

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

– временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

– главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

– ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

в присутствии посредством сервиса web-видеоконференцсвязи:

представителя ответчика

представителя заявителя

рассмотрев жалобу от 27.05.2021 г. (вх. №4686) ЗАО «БЭК» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей для ИБП (извещение №32110122489 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 27.03.2021г. поступила жалоба (вх. №4686) ЗАО «БЭК» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей для ИБП (извещение №32110122489 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

*«Согласно протоколу заседания закупочного органа АК «АЛРОСА» (ПАО) №7210-1000074387-4 от 26 апреля 2021 года, в котором заявка Закрытого акционерного общества «Балтийская энергетическая Компания» была отклонена по причине несоответствия продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации: на основании п.3.12.7 пп.4 Документации о закупке не соответствует спецификации.*

*Учитывая, что в спецификации не содержалась критериев эквивалентности, помимо емкости и напряжения аккумуляторных батарей, ЗАО «БЭК» подобрало под эти характеристики полноценные аналоги.*

*26 апреля 2021 г. ЗАО «БЭК» был направлен запрос по результатам рассмотрения единых (общих) заявок, в котором было изложено вышесказанное.*

*30 апреля 2021 года был получен ответ от заказчика, в котором уточнялись несоответствия технических характеристик.*

*Указанные характеристики, за несоответствие которым была отклонена заявка ЗАО «БЭК», отсутствовали в техническом задании.*

*ЗАО «БЭК» считает, что Заказчик нарушил установленный Федеральным законом от 18.07.2011 №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» порядок рассмотрения заявок участников, не допустив предложение ЗАО «БЭК» к дальнейшему участию в запросе цен, при том что оно полностью соответствовало требованиям, установленным закупочной документацией.»*

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлено, что 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.

Таким образом, жалоба ЗАО «БЭК» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

АК «АЛРОСА» (ПАО) предоставила письменное возражение на жалобу (вх. №4949 от 04.06.2021 г.) в котором просят признать жалобу необоснованной.

Представитель Заявителя на заседании комиссии поддержал в полном объеме доводы, изложенные в жалобе.

25.03.2021 года в единой информационной системе (ЕИС) на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещено извещение №32110122489 о проведении конкурентной закупки в электронной форме.

Способ проведения закупки: запрос цен в электронной форме

Начальная (максимальная) цена договора: 6 124 450,04 руб.

Предмет закупки: поставка аккумуляторных батарей для ИБП.

Как указано в протоколе заседания закупочного органа АК «АЛРОСА» (ПАО) №7210-1000074387-4 от 26.04.2021г заявка ЗАО «БЭК» отклонена в связи с тем, что на основании п.п.4 п.3.12.7, Документации о закупке не соответствует спецификации.

Закупочную деятельность Заказчика регламентирует Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) (далее – Положение о закупках) и документация о закупке по публикуемому (открытому) запросу цен в электронной форме на право заключения договора на предмет «Поставки аккумуляторных батарей для ИБП» (далее – закупочная документация).

В п.3.12.6 закупочной документации указано, что по результатам рассмотрения заявок в отношении заявки каждого участника принимается решение о допуске (заявка признана соответствующей установленным требованиям и допускается к дальнейшим процедурам) или об отказе в допуске к участию в закупке (заявка признана не соответствующей установленным требованиям и отклоняется).

Согласно, п.п.4 п.3.12.7 закупочной документации, на основании которой отклонили заявку ЗАО «БЭК», отказ в допуске к участию в закупке возможен если предлагаемая продукция не соответствует требованиям раздела 9 – техническому заданию (требований к продукции/работам/услугам).

Спецификация (или техническое задание) представлена отдельным файлом как п.9.2 закупочной документации:

### **Спецификация**

#### **на поставку аккумуляторных батарей для ИБП**

#### **УС СТ "Алмазавтоматика" АК "АЛРОСА" (ПАО)**

№ п/п	№ SAP	Наименование	Ед.изм.	Кол-во	Страна происхождения товара
1	929068	АКБ CSB HR-1221W-F2 12В 5,25Ач	шт.	2 944	
2	1046567	АКБ Delta HRL 12-100 12В 100Ач L	шт.	36	
3	1046568	АКБ Delta FT 12-100 М 12В 100Ач L	шт.	52	
Итого:				3 032	

На заседании Комиссии Якутского УФАС России представитель заказчика пояснил, что спецификация содержит только наименование товаров АКБ CSB HR-1221W-F2 12В 5,25Ач, АКБ Delta HRL 12-100 12В 100Ач L, АКБ Delta FT 12-100 М 12В 100Ач L. Данный способ описания предмета закупки понятен производителям и поставщикам указанной группы товаров, и такой способ обеспечивает более точное и четкое описание предмета закупки.

Также заказчик в своем возражении указал, что информация и сведения, раскрывающие технические и эксплуатационные характеристики аккумуляторных

батарей находятся в свободном доступе на сайте как производителя указанных аккумуляторов, так и на иных сайтах продавцов-магазинов, осуществляющих их свободную онлайн-продажу.

Пункт 19.2 Положения о закупках, как и часть 6.1. ст.3 Закона о закупках предусматривает, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик руководствуется следующими правилами:

- **в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;**
- 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;
- **в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев, установленных пп. 1-5 п.19.3 Положения. При этом должны быть установлены: критерии определения соответствия эквивалента и правила описания участником в составе своей заявки предлагаемых параметров продукции с указанием на эквивалентность.**

Пунктом 1.2.34 Документации о закупке предусмотрена возможность поставки эквивалентной продукции. Критериями соответствия эквивалента предусмотрено, что поставляемые замены (аналоги) должны быть совместимы между собой, по существу равноценны (эквивалентны), или должны превосходить по качеству товар, указанный в техническом задании (спецификации). Правила описания участником эквивалента: участник в составе своей заявки предлагаемых параметров продукции указывает аналогичность в техническом предложении.

Заявитель в своей жалобе подчеркивает, что так как в спецификации не содержалось критериев эквивалентности, помимо емкости и напряжения аккумуляторных батарей, ЗАО «БЭК» подобрало под эти характеристики полноценные аналоги.

29 апреля 2021 года ЗАО «БЭК» направило в адрес заказчика запрос о разъяснении причин отклонения заявки.

30 апреля от АК «АЛРОСА» (ПАО) поступил ответ в котором уточнялось по каким именно критериям технические параметры аккумуляторных батарей заявителя не соответствуют заявленным требованиям заказчика:

Заявленные	Предложение ЗАО	
характеристики	«Балтийская	
	Энергетическая	Соответствие

Наименование, марка, модель АКБ	закупщика CSB HR-1221W-F2 12В 5 Ач	Компания» СГАН 12-5		
Тип клемм	FASTON (зажим F2) 6,35 мм	FASTON (зажим) 4,75 мм	Не соответствует	
Температурные характеристики заряда	от -10 °С до 60 °С	от -10 °С до 40 °С	Не соответствует	
	Заявленные характеристики закупщика	Предложение ЗАО «Балтийская Энергетическая Компания»	Примечания	
Наименование, марка, модель АКБ	АКБ Delta HRL 12-100 12В 100 Ач L	СГАН 12-100 С		
Температурные характеристики заряда	от -10 °С до 60 °С	от -10 °С до 40 °С	Не соответствует	
	Заявленные характеристики закупщика	Предложение ЗАО «Балтийская Энергетическая Компания»	Примечания	
Наименование, марка, модель АКБ	АКБ Delta FT 12-100 12В 100 Ач L	СГАН (Ф) 12-100 С		
Тип клемм	Под болт М6	под болт М8	Не соответствует	
Температурные характеристики заряда	от -10 °С до 60 °С	от -10 °С до 40 °С	Не соответствует	
Размер	508*110*223 (238 высота с клеммой)	395*110*300	Не соответствует	

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из ответа АК «АЛРОСА» на письмо ЗАО «БЭК» о разъяснении причин отклонения следует, что заказчик отклонил заявку заявителя по причине несоответствия тип клемм, температурных характеристик и размера аккумуляторных батарей заявленным характеристикам закупщика.

Между тем, заказчик не указал данные технические характеристики в документации о закупке. Краткая техническая характеристика товара приведена только в графе «наименование»: напряжение и емкость аккумуляторных батарей.

Следовательно, ЗАО «БЭК» и другие участники закупки не могли знать каким именно техническим характеристикам, кроме емкости и напряжения, должен соответствовать товар. Заявитель предложил товар исключительно исходя из краткого описания указанного в спецификации заказчика.

Таким образом, ввиду неправомерного отклонения заявки заявителя от участия в закупке заказчиком нарушен пункт 2 части 1 и часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о *необходимости выдачи предписания*, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ЗАО «Балтийская энергетическая компания» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей для ИБП (извещение №32110122489 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) – **обоснованной**.
2. Признать АК «АЛРОСА» (ПАО) нарушившей пункт 2 части 1 и часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела.

*Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.*