

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2132/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.12.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

от АО «Интер РАО-Электрогенерация» (по доверенности от 15.11.2018 № 140) и ООО «Интер РАО - Центр управления закупками» (по доверенности от 11.07.2018 № ДО/2018/44) - <...>,

от ООО «Ростовская индустриальная компания» - <...> (по доверенности от 28.11.2018 № 33),

рассмотрев жалобу ООО «Ростовская индустриальная компания» (далее также - Заявитель) на действия ООО «Интер РАО - Центр управления закупками» (далее также - Организатор) и АО «Интер РАО-Электрогенерация» (далее также - Заказчик) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для замены воздушного выключателя 20 кВ трансформатора блока № 8 для нужд Костромской ГРЭС (ЭБ № 8) филиала АО «Интер РАО - Электрогенерация» в 2019 году (реестровый № 31807101927) (далее - Закупка) в соответствии со ст. 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 и Организатора при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов при проведении Закупки выразилось в необоснованном ограничении конкуренции из-за невозможности поставить аналог указанного в документации по Закупке оборудования.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Представитель Заказчика и Организатора с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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 ч. 3 ст. 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 2 ст. 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 закупок) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу обоснованной на следующих основаниях.

Представитель Заказчика и Организатора указывает на то обстоятельство, что согласно разработанной проектной документации № 43-07-2018-052-ЭП, проектным центром к замене оборудования были рекомендованы воздушные выключатели 20кВ трансформаторных блоков производства ABB, что указано в электротехническом решении основных рабочих чертежей рабочей документации.

Учитывая изложенное, Заказчиком в Документации установлено требование по поставке оборудования производителя ABB, без возможности поставки аналогов.

При этом в данном случае необходимо учитывать изменения действующего законодательства, внесенные Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505).

В силу ч. 3 ст. 4 Закон № 505 с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 01.10.2018 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действующая после 01.07.2018.

В редакции закона № 505 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках установлены правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки.

Согласно п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков 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; описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков (в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент».

При этом согласно пп. «а» п. 3 ст. 6.1 Закона о закупках указание товарного знака без использования слова «или эквивалент» возможно в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

На заседании Комиссии представитель Заказчика и Организатора указывал, что указанный подпункт дает возможность установить требование о поставке оборудования с товарным знаком АВВ на основании того, что на блоке № 7 уже установлено оборудование этой компании, а использование другого оборудования на блоке 8 повлечет дополнительные расходы по обслуживанию.

При этом Заявитель указывал, что технологической связи с уже используемым оборудованием Заказчика в данном случае нет, и Заказчик необоснованно ограничивает возможность поставки аналогичного оборудования в нарушение п. 2 ст. 6.1 Закона о закупках.

Комиссия 2 раза объявляла перерыв для того, чтобы Организатор представил доказательства технологической связи между блоками № 7 и 8, которые не позволяют использовать оборудование с другим товарным знаком.

При этом представитель Заказчика и Организатора данным правом не воспользовались, представив пояснения, которые не подтверждают невозможность использования оборудования других производителей.

В этой связи Комиссия в действиях Заказчика усматривает признаки нарушения принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках. Кроме того, в нарушение п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках Заказчик необоснованно ограничил возможные к поставке товары лишь одним товарным знаком, чем заведомо исключил возможность участия в Закупке и заключение договора с хозяйствующими субъектами, имевшими намерение принять участие в Закупке, но не соответствующими предъявленным требованиям, что поставило их в неравное положение с иными подрядными организациями, и, как следствие, привело к ограничению конкуренции.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ростовская индустриальная компания» (ИНН:, ОГРН:) на действия АО «Интер РАО-Электрогенерация» (ИНН:7704784450, ОГРН:1117746460358) и ООО «Интер РАО - Центр управления закупками» (ИНН:7703642903, ОГРН:1077759373768) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика и Организатора нарушение п. 2 ч. 1 и п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику и Организатору обязательное для исполнения

предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2132/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.12.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 04.12.2018 по делу № 1-00-2132/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Интер РАО-Электрогенерация» (ИНН:7704784450, ОГРН:1117746460358, далее - Заказчик) и ООО «Интер РАО - Центр управления закупками» (ИНН:7703642903, ОГРН:1077759373768, далее - Организатор) устранить нарушения, допущенные при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для замены воздушного выключателя 20 кВ трансформатора блока № 8 для нужд Костромской ГРЭС (ЭБ № 8) филиала АО «Интер РАО - Электрогенерация» в 2019 году (реестровый № 31807101927) (далее - Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику и Организатору отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику и Организатору вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику и Организатору внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 04.12.2018 по делу № 1-00-2132/77-18.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения каждого действия, указанного в п. 1-4, разместить в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) соответствующую информацию о ходе исполнения предписания.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 15.01.2019.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.01.2019 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.