссии, утвержденное в установленном порядке, действие которого распространяется на оборудование, материалы и системы, поставляемые и эксплуатируемые на объектах Общества и ДЗО. Результаты положительной проверки качества оформляются в виде «Перечня рекомендованного к применению оборудования, материалов и систем на объектах Общества и ДЗО» с размещением на сайте Общества (пункт 4.2.4. Положения).

Пунктом 4.2.5. Положения предусмотрено, что в случае принятия решения о приобретении оборудования, материалов и систем, не включенных в перечень допущенных к применению на объектах группы компаний ПАО «Россети», осуществляется процедура проверки качества в установленном порядке. Обязанность прохождения проверки качества и получение документа, подтверждающего возможность применения проверенного оборудования, материалов и систем на объектах заказчика и определяющий область его применения, возлагается на поставщика/подрядчика. Информационной базой для проведения проверки качества предложенной к поставке продукции является пакет технической документации (протоколов испытаний, сертификатов и другие) на эту продукцию, предоставляемый поставщиком/подрядчиком с учетом требований отраслевой нормативно-технической документации, стандартов и нормативно-технической документации Общества.

Вместе с тем, требование о предоставлении участниками закупки в составе заявки заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» в Положении о закупке отсутствуют, что также было подтверждено представителем организатора торгов (заказчика).

Кроме того, процедуры аттестации и подтверждения соответствия продукции в Российской Федерации регулируются исключительно Законом о техническом регулировании, Федеральным законом от 26.06.2008 N 102-ФЗ "Об обеспечении единства измерений" (далее - Закон об обеспечении единства измерений).

Так, согласно статье 9 Закона об обеспечении единства измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений к применению допускаются средства измерений утвержденного типа, прошедшие поверку в соответствии с положениями указанного федерального закона.

Статьей 18 Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О

техническом регулировании" (далее – Закон о техническом регулировании) установлены следующие цели подтверждения соответствия:

- удостоверения соответствия продукции, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, работ, услуг или иных объектов техническим регламентам, документам по стандартизации, условиям договоров;
- содействия приобретателям, в том числе потребителям, в компетентном выборе продукции, работ, услуг;
- повышения конкурентоспособности продукции, работ, услуг на российском и международном рынках;
- создания условий для обеспечения свободного перемещения товаров по территории Российской Федерации, а также для осуществления международного экономического, научно-технического сотрудничества и международной торговли.

Статьей 20 Закона о техническом регулировании подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации. Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах:

- принятия декларации о соответствии (далее - декларирование соответствия);
- обязательной сертификации.

Порядок применения форм обязательного подтверждения соответствия устанавливается Законом о техническом регулировании.

Иных способов и требований к подтверждению соответствия продукции законодательством Российской Федерации не установлено.

Как указано выше, процедуры аттестации и подтверждения соответствия продукции в Российской Федерации регулируются исключительно Федеральным законом N 184-ФЗ "О техническом регулировании".

Оценивая установленные организатором торгов (заказчиком)

требования к закупаемым товарам Комиссия Тывинского УФАС России отмечает, что рассматриваемые требования в своей совокупности привели к необоснованному ограничению конкуренции при проведении закупочных процедур.

Так, предусмотренные в закупочной документации требования о прохождении аттестации накладывает на участников закупок дополнительные обязательства, не предусмотренные действующим законодательством о техническом регулировании. Более того, добровольная сертификация в настоящем случае по сути своей становится для участников закупки обязательной.

Частью 1 статьи 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав. По мнению Комиссии, повышенные требования к потенциальным контрагентам должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу N А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Доказательств объективной необходимости установления столь высоких требований к закупаемым товарам, с учетом сроков прохождения аттестации и сроков проведения закупки, Заказчиком не представлено, а антимонопольным органом не установлено.

Таким образом, в действиях организатора торгов – АО «Тываэнерго» установлено нарушение части 1 статьи 1 и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия организатора торгов содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ИНСТАЛЛГРУПП» обоснованной.
2. Установить в действиях организатора торгов – Акционерного общества «Тываэнерго» нарушение части 1 статьи 1, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", в части неправомерного установления в документации запроса котировок в электронной форме № 32009523619 требования к участникам закупки о предоставлении в составе заявки заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети».
3. Выдать организатору торгов - Акционерному обществу «Тываэнерго» и его закупочной комиссии, оператору электронной торговой площадки – АО «Единая электронная торговая площадка» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении запроса котировок в электронной форме № 32009523619.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по факту выявленного нарушения.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.