

*Заказное с уведомлением*

Заявителю:

ООО «ТехЭнергохолдинг»

141201, Московская обл., г. Пушкино,

Ярославское шоссе, д 2В, пом 21

E-mail: tehenergoholding@mail.ru

Ответчику:

АО «ОРЁЛОБЛЭНЕРГО»

302030, Орловская обл., г. Орёл,

пл. Поликарпова, дом 8

E-mail: omts@oreloblenergo.ru

## **РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 057/01/17-532/2019**

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 08.10.2019.

В полном объеме решение изготовлено 16.10.2019.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее - Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела № 057/01/17-532/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 057/01/17-532/2019, возбужденное по признакам нарушения АО «Орёлоблэнерго» (юридический адрес: 302030 Орловская область, г. Орел, ул. Площадь Поликарпова, д. 8; далее – Ответчик) статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в отсутствие на заседании представителя Ответчика (письмо № 01-2705/2088 от 08.10.2019 о рассмотрении дела в отсутствие представителя АО «Орёлоблэнерго»); в отсутствие представителей Заявителя (ООО «ТехЭнергохолдинг»),

### **УСТАНОВИЛА:**

01.03.2019 в Орловское УФАС России поступила жалоба ООО «ТехЭнергохолдинг» (далее - Заявитель) на действия АО «ОРЁЛОБЛЭНЕРГО» (далее - Организатор торгов, Заказчик) при проведении запроса предложений на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орелоблэнерго» (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 31907509966, далее – Запрос предложений) (далее - Жалоба). По мнению Заявителя, Организатор торгов при проведении Запроса предложений допустил нарушения пункта 2 части 1 статьи Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), а также статьи 17 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Так, в Жалобе указывалось, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений предложение Заявителя было отклонено с формулировкой «несоответствие заявки участника закупки требованиям документации закупки (не представлен Сертификат на продукцию, указанную в таблице № 1 и пункте 1.2 закупочной документации).

Заявитель посчитал, что при подготовке к проведению Запроса предложений в документацию о проведении закупки способом открытого запроса предложений в электронной форме Организатором торгов были внесены требования, ограничивающие конкуренцию, а именно всем участникам закупки необходимо было представить сертификаты соответствия всей предлагаемой продукции, закупаемой в рамках Запроса предложений.

При этом, положения Закона 223-ФЗ также не содержат норм, дающих Заказчикам возможность (право) требовать от участника закупки сертификатов соответствия продукции, закупаемой в рамках Запроса предложений до срока окончания подачи заявок на ЭТП.

Установление Организатором торгов требований к участникам Запроса предложений по предоставлению сертификатов соответствия к закупаемому товару может свидетельствовать о признаках нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Приказом Орловского УФАС России от 09.07.2019 № 82 было возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела № 057/01/17-532/2019 по признакам нарушения акционерным обществом «ОРЁЛОБЛЭНЕРГО» статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившимся в действиях, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Определением к участию в деле в качестве Заявителя было привлечено ООО «ТехЭнергохолдинг» (ИНН 5038110241; 141201, Московская область, Пушкинский район, г. Пушкино, Ярославское шоссе, д. 2-В); в качестве Ответчика - АО «ОРЁЛОБЛЭНЕРГО» (ИНН 5751028520; 302030, г. Орел, пл. Поликарпова, д. 8).

Определением от 09.07.2019 № 3296/02 дело № 057/01/17-532/2019 было назначено к рассмотрению на 23.07.2019 года (далее – Определение от 09.07.2019). Данным Определением у лиц, привлеченных к рассмотрению дела была запрошена необходимая информация и установлен срок представления информации.

Информация была представлена в установленный в Определении срок.

Определением от 23.07.2019 рассмотрение дела № 057/01/17-532/2019 было отложено в связи с необходимостью получения дополнительной информации, рассмотрение дела было назначено на 20.08.2019.

20.08.2019 на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 057/01/17-532/2019 в отсутствие представителей Заявителя (ООО «ТехЭнергохолдинг») и представителя Ответчика (АО «ОРЁЛОБЛЭНЕРГО»), уведомленных о времени и месте заседания надлежащим образом, рассмотрев представленную информацию и документы,

Комиссия пришла к выводу, что в целях полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела необходимо получить дополнительные доказательства, а именно письменную позицию от иных участников Запроса предложений (извещение № 31907509966), чьи заявки были признаны не соответствующими требованиям закупочной документации. Определением от 20.08.2019 рассмотрение дела № 057/01/17-532/2019 было отложено и назначено к рассмотрению на 10.09.2019.

10.09.2019 Комиссия, заслушав представителя АО «Орёлоблэнерго», изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, установила.

**1.** Открытый запрос предложений № 31907509966 проводился в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, размещённым в единой информационной системе zakupki.gov.ru – 08.02.2019, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) объектом закупки является: поставка кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орёлоблэнерго».

Согласно документации о проведении закупки способом открытого запроса предложений в электронной форме на право заключить договор на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО», предметом запроса предложений является право заключения договора на поставку кабеля АПвБШВ.

Пунктом 1.2 Закупочной документации были установлены требования о представлении сертификатов соответствия всей предлагаемой продукции, закупаемой в рамках Запроса предложений.

Максимальная сумма договора составляет: 1 659 193 (один миллион шестьсот пятьдесят девять тысяч сто девяносто три) рубля 00копеек, включая НДС.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений № 624196/3484 от 20.02.2019 на момент окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений было подано 9 заявок. Из них 5 было признано не соответствующими требованиям, в том числе 3 заявки по причине не соответствия заявки участника закупки требованиям документации закупки, а именно не представления Сертификата на продукцию, указанную в таблице № 1 п. 1.2 закупочной документации.

Победителем закупки, согласно Протокола подведения итогов запроса предложений № 624196/3486 от 20.02.2019 было признано ООО «РЭК» с ценовым предложением 1 475 424,04 рублей (снижение НМЦК составило 11,08 %).

**2.** Согласно части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки: целевое и экономически эффективное расходование денежных средств па приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в

закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Согласно части 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ определено, что 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ и услуг АО «Орёлоблэнерго» было утверждено Протоколом заседания совета директоров АО «Орёлоблэнерго» от 29.11.2019 № 5 (далее – Положение).

Согласно подпунктам «д» и «е» пункта 5.2 Положения при формировании требований к закупаемой Продукции Заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- (д) в описание закупаемой продукции 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;

- (е) в случае использования в описании продукции указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

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

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

\*закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

\*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, в целях исполнения обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пункту 6.1. Положения подтверждение соответствия (сертификация) проводится с целью удостоверения соответствия Продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, утилизации Продукции или иных объектов техническим регламентам, стандартам, условиям договоров и требованиям систем добровольной сертификации и является обязательным к предоставлению при формировании Заявки Участника.

В соответствии с пунктом 6.2. Положения Обязательное подтверждение соответствия требованиям по безопасности осуществляется по правилам и в порядке, установленном федеральным законодательством о техническом регулировании.

Пунктом 6.3. Положения установлено, что добровольное подтверждение показателей качества Продукции, а также компетентности и надежности Потенциальных участников закупки, предлагающих свою Продукцию – производится в системах добровольной сертификации, зарегистрированных в установленном порядке Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии (его правопреемником).

Наличие у Участника закупки сертификатов системы добровольной сертификации может рассматриваться Закупочными комиссиями как один из оценочных критериев (если об этом указано в Закупочной документации), увеличивающих предпочтительность предложений данного Участника закупки с точки зрения надежности (пункт 6.5 Положения).

В соответствии со статьёй 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон № 184-ФЗ):

сертификация - форма осуществляемого органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров;

сертификат соответствия - документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 № 982, в соответствии с Законом № 184-ФЗ были утверждены: единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации и единый перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (далее – Постановление № 982).

Так, согласно пункту 3520 Постановления № 982 кабели силовые для стационарной прокладки на напряжение до 1 кВ обязательной сертификации не подлежат.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при

проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, действия, направленные на создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

**3.** Документация о проведении закупки способом открытого запроса предложений в электронной форме на право заключить договор на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орёлблэнерго» была разработана и утверждена Заказчиком.

Кабель АПвБШВ предназначен для одиночной прокладки в кабельных сооружениях и производственных помещениях.

Закупочной документацией (пункт 1.2) установлено требование о представлении сертификатов соответствия всей предлагаемой продукции, закупаемой в рамках Запроса предложений. При этом, в соответствии с Постановлением № 982 Кабель АПвБШВ не подлежит обязательной сертификации.

В соответствии с протоколом подведения итогов запроса предложений № 624196/3486 от 20.02.2019 три заявки были признаны не соответствующими требованиям по причине не соответствия заявки участника закупки требованиям документации закупки, а именно не представления Сертификата на продукцию, указанную в таблице № 1 п. 1.2 закупочной документации.

Так, в результате установления дополнительных требований, противоречащих действующему законодательству, заявки ряда участников, в том числе заявка Заявителя были признаны не соответствующими требованиям, что негативно отразилось на конкуренции при его проведении.

Кроме того, из-за отсутствия сертификатов на закупаемую продукцию потенциально неограниченный круг лиц предположительно не смог подать заявку для участия в Запросе предложений.

Установленное в закупочной документации требование предоставления сертификатов соответствия на продукцию, не подлежащую обязательной сертификации привело (могло привести) к ограничению конкуренции на товарном рынке поставки кабеля АПвБШВ.

Основываясь на изложенном, Комиссия Орловского УФАС России в действиях АО «Орёлблэнерго» при проведении закупки на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орёлблэнерго» усмотрела признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц, участвующих в деле направлялось заключение об обстоятельствах дела (исх. №4400/02 от 13.09.2019). Дело №057/01/17-532/2019 откладывалось и было назначено к рассмотрению на 08.10.2019.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении

об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

До оглашения резолютивной части решения по делу письмом от 17.09.2019 № 01-2705/1849 Ответчик сообщил, что закупочную документацию готовил <...>. Вопрос о сертифицировании кабельной продукции относится к технической части закупочной документации, и в соответствии с Постановлением № 982 закупаемый Кабель АПвБШВ обязательной сертификации не подлежит.

08.10.2019 в адрес Управления поступило письмо АО «Орёлблэнерго» № 01-2705/2088 о рассмотрении дела в отсутствие представителя Ответчика.

Комиссия, учитывая совокупность имеющихся в деле доказательств, считает, что действия АО «Орёлблэнерго» нарушили часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении закупки на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орёлблэнерго».

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьи 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать факт нарушения АО «Орёлблэнерго» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении закупки на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орёлблэнерго».
2. Выдать АО «Орёлблэнерго» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции на товарном рынке поставки кабеля АПвБШВ.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС России для решения вопроса о возбуждения административного производства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.