

Заказчик -

ПАО «ТГК-2»

e-mail: energy@tgc-2.ru

Заявитель –

ООО «Ресурс»

e-mail: <....>

Электронная торговая площадка –

АО «ЕЭТП»

e-mail: info@roseltorg.ru

(для сведения)

**Решение по результатам рассмотрения жалобы
на нарушение порядка проведения закупки**

№ 076/07/3-687/2020

Резолютивная часть решения оглашена 19 августа 2020 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме 24 августа 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договора, порядка осуществления процедур, включённых в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления <....>, члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <....>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <....>,

с участием в режиме видеоконференцсвязи:

от заказчика ПАО «ТГК-2» – <....> (по доверенности),

в отсутствие представителя ООО «Ресурс», о месте и времени рассмотрения жалобы уведомленного надлежащим образом,

в присутствии на заседании Комиссии в режиме видеоконференцсвязи представителя ООО «ИРРК Фрагмит» <....> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Ресурс» на действия заказчика – ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «Ресурс» (вх. № 8225 от 30.07.2020) на действия (бездействие) заказчика закупки — ПАО «ТГК-2», при проведении конкурса в электронной форме одноэтапный, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку смолы ионообменной (аниониты) для нужд ПАО «ТГК-2» (извещение № 32009291752).

Обжалуемые действия (бездействие) — нарушение заказчиком требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившееся в неправомерном включении в закупочную документацию указания на товарный знак в отношении требуемой к поставке продукции без ссылки на возможность поставки эквивалента, а также отклонение закупочной комиссией заказчика заявки ООО «Ресурс», предложившего к поставке эквивалентный товар.

На заседании Комиссии представитель заказчика предоставил документы, запрошенные уведомлением от 03.08.2020 № 7902/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласился.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

В части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках антимонопольный орган в порядке, предусмотренном статей 18.1 Закона о защите конкуренции, принимает и

рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика в случае осуществления 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.

Таким образом, жалоба ООО «Ресурс» (вх. № 8225 от 30.07.2020) подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее:

03.07.2020 на официальном сайте zakupki.gov.ru ПАО «ТГК-2» размещено извещение № 32009291752 о проведении конкурса в электронной форме одноэтапный, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку смолы ионообменной (аниониты) для нужд ПАО «ТГК-2».

Согласно пункту 2.1 Технического требования на поставку продукции органического синтеза, являющегося составной частью закупочной документации (в действующей редакции, размещенной на официальном сайте zakupki.gov.ru 15.07.2020) (далее — Техническое требование), номенклатура и количество поставляемой продукции определяются в соответствии с Приложением № 1 к Техническому требованию.

Пунктом 2.3 Технического требования установлено следующее: «Рассмотрение эквивалентных аналогов заявленной продукции не допускается в соответствии с подпунктом 3.б. пункта 6.1 ФЗ № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно:

... 3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

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

Данная ионообменная смола утверждена в проекте».

Согласно Спецификации на поставку партий товара, являющейся Приложением № 1 к Техническому требованию (далее — Спецификация), предметом закупки является смола ионообменная (анионит) LEWATIT MONOPLUS M500 OH, а также смола ионообменная (анионит) LEWATIT MONOPLUS MP68.

Заявителем обжалуется установление заказчиком в пункте 2.3 Технического требования запрета на поставку аналогичной продукции.

Как указано ранее, данный запрет предусмотрен заказчиком на основании подпункта «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому в случае использования заказчиком в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической

документацией на указанные машины и оборудование.

ООО «Ресурс» полагает, что в рассматриваемом случае применение положений подпункта «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках неправомерно, поскольку заказчиком не мотивирована техническая необходимость использования продукции марки LEWATIT, проект, предусматривающий использование указанной смолы заказчиком в открытом доступе не размещен. Кроме того, ионообменная смола, по мнению заявителя, не является расходным материалом или запасной частью какого-либо оборудования.

Указание в закупочной документации конкретного товарного знака закупаемой продукции, как полагает заявитель, исключает возможность участия в закупке хозяйствующих субъектов, предлагающих к поставке аналогичную продукцию органического синтеза иных производителей, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей совершение заказчиком при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Расходными материалами являются материалы, используемые в процессе эксплуатации, технического обслуживания или монтажа основных средств, а также иные материалы, требующие регулярной замены.

Как следует из пояснений представителя заказчика, закупаемая продукция органического синтеза предназначена для использования в процессе эксплуатации

Н-катионитного противоточного фильтра и подлежит замене по мере утраты фильтрующей способности.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу о возможности отнесения предусмотренных Спецификацией смол ионообменных к расходным материалам Н-катионитного противоточного фильтра.

Согласно письменным пояснениям ПАО «ТГК-2» (исх. № 0001/1381-2020 от 12.08.2020) рассматриваемая закупка проводится для обеспечения реконструкции Новгородской ТЭЦ, расположенной на территории ПАО «Акрон» и функционирующей исключительно для обслуживания деятельности данного общества. Указанная реконструкция осуществляется на основании разработанной ООО «АльфаПро» Проектной документации на выполнение комплекса проектно-изыскательских работ по реконструкции схемы выдачи тепловой мощности на ПАО «Акрон» (Свидетельство № СРО-П-011-16072009 от 24.04.2018) (далее — Проектная документация). Позициями 60, 61 листа 4 Проектной документации необходимыми фильтрующими материалами для реконструируемого фильтра предусмотрены высокоосновной анионит LEWATIT MONOPLUS M500 OH и слабоосновной анионит LEWATIT MONOPLUS MP68.

В соответствии с представленной заказчиком справкой и.о. технического директора НТЭЦ ПАО «ТГК-2» С.В. Ковалева по результатам проведенной на основании Проектной документации реконструкции существующие прямооточные фильтры будут преобразованы в новые противоточные фильтры.

Согласно пункту 2 раздела «Общие указания» Проектной документации данным проектом предусматривается выполнение в числе прочего следующих работ: «Перевод двух законсервированных Н-катионитных фильтров 1-степени обессоливания (№ 8 и № 3) на противоточную схему работы и включение фильтра № 8 в группу анионитных противоточных фильтров, а фильтра № 3 в группу Н-катионитных противоточных фильтров. Предусматривается полная замена обвязки данных фильтров (трубопроводов, запорной и регулирующей арматуры, приборов КИП и А)».

В материалы дела заказчиком представлено письмо ООО «АльфаПро» (исх. № 323 от 03.07.2020), адресованное ПАО «ТГК-2» Новгородской ТЭЦ и содержащее обоснование указания в Проектной документации конкретного товарного знака фильтрующей смолы в связи с наличием положительной практики применения данной смолы на аналогичных объектах. Согласно указанному письму ООО «АльфаПро» в случае отклонения от позиций разработанной обществом Проектной документации ООО «АльфаПро» не может гарантировать качество получаемой воды и работоспособность установки.

На основании изложенного Комиссия полагает возможным согласиться с позицией заказчика, указывающего на то, что в результате проведения на основании Проектной документации реконструкции схемы выдачи тепловой мощности, в частности ионообменных фильтров, реконструированные фильтры будут значительно отличаться от существующих ранее законсервированных Н-катионитных фильтров 1-степени обессоливания (№ 8 и № 3), то есть станут по своей сути новым оборудованием, в связи с чем Проектная документация на выполнение комплекса проектно-изыскательских работ по реконструкции схемы выдачи тепловой мощности на ПАО «Акрон» является также технической документацией на конкретное оборудование - создаваемые в процессе такой реконструкции ионообменные фильтры.

Таким образом, в пункте 2.3 Технического требования ПАО «ТГК-2» правомерно применены положения подпункта «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, обязанность заказчика размещать в открытом доступе документации, предусматривающей невозможность использования в процессе эксплуатации оборудования расходных материалов с иными товарными знаками, Законом о закупках не предусмотрена.

Следовательно, довод заявителя о наличии в действиях ПАО «ТГК-2» признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции не находит своего подтверждения. Кроме того, предметом рассматриваемой закупки является поставка, а не изготовление продукции органического синтеза, что позволяет заинтересованным хозяйствующим субъектам закупить продукцию требуемого заказчиком товарного знака и поставить ее в рамках рассматриваемой конкурентной процедуры. Данных, свидетельствующих о невозможности приобретения у завода-изготовителя ионообменных смол LEWATIT хозяйствующими субъектами, не являющимися производителем данных смол, заявителем не представлено.

17.07.2020 ООО «Ресурс» подало заявку с идентификационным номером 435588 на участие в вышеназванной закупке, предложив к поставке смолу ионообменную

(анионит) Purolite SGC 550 OH и смолу ионообменную (анионит) Puropack PPA 100Plus.

В соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке № 000316-0001/P-2020/2 от 22.07.2020 заявка ООО «Ресурс» отклонена заказчиком поскольку данным участником предложены эквивалентные аналоги продукции, заявленной заказчиком в Приложении № 1 к Техническому требованию, что противоречит требованиям пункта 2.1, 2.3 Технического требования.

Заявитель полагает, что заявка ООО «Ресурс» неправомерно отклонена закупочной комиссией ПАО «ТГК-2», поскольку предложенная им продукция по своим физико-химическим свойствам аналогична поименованной заказчиком в Спецификации.

Подпунктами «в», «е» пункта 12.7.4 Положения о закупочной деятельности ПАО «ТГК-2», утвержденного решением Совета директоров ПАО «ТГК-2» от 24.09.2019 (далее — Положение о закупках), закупочная комиссия в рамках отборочной стадии осуществляет проверку предлагаемой продукции на соответствие требованиям закупочной документации, а также отклонение заявок участников закупки, которые, по мнению членов закупочной комиссии, не соответствуют требованиям, установленным закупочной документацией, в частности, в случае несоответствия предлагаемой продукции требованиям, установленным закупочной документацией.

Аналогичное основание отклонения заявок на участие в закупке поименовано в подпункте «б» пункта 4.7.5 закупочной документации.

Поскольку пунктом 2.3 Технического требования заказчиком не предусмотрена возможность поставки товара, отличного от поименованного в Спецификации, соответственно, закупочная комиссия ПАО «ТГК-2», действовавшая в соответствии с нормами закупочной документации и Положения о закупках, правомерно отклонила заявку ООО «Ресурс», предложившего к поставке смолы ионообменные с указанием на иные товарные знаки.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ресурс» (вх. № 8225 от 30.07.2020) на действия (бездействие) заказчика закупки — ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151), при проведении конкурса в электронной форме одноэтапный, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку смолы ионообменной (аниониты) необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные уведомлением от 03.08.2020 № 7902/06-07.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>