

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-526/2020

30 ноября 2020 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «26» ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «30» ноября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председателя Комиссии – руководителя управления ,

членов Комиссии:

заместителя руководителя управления . ,

заместителя начальника отдела правового обеспечения и рекламы . ,

в присутствии представителей:

- организатора торгов – публичного акционерного общества «Камчатскэнерго» (далее – ПАО «Камчатскэнерго»):

- заявителя – общества с ограниченной ответственностью «ЭнергоКомплект-Групп» (далее – ООО «ЭнергоКомплект-Групп», Общество):

рассмотрев в дистанционном формате посредством видеоконференц связи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу ООО «ЭнергоКомплект-Групп» на действия организатора торгов – ПАО «Камчатскэнерго» по определению поставщика путем проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по лоту № 11100-РЕМ ПРОД-2021-КамчЭн «Вводы высоковольтные» (извещение № 32009669924),

УСТАНОВИЛА:

ПАО «Камчатскэнерго» проводился запрос предложений в электронной форме на право заключения договора по лоту № 11100-РЕМ ПРОД-2021-КамчЭн «Вводы высоковольтные» (извещение № 32009669924) (далее –

Закупка); начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 8 750 000 рублей. Извещение и документация о Закупке размещены в Единой информационной системе (далее – ЕИС) сфере закупок на сайте www.zakupki.gov 12.11.2020. Срок окончания подачи заявок: 24.11.2020.

Процедура Закупки проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), единым положением о закупке продукции для нужд группы РусГидро (далее – Положение), документацией о закупке на право заключения договора на поставку вводов высоковольтных (далее – Документация), единой методикой проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых группой «Русгидро» (далее – Методика проверки Русгидро).

Согласно протоколу № 111-В от 24.11.2020 процедуры вскрытия поступивших конвертов с заявками на участие в Закупке подано 5 заявок от участников:

.....

20.11.2020 в Камчатское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭнергоКомплект-Групп» на положения Документации, которые нарушают права и законные интересы участников Закупки.

По мнению Заявителя в Документацию 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.

17.11.2020 ООО «ЭнергоКомплект-Групп» через функционал электронной торговой площадки запросило согласование поставки вводов по всем позициям технического задания с RIS-изоляцией: «RIS изоляция – это RIN изоляция (т.е. отличие заключается только в наименовании изоляций, наименование изоляции определяет изготовитель товара) RIN (Resin Impregnated Nonwoven) – пропитанный смолой нетканый синтетический материал. RIS (Resin Impregnated Synthetic) – синтетический нетканый материал, пропитанный специальным эпоксидным компаундом – смолой». На запрос Организатор/Заказчик ответил, что: «Название изоляции определено и указано в ГОСТ Р 55187-2012. Изоляция вводов должна соответствовать требованиям ТТ – RIN-изоляция».

Высоковольтные вводы с изоляцией, которая имеет наименование RIN-изоляция производится только одним изготовителем – завод «Изолятор». Установление в Документации требования, согласно которому можно

предложить изоляцию только с наименованием RIN ведет к ограничению, устранению конкуренции, в том числе необоснованно создает некоторым участникам торгов преимущественные условия участия в Закупке и противоречит основным принципам о равноправии, справедливости, отсутствию дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам Закупки, так как Общество является официальным представителем другого завода-изготовителя и является конкурентом на товарном рынке завода «Изолятор», соответственно не может приобрести вышеуказанный товар завода «Изолятор», но может предложить эквивалентный товар с RIS-изоляцией, которая полностью идентичная RIN-изоляции по качественным и техническим характеристикам, отличие заключается только в наименовании, которое определяет изготовитель товара. Более того, RIS-изоляция соответствует ГОСТ Р 55187-2012, подтверждением является сертификат соответствия ГОСТ Р № 0571382, что является требованием технического задания Документации.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, в письме от 25.11.2020 представил возражения на жалобу, в которых пояснил следующее.

Запрос на разъяснение от Общества поступил 17.11.2020. Согласно направленному запросу Общество запросило согласование поставки вводов по всем позициям Технических требований (приложение № 1 к Документации) с RIS-изоляцией, указав, что «RIS изоляция – это RIN изоляция (т.е. отличие заключается только в наименовании изоляций, наименование изоляции определяет изготовитель товара)».

Согласно Техническим требованиям (приложение № 1 к Документации) предлагаемая продукция должна соответствовать требованиям ГОСТ Р 55187-2012, действующим национальным стандартам РФ, т.е. ввод может быть одним из типов, описанных в разделе 3 ГОСТ Р 55187-2012.

Среди указанных в стандарте типов вводов отсутствует ввод с наименованием как RIS-изоляция.

В связи с чем участнику и было дано разъяснение о том, что название изоляции определено и указано в ГОСТ Р 55187-2012 и должно соответствовать Техническим требованиям (приложение № 1 к Документации).

18.11.2020 Обществом направлен повторный запрос разъяснений с требованием о согласовании другого наименования изоляции вводов. Участнику дан ответ, что предлагаемая участником продукция будет рассматриваться на стадии рассмотрения поданных заявок.

Участником не представлялось к запросам разъяснений никакой технической информации предлагаемых вводов, а также сертификат

соответствия ГОСТ Р 55187-2012, т.е. предполагаемая продукция не была и не могла быть рассмотрена и признана соответствующей или несоответствующей требованиям Заказчика.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Заказчика, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной 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 Законом 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.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 21.05.2014 № ВАС-5634/14, требования статьи 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупочные процедуры (торги).

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом действия (бездействия) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках (или) порядка подготовки и (или) осуществление закупки, содержащегося в подтвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 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 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.

Из жалобы Заявителя следует, что при проведении запроса предложений в электронной форме Организатором торгов нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно осуществление Организатором торгов Закупки с нарушением положений Закона о закупках, в частности нарушения части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках.

В соответствии с частью 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 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.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Исходя из части 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 указанного Федерального закона.

В силу правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 31.07.2017 по делу А40-3315/2016, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. В связи с чем заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, с учетом требований законодательства Российской Федерации и закрепленных в Законе о закупках принципов осуществления закупок. Данное право на разработку и утверждение положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующим правилом: 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 Закона о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с пунктом 8.1.1 Документации технические требования к закупаемой продукции приведены в приложении № 1 к Документации.

Согласно спецификации № 1 пункт 3 Технических требований (приложение № 1 к Документации) установлены требования к качеству и количеству поставляемой продукции:

- ГНТ III-60-126/800 О1 ИВУЕ.686382.303-01 (или эквивалент), технические и присоединительные характеристики согласно п. 4.1 технических требований, соответствие ГОСТ Р 55187-2012;

- ГНТIV-60-126/800 О1 ИВУЕ.686382.303-05 (или эквивалент), технические и присоединительные характеристики согласно п. 4.4 технических требований, соответствие ГОСТ Р 55187-2012.

В пункте 4.1 Технических требований (приложение № 1 к Документации) установлены технические характеристики для ввода конденсаторного типа с изоляцией из нетканого материала, пропитанного компаундом (RIN-изоляция) ГНТ III-60-126/800 О1 ИВУЕ.686382.303-01 (или эквивалент).

В пункте 4.2 Технических требований (приложение № 1 к Документации) установлены технические характеристики для ввода конденсаторного типа для трансформаторов с внутренней RIN-изоляцией ГНТIV-60-126/800 О1 ИВУЕ.686382.303-05 (или эквивалент).

Исходя из пункта 8 Технических требований (приложение № 1 к Документации) по всем наименованиям товаров, указанных в пункте 3, 4 настоящих технических требований возможна поставка эквивалентного товара.

Участник должен принять во внимание, что ссылка на марку (тип) товара, носит описательный, а не обязательный характер. В случае если Участником предлагаются эквиваленты требуемого Заказчику товара или ее составных частей, в составе своего предложения он должен в обязательном порядке предоставить подробное техническое описание предлагаемого к поставке эквивалента с указанием ГОСТ, ТУ.

Эквивалентный товар – это товар, который по техническим и функциональным характеристикам не уступает характеристикам, соответствует габаритным и присоединительным размерам товара, заявленным в документации о закупке, в том числе по гарантийным срокам.

В соответствии с пунктом 4.3.1 Документации участники вправе обратиться к Организатору за разъяснениями указанной Документации.

Исходя из пункта 4.3.6 Документации разъяснения Документации носят справочный характер и не могут изменять предмет закупки и существенные условия проекта Договора (в противном случае необходимо вносить изменения в Документацию о закупке).

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения ввиду следующего.

В соответствии с Документацией ссылка на конкретный тип продукции носит лишь описательный, а не обязательный характер. Участники в составе своей заявки на участие в Закупке могут предоставить эквивалентный товар, не противоречащий требованиям Технических требований (приложение № 1 к Документации). Указанные требования в Документации не противоречат нормам Закона о закупках.

У Организатора торгов отсутствует обязанность согласовывать поставляемый товар в запросе разъяснений Документации, так как запрос разъяснений Документации носит лишь справочный характер.

Также Заявителем не представлено доказательств, что его заявку на участие в Закупке отклонили, в связи с тем, что он представил эквивалентный товар, который совпадал по всем техническим параметрам, установленным в Технических требованиях (приложение № 1 к Документации).

Действуя добросовестно, Организатор/Заказчик вправе предъявить

требования к участникам Закупки, исходя из своих потребностей, целей, значимости и характера заказа, условий безопасности, которым могут не соответствовать все субъекты хозяйственной деятельности, поскольку правомерная конкуренция состоит в соперничестве и в формировании любым лицом лучшего предложения по исполнению заказа. Установленные требования к участникам Закупки не могут расцениваться как ограничение одних и предоставление преимущества другим субъектам.

Требования, установленные в Технических требованиях (приложение № 1 к Документации) в равной мере применены ко всем участникам Закупки, заранее раскрыты участникам Закупки, подаче заявок на участие в закупке не препятствуют, не приводят к исключению из числа участников Закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Заказчика.

Таким образом, ПАО «Камчатскэнерго» включив в Документацию требования со ссылкой на тип товара, по которому возможна поставка эквивалентного товара, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в Закупке, необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам Закупки, нарушение равноправия, справедливости, создание дискриминации.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭнергоКомплект-Групп» необоснованной.

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