

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2957/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.02.2022

г.

Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

.....

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ИСС», АО «ОЭК»,

рассмотрев жалобу ООО «ИСС» (далее - Заявитель) на действия АО «ОЭК» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку измерителя распределения температуры волоконно-оптического ПТС-1000 (реестровый № 32211095904) (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 Заказчика 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, в нарушение требований действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, Заказчиком установлены в Закупочной документации характеристики товара соответствуют товару единственного производителя без возможности поставки эквивалента, что приводит к ограничению конкуренции.

Заказчик 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.

Комиссией установлено, что 02.02.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку измерителя распределения температуры волоконно-оптического ПТС-1000 (реестровый № 32211095904) (далее – аукцион, процедура).

Так, согласно пункту 13 Информационной карты требования, установленные заказчиком к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы определено в соответствии с условиями раздела IV «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ ДОКУМЕНТАЦИИ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» и раздела V «ПРОЕКТ ДОГОВОРА».

Пунктом 2.1 Технического задания установлены технические характеристики товара:

№ п/п	Наименование товаров	Ед. изм.	Технические характеристики	
			Требуемый параметр	Требуемое значение
1	2	3	4	
			Наименьший	

Измеритель
распределения
температуры
волоконно-
оптический
ПТС-1000

шт

1	разряд цифрового кода отсчетного устройства в режиме измерений	Не больше 0,01
2	Минимальный шаг измерений	Не больше 0,25 м
3	Минимальное время измерения одного канала	Не больше 30 с
4	Дальность измерения (максимальная длина подключаемого оптического сенсора)	Не менее 4000 м
5	Тип присоединяемого оптического сенсора	Многомодовый 50/125
6	Тип разъёма для подключения оптического сенсора	E2000 / APC
7	Рабочая длина волны излучателя	1064 нм
8	Число измерительных каналов	1
9	Интерфейс связи	Ethernet
10	Напряжение питания постоянным током	От 10 до 30
11	Конструктивное исполнение	Для установки в 19" телекоммуникационный шкаф
12	Управление оптическим переключателем ОП-6 («Седатэк»)	Да
13	Управление посредством установленного ПО сбора и обработки	Да

			информации и взаимодействие с данным ПО	
		14	Средний срок службы	Не менее 20 лет
		15	Наличие сертификата об утверждении типа средств измерений	Да

При этом пунктом 6 Технического задания установлено, что закупаемое оборудование приобретается в связи с необходимостью ремонта элемента находящейся в эксплуатации системы термоконтроля. В связи с коммутационными особенностями оборудования, настройками программного обеспечения в сопряжении с эксплуатируемым оборудованием отсутствует техническая возможность установки оборудования сторонних производителей. Поставка эквивалента не допускается. Конкретная торговая марка товара выбрана в связи с несовместимостью товаров, на которых размещаются другие товарные знаки и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми АО «ОЭК». Данное право использовано на основании подпункта 3 пункта 8.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ОЭК».

По мнению Заявителя измерительный блок «Седатэк» текущего поколения не совместим с товаром «Седатэк», используемым Заказчиком.

Также Заявитель отмечает, что указание на торговую марку существующего оборудования «Седатэк» не влечет за собой невозможность поставки эквивалента так как данное указание на торговую марку не включает в себя каких-либо технических характеристик данного существующего оборудования.

В связи с чем Заявителем в адрес Заказчика был направлен запрос разъяснений положений Закупочной документации с просьбой допустить участников закупки. В ответ Заказчик сообщил, что закупает измерительный блок как запасную часть к оборудованию существующих систем мониторинга температуры производства ООО «Седатэк», используемой АО «ОЭК».

При этом Заявитель не согласен с позицией Заказчика, постольку закупаемое оборудование фактически не является запасной частью, так как представляет 90 % от функционально завершенного устройства

системы, а переключатель, к которому Заказчик закупает измерительный блок представляет собой 10% от функционального завершённого устройства.

Также Заявителем был направлен в адрес Заказчика запрос о внесении изменений в Техническое задание с целью возможности допуска других участников рынка к производимой закупке.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что на подстанциях 110/220 кВ АО «ОЭК» используется более 10 комплектов измерителей распределения температуры ПТС-1000 производства ООО «Седатек». Закупка измерителя распределения температуры волоконно-оптического ПТС-1000 осуществляется с целью поддержания на собственном складе достаточного количества запасных частей, для оперативного ремонта систем термоконтроля.

В случае необходимости, ремонт систем термоконтроля выполняется собственными силами АО «ОЭК» заменой детали (Письмо Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства от 27.02.2018 №7026-АС/08, Минфина от 17.10.2017 №03-03-РЗ/67741), для этих целей необходимо поддержание на собственном складе достаточного количества запасных частей.

Между тем, сведения об интеллектуальной системе контроля температуры высоковольтных кабельных линий серии ПТС-1000 и особенностях ее работы размещены на официальном сайте производителя - ООО «Седатэк», согласно которому в системе ПТС-1000 используется распределенный датчик температуры (чувствительный элемент), которым является оптическое волокно, расположенное непосредственно в кабеле или закреплённое на его поверхности. Принцип работы системы основан на математической обработке измеряемого спектрального состава обратного Рамановского рассеяния лазерных импульсов в многомодовом оптическом волокне. Результатом каждого измерения является температурный профиль, представляющий собой распределение температуры по всей длине оптического волокна.

Таким образом, закупка оптического переключателя ОП-6 осуществляется с целью приобретения запасных частей к оборудованию существующих систем мониторинга температуры производства ООО «Седатэк», используемых Заказчиком.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Таким образом, подпунктом «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках Заказчику предоставлена возможность закупать товар конкретного производителя в случаях необходимости обеспечения совместимости уже используемым оборудованием.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не

установлено.

В свою очередь Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки. При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, что установленные

Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения прав Заявителя оспариваемым требованием, Заявителем Комиссии не представлено.

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).

В части довода Заявителя о направлении запроса разъяснений с просьбой внести изменения в Закупочную документацию Комиссия отмечает, что Закон о закупках не содержит обязанности Заказчика вносить изменение в техническое задание и закупочную документацию по требованию Заявителя.

При этом Заявителем не представлено нормативных обоснований в части обязанности Заказчика вносить изменения в Документацию по запросу потенциальных участников закупки.

Таким образом, данный довод Заявителя не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

Комиссия отмечает, что ссылки Заявителя на закупочные процедуры №№

32111007807, 32211043692, 32211095904 не принимаются Комиссией, постольку в данном случае рассматривается жалоба на конкретную закупку.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИСС» (ИНН: 7707754710; ОГРН: 1117746592754) на действия АО «ОЭК» (ИНН: 7720522853; ОГРН: 1057746394155) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.02.2022 № НП/9963/22.

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