РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-655/2019

«07» мая 2019 г.

г. Кемерово, Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

Членов комиссии:

<...> – <...>;

<...> – <...>.

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Теплообмен» и материалы жалобы № 042/07/3-655/2019.

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 2116э от 23.04.2019 г.) ООО «Теплообмен» (далее также – Заявитель) на действия Публичного акционерного общества «Южно-кузбасская ГРЭС» (далее – ПАО «Южно-кузбасская ГРЭС», Заказчик) при осуществлении закупки путем проведения запроса котировок в электронной форме (по электронной площадке) на поставку подогревателей для котельных ОП ПАО «ЮК ГРЭС» в г. Междуреченск (далее также – оборудование), размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Закупка) (Извещение №31907766782).

По мнению заявителя, заказчиком нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), в связи с тем, что Заказчик в описании технических характеристик объекта закупки (подогреватели воды) не указал технические характеристики закупаемых подогревателей, необходимые для подбора подогревателей (не были указаны ни температура, ни расходы как подогреваемой воды, так и греющей среды), что исключает возможность подбора подогревателей и, следовательно, исключает саму возможность участия предприятий-производителей в данной закупке.

22.04.2019 Заказчиком в ЕИС опубликованы разъяснения на поданный запрос.

Однако указанные разъяснения не только не разъяснили, какие технические характеристики должны обеспечитькупаемые Заказчиком подогреватели, но напротив, окончательно создали ситуацию неопределенности, так как содержали невыполнимые без нарушения фундаментальных законов природы технические характеристики, то есть содержали заведомо недостоверные технические характеристики.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 26.04.2019 № 03/4562 рассмотрение жалобы № 042/07/3-655/2019 было назначено на 07.04.2019 на 13 часов 15 минут. Данное уведомление было направлено в адрес Заказчика и Заявителя, на адреса официальной электронной почты.

В письменном отзыве на жалобу Заказчик просил признать жалобу необоснованной, полагает, что доводы Заявителя являются некорректными, так как Заявитель ссылается на нарушение законов природы, причем сам их не описывает, расчет полученных данных не представляет.

Запросов на разъяснение данных несоответствий не поступало. ПАО «ЮК ГРЭС» не является производителем теплообменных аппаратов, поэтому в Техническом задании были указаны характеристики рабочих параметров объектов, на которых необходимо установить данное оборудование. В Документации о закупке (пп. 1.4.1-1.4.4) предусмотрена подача альтернативного предложения, которое рассматривается в том же порядке, что и остальные.

По поступившему 17.04.2019 запросу разъяснений на электронную торговую площадку группы Газпромбанка (далее – ЭТП ГПБ), согласно п. 3.10 Документации о закупке 22.04.2019 Заказчиком был размещен ответ на запрос разъяснений на ЭТП ГПБ в виде произвольной формы опросных листов на поставку продукции, с указанием уточненных характеристик оборудования. Информация была предоставлена в полном объеме на каждый из заданных вопросов. Со стороны ООО «Теплообмен» никаких дополнительных запросов на уточнение или указание на некорректное предоставление данных, а также опросных листов своей организации после 22.04.2019 не поступило, в связи с чем права Заявителя не нарушены.

07.05.2019 на заседание Комиссии представители Заказчика и Заявителя, уведомленные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-655/2019 не явились, ходатайств не направили

Изучив материалы жалобы № 042/07/3-621/2019, Комиссией установлено следующие:

В соответствии с п 1. ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон № 223-ФЗ) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также

хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

ПАО «ЮК ГРЭС» осуществляет регулируемые виды деятельности, таким образом, требования Закона № 223-ФЗ при проведении закупок товаров работ услуг распространяются на ПАО «ЮК ГРЭС».

В силу ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Решением Совета директоров ПАО «ЮК ГРЭС» от 20.12.2018 утверждено Положение о закупках товаров, работ и услуг ПАО «ЮК ГРЭС»

03.04.2019 ПАО «ЮК ГЭС» в ЕИС было размещено извещение о проведении Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка подогревателей для котельных ОП ПАО «ЮК ГРЭС» в г. Междуреченск, а также Извещение о проведение запроса котировок № 19/ОПЮКГРЭС/0047, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения Договора на поставку подогревателей котельной разрез «Сибиргинский», котельной разрез «Томусинский» ОП ПАО «ЮК ГРЭС» в г. Междуреченск (далее – Документация о закупке), а также Техническое задание на поставку подогревателей Обособленного подразделения ПАО «ЮК ГРЭС» (далее – Техническое задание).

На дату рассмотрения жалобы, в связи с приостановкой, протоколы по процедуре не составлялись, договоров по результатам закупки нет.

Согласно ч. 10 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

В соответствии с ч. 20 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ 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.

Данные требования также указаны в п. 9.4 Положения о закупке.

В п. 1.1.8 Документации о закупке указаны технические характеристики закупаемого оборудования Лот № 1: «Закупка подогревателей котельной разреза «Сибиргинский», котельной разреза «Томусинский» (НМЦ 1 945 000,00 руб. без НДС):

1. Водоводяной подогреватель «ОКС-65-1900-1 Тепловая мощность (ГКал/ч): 0,2
 - Сопротивление аппарата по нагреваемой среде (трубная полость): 0,39 кгс/см².
 - Сопротивление аппарата по конденсату (межтрубная полость): 0,24 кгс/см².
 - Максимально допустимая температура греющей среды для данного исполнения теплообменных аппаратов равна 250 °С.
 - Вес аппарата 21 кг. (Либо аналог) ГОСТ 27590-2005
2. Пароводяной подогреватель «ПВТ-250-1900-1» Тепловая мощность (ГКал/ч): 5,28
 - Сопротивление аппарата по нагреваемой среде (трубная полость): 0,39 кгс/см².
 - Сопротивление аппарата по греющей среде (межтрубная полость): 0,01 кгс/см².
 - Максимально допустимая температура греющей среды для данного исполнения теплообменных аппаратов равна 250 °С.
 - Вес аппарата 186 кг. (Либо аналог) ГОСТ 27590-2005
3. Водоводяной подогреватель «ВВТ-125-3000-1 Тепловая мощность (ГКал/ч): 1,04
 - Сопротивление аппарата по нагреваемой среде (трубная полость): 0,16 кгс/см².
 - Сопротивление аппарата по греющей среде (межтрубная полость): 0,36 кгс/см².

- Максимально допустимая температура греющей среды для данного исполнения теплообменных аппаратов равна 130 °С.

- Вес аппарата 67 кг. (Либо аналог) ГОСТ 27590-2005

Также аналогичные технические характеристики приведены Заказчиком в п. 2 Технического задания.

В соответствии с п. 1.4.1 Документации о закупке участник должен подготовить и подать Основную заявку (Оферту) в соответствии с требованиями данной Закупочной документации

- Основная заявка (Оферта) – заявка (Оферта) Участника, включающая в себя стоимость Лота, существенные условия поставки (наименование, количество Продукции, соответствие п.2 Технического задания), а также другие условия в соответствии с требованиями Технического задания и настоящей Закупочной документации.

Согласно п. 1.4.2 Документации о закупке участник взамен основного предложения, предусмотренного п. 1.4.1 Документации, вправе подать аналогичное предложение. В рамках аналогичного предложения участник вправе предложить продукцию иного производителя от основного предложения.

В силу п. 1.4.3 Документации о закупке аналогичное предложение не должно ухудшать функциональные и качественные характеристики продукции, указанные в техническом задании. Аналогичным предложением не являются какие-либо предложения по изменению условий договора поставки, графиков или иных параметров предоставления продукции. Факт наличия в составе Заявки аналогичного предложения должен быть четко отражен в Заявке на участие в Запросе предложений.

На основании п. 1.4.3 Документации о закупке подача аналогичных заявок (Оферт) предусмотрена, Заказчик оставляет за собой право не принимать к рассмотрению предложения с техническими характеристиками, отличными от указанных в техническом задании.

Также из материалов жалобы № 042/07/3-655/2019 следует, что Заказчиком Заявителю были даны следующие разъяснения: ГОСТ27590-2005 не является строгим соответствием, так как допускаются аналоги продукции, в том числе, изготавливаемые по ТР/ТС и ТУ индивидуального производителя (со ссылкой на п.1.4.2 Документации о закупке участник взамен основного предложения, предусмотренного п. 1.4.1 Документации, вправе подать аналогичное предложение. В рамках аналогичного предложения участник вправе предложить продукцию иного производителя от основного предложения.)

В период подачи заявок на участие в Закупке в адрес Заказчика поступили две заявки: ЗАО «Гидролекс» г. Санкт-Петербург и ООО «Инкор Трейд» г. Санкт-Петербург. В обеих заявках предложено оборудование, выпускаемое под маркой FORCEL. Оба участника задекларировали соответствия предлагаемого оборудования п. 1.1.8 Документации о закупке, п. 2 Технического задания. От Заявителя заявка на участие в Закупке не поступала.

Вместе с тем Комиссией установлено, что ГОСТ 27590-2005. Межгосударственный стандарт. Подогреватели кожухотрубные водо-водяные систем теплоснабжения. Общие технические условия, введенный в действие Приказом Ростехрегулирования от 22.02.2007 № 23-ст., содержит общие требования к изготовлению, маркировки, номинальным габаритные и присоединительные размеры подогревателей, блоков-секций, соединительных калачей и переходов и т.п., что должно обеспечить взаимозаменяемость производимого оборудования, вместе с тем не содержит требований к термодинамическим характеристикам производимого оборудования.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей 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 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.

Поскольку Кемеровское УФАС России в силу своих функций и полномочий не обладает специальными экспертными познаниями в указанной области, в связи с чем не может оценить довод Заявителя о невозможности физического реализации (производства) оборудования, являющегося предметом Закупки, с указанными Заказчиком термодинамическими параметрами, с учетом потенциального неограниченного круга производителей и перечня конкретного производимого ими оборудования.

При этом два участника, подавшие заявку на участие в Закупке, указали, что предлагаемое ими оборудование соответствует требованиям Заказчика. Также из пояснений Заказчика следует, что данные характеристики взяты у имеющегося старого оборудования.

Также в рамках предоставленной компетенции Комиссия антимонопольного органа не вправе давать Заказчику рекомендации по установлению тех либо иных технических параметров, равно как и их устранение, поскольку технические требования обусловлены потребностью Заказчика в закупаемом оборудовании.

Вместе с тем в случае совершения Закупочной комиссией Заказчика действий по недопуску участника, в случае несоответствия предлагаемого оборудования техническим требованиям, установленным в Документации о закупке и Техническом задании при одновременном принятии заявок от других участников, представляющих оборудование с аналогичными характеристиками, равно как и иных антиконкурентных действий могут быть предметом обжалования в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия приходит к выводу, что само по себе установление технических требований к закупаемому оборудованию не является ограничением конкуренции,

в данном случае довод Заявителя, что технические требования, указанные п. 1.1.8 Документации о закупке, п. 2 Технического задания, в соответствии с которыми, по мнению Заявителя, невозможно реализация (производства) оборудования, включены для привлечения определенного поставщика, для которого данные требования не будут учитываться Закупочной комиссией, является предположением, поскольку на момент подачи жалобы Закупочной комиссией Заказчика не проводилась процедура допуска участников к Закупке.

Заявитель мог подать заявку на участие в Закупке, предложив аналог оборудования, при этом, в случае отклонения его заявки по конкретным обстоятельствам, имел бы возможность защиты своего права, в том числе путем обращения с соответствующей жалобой в антимонопольный орган.

Руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Теплообмен» № 042/07/3-655/2019 необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <...>

<...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Примечание.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.