

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-1088/2019

04 июня 2019 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Волохина И.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы, председатель Комиссии;

Иванов С.А. – начальник отдела по борьбе с картелями, член Комиссии;

Филатьева И.Е. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Коммутационные, электронные, преобразовательные системы» (далее - ООО «КЭПС») на действия заказчика торгов Акционерного общества «Региональные электрические сети» (далее – АО «РЭС») при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Комплекта для модернизации КСО-285 (извещение № 31907790447 на сайте www.zakupki.gov.ru),

в присутствии представителей:

«...»

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России области поступила жалоба ООО «КЭПС» на действия заказчика торгов АО «РЭС» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Комплекта для модернизации КСО-285 (извещение № 31907790447 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя на участие в Закупке, не указав при этом в протоколе на сам факт такого отклонения и его основания, чем нарушил требования части 1 статьи 2, пунктов а, б части 13 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

19.04.2019 года АО «РЭС» был объявлен запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Комплекта для модернизации КСО-285.

На электронной площадке в сети Интернет www.zakupki.gov.ru была размещена документация о закупке, номер извещения 31907790447.

Закупка проводилась в соответствии с Законом о закупках.

29.04.2019 года Заявителем подана заявка на участие в Закупке.

14.05.2019 года на сайте Единой электронной торговой площадки по адресу в сети «Интернет»: <https://com.roseltorg.ru/> был размещен протокол допуска к участию в переторжке по процедуре 31907790447, Лот 1 от 14.05.2019 года.

Как следовало из пункта 5 протокола от 14.05.2019 года по окончании срока подачи заявок до 12 часов 00 минут (время московское) 30.04.2019 года было подано 2 заявки от участников, с порядковыми номерами: 1, 2.

Согласно пункту 6 протокола от 14.05.2019 года комиссия рассмотрела заявки на участие в процедуре 31907790447, Лот 1, приняла решение допустить к участию в переторжке по процедуре 31907790447, Лот 1 и признать участником переторжки только одного заявителя – Общество с ограниченной ответственностью «ТАВРИДА ЭЛЕКТРИК НОВОСИБИРСК» (ИНН 5405220532).

Об отклонении заявки Заявителя и основаниях такого отклонения протокол от 14.05.2019 года какой-либо информации не содержал.

Заявитель полагает, что действия Заказчика нарушают его права и законные интересы, т.к. фактическое отклонение заявки и недопуск ООО «КЭПС» до участия в переторжке без указания в протоколе от 14.05.2019 года на сам факт такого отклонения и оснований отклонения являются незаконными.

Согласно части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:
 - а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;
 - б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;
- 4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);
- 5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;
- 6) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Таким образом, учитывая, что протокол от 14.05.2019 года не содержит указания на сам факт отклонения заявки ООО «КЭПС», данных о количестве заявок на участие в Закупке, которые отклонены, оснований отклонения заявки ООО «КЭПС» на участие в Закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует заявка, действия Заказчика, безусловно, нарушают Закон о закупках.

17.05.2019 года на сайте Единой электронной торговой площадки по адресу в сети «Интернет»: <https://com.roseltorg.ru/> был размещен протокол подведения итогов запроса котировок в электронной форме № 448 от 17.05.2019 года, из которого следовало, что заявка ООО «КЭПС» отклонена как несоответствующая требованиям Заказчика согласно пункту 7.8. извещения. При этом, каким конкретно требованиям Заказчика, изложенным в извещении и приложениях к нему, не соответствовала заявка Заявителя, в протоколе указано не было.

Причины отклонения заявки ООО «КЭПС», приведенные в протоколе № 448 от 17.05.2019 года (несоответствие требованиям Заказчика согласно пункту 7.8. извещения), размещенном на площадке после подачи Заявителем жалобы на имя генерального директора АО «РЭС», носят абстрактный и неизмеримый характер, т.к. не содержат указания на конкретные требования, которым не соответствует заявка Заявителя. Данные действия Заказчика противоречат принципам закупочной деятельности, установленным пунктами 2.4.2., 2.4.4. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «РЭС», утвержденного Советом директоров АО «РЭС» (протокол № 19 от 15.02.2018 года) (далее – Положение), а именно, принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупочной процедуры и принципу отсутствия ограничений допуска к участию в закупке путём установления не измеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Из приведенной нормы следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

С учетом вышеприведенных обстоятельств в действиях (бездействии) Заказчика усматривается злоупотребление правом, что недопустимо в силу закона.

Действия Заказчика не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленному пунктом 2 части 1 статьи 3

Закона о закупках.

Указанные обстоятельства исключают возможность охарактеризовать действия Заказчика, как добросовестное заблуждение, в виду отсутствия в его действиях признаков такового. Следовательно, данные действия (бездействие) Заказчика совершены умышленно либо по неосторожности в форме легкомыслия или небрежности, что не умаляет вины Заказчика.

Таким образом, действия Заказчика, лишившие в нарушение установленного законом порядка Заявителя возможности принять участие в переторжке, повлекли ограничение количества участников Закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требование части 1 статьи 2 Закона о закупках.

АО «РЭС» в своих возражениях сообщило следующее.

1. АО «РЭС» правомерно отклонило предложение ООО «КЭПС», поскольку продукция, предложенная данным участником, не соответствует требованиям технического задания (ООО «КЭПС» предложено оборудование с иными техническими характеристиками, не отвечающими потребностям АО «РЭС»).

Ввиду данного обстоятельства доводы жалобы о формальном несоблюдении АО «РЭС» части 13 статьи 3.2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не имеют правового значения, поскольку предложение ООО «КЭПС» в любом случае не могло быть допущено до переторжки.

Проведение запроса котировок на право заключения договора на поставку вакуумного выключателя ВВ/TEL, входящего в состав действующих ячеек КСО-285 (камеры сборной односторонней) на распределительном пункте РП-1790, было обусловлено необходимостью установки данного оборудования взамен украденного.

23.10.2018 года персоналом филиала «Новосибирские городские электрические сети» АО «РЭС» был обнаружен факт пропажи указанного оборудования 10 ячейках РП-1790, в связи с чем СУ УМВД по г. Новосибирску было возбуждено уголовное дело, 31.10.2018 года вынесено постановление о признании АО «РЭС» потерпевшим.

Ввиду того, что закупаемое оборудование представляет собой составную часть существующих ячеек РП-1790, оно должно соответствовать по техническим параметрам ранее установленному (в настоящее время - украденному оборудованию), а также быть совместимым с иным действующим оборудованием ячейки.

В противном случае, при установке оборудования с иными техническими характеристиками, АО «РЭС» будет вынуждено провести ряд дополнительных дорогостоящих мероприятий:

- 1) разработать проектную документацию под новое оборудование;
- 2) переделать в РП-1790 цепи питания, управления и релейной защиты;
- 3) демонтировать оставшиеся от украденного оборудования блоки и устройства и

смонтировать новые;

4) расширить номенклатуру оборудования данного объекта, что отрицательно повлияет на надежность и стоимость эксплуатации;

5) привлечь подрядную организацию для реализации вышеуказанных мероприятий.

Согласно правовой позиции Верховного Суда РФ, изложенной в определении от 31.07.2017 года по делу № А40-3315/2016, произвольный контроль антимонопольного органа за проведением корпоративных закупок не соответствует целям и задачам, возложенным на данный орган действующим законодательством. Действия заказчика, безусловно, могут сужать круг потенциальных участников проводимых закупок, но такие действия могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства. Закона о закупках лишь в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

При этом основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате конкурентной процедуры лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям закупки. Включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, само по себе не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в запросе предложений (запросе цен) и квалифицироваться как нарушение статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, учитывая потребность АО «РЭС» в приобретении оборудования, имеющего определенные технические характеристики, руководствуясь абзацами «а», «б» части 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в пункте 2.8 Извещения об осуществлении конкурентной закупки по выбору поставщика Комплектов для модернизации КСО-285 предусмотрено, что представление замен/аналогов не допускается.

Согласно пункту 2.2 Извещения краткое описание предмета закупки изложено в приложении 1 к извещению - опросном листе для заказа вакуумного выключателя ВВ/TEL.

Ранее в ячейках КСО-285 РП-1790 было установлено оборудование ООО «Таврида Электрик» марки ВВ/TEL, технические характеристики которого приведены в паспорте коммутационного модуля серии ISM и в паспорте блока управления серии ВВ/ TEL.

Победитель запроса котировок ООО «Таврида Электрик Новосибирск» предложило к поставке оборудование, технические характеристики которого полностью соответствуют характеристикам ранее утраченного оборудования РП-1790.

Предложенное ООО «КЭПС» оборудование имеет иную марку (серия КЭПС-ВВ (ЕХ-ВВ)), характеризующуюся иными габаритами, которые не позволяют установить

его в ячейку РП-1790:

- 1) высота 232 мм (вместо требуемой 474 мм);
- 2) расположение контактов на высоте 232 мм (вместо требуемой 269 мм);
- 3) ширина 190 мм (вместо требуемой 160 мм).

В соответствии с пунктом 7.8 Извещения к оценке не допускаются участники конкурентной процедуры при предложении товаров, работ, услуг, не соответствующих требованиям, указанным в настоящем извещении и приложениях к нему.

На основании изложенного, предложение ООО «КЭПС» не соответствует вышеуказанным требованиям Извещения, а также опросному листу.

При таких обстоятельствах вне зависимости от доводов жалобы ООО «КЭПС» о формальном несоблюдении АО «РЭС» требований части 13 статьи 3.2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», предложение ООО «КЖПС» в любом случае не могло быть допущено до переторжки, поскольку оборудование, предложенное данным участником, не совместимо с имеющимся оборудованием ячеек РП-1790.

Иными словами, повторное рассмотрение предложений участников (даже с учетом снижения цены) не приведет к иному результату запроса котировок.

2. Довод о несоблюдении АО «РЭС» требований части 13 статьи 3.2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не соответствует фактическим обстоятельствам дела.

ООО «КЭПС» утверждает, что АО «РЭС» не соблюдены требования абзацей «а», «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», поскольку в протоколе допуска к участию в переторжке от 14.05.2019 года отсутствуют сведения о количестве заявок на участие в закупке, которые отклонены, а также об основаниях отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Однако АО «РЭС» не допускало нарушений, на которые ссылается ООО «КЭПС».

Согласно пункту 10.1 Извещения заказчиком может быть проведена переторжка с использованием функционала ЕЭТП с целью повышения предпочтительности предложений участников путем добровольного снижения стоимости лота.

В соответствии с Инструкцией пользователя ЕЭТП www.roseltorg.ru для процедур типа конкурс, запрос котировок, запрос предложений в системе существует возможность проведения процедуры переторжки. Переторжка проводится по итогам рассмотрения заявок, но до публикации протокола о подведении итогов процедуры.

Чтобы определить круг участников, допущенных к переторжке, в блоке «Доступ к переторжке» необходимо выбрать комиссию и указать информацию о допуске либо недопуске каждого участника к участию в переторжке.

Также на форме объявления переторжки необходимо прикрепить протокол допуска к переторжке. Вы можете скачать файл протокола, сгенерированного системой, либо прикрепить документ, оформленный самостоятельно.

Таким образом, функционал ЕЭТП:

1) не допускает возможность провести переторжку до тех пор, пока заказчик процедуры не заполнит соответствующие поля с указанием решения о допуске участника к переторжке, а также основания отказа для допуска к участию в переторжке;

2) предоставляет право заказчику процедуры использовать в закупочной процедуре протокол допуска к участию в переторжке, сгенерированный системой.

В рассматриваемом случае АО «РЭС» действовало в точном соответствии с вышеуказанными положениями Инструкции, что подтверждается сообщением менеджера ЕЭТП и скриншотом.

В частности, в системе зафиксировано, что специалист АО «РЭС» выполнил необходимые действия, в результате которых на ЕЭТП появилась информация о том, что ООО «КЭПС» не допущено к переторжке, поскольку его заявка не соответствует требованиям заказчика согласно пункту 7.8 Извещения.

Далее АО «РЭС» реализовало свое право, предоставленное функционалом ЕЭТП, и разместило протокол, сгенерированный системой.

Однако согласно сообщению менеджера ЕЭТП при формировании автоматического протокола в системе произошла ошибка, в результате которой протокол был размещен в существующем виде.

При таких обстоятельствах формальные нарушения при формировании системой автоматического протокола, на которых настаивает ООО «КЭПС» и которые фактически не могли повлиять на результат запроса котировок, не вызваны действиями АО «РЭС».

На основании изложенного, АО «РЭС» при выполнении на ЕЭТП действий, направленных на проведение переторжки, соблюдены требования, предъявляемые частью 13 статьи 3.2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Довод о том, что основание отклонение предложения ООО «КЭПС», указанное в протоколе № 448 запроса котировок в электронной форме от 17.05.2019 года носит абстрактный и неизмеримый характер, не свидетельствует о нарушении АО «РЭС» конкуренции.

В соответствии с абзацем «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием, в том числе, оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с

указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

Таким образом, ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не предусматривает расширительного описания причин отклонения заявок, достаточно ссылки на соответствующее положения Извещения.

АО «РЭС» соблюдено данное требование, поскольку в протоколе № 448 запроса котировок в электронной форме от 17.05.2019 года в разделе «Причины отклонения заявок участников» указано, что заявка участника ООО «КЭПС» не соответствует требованиям заказчика согласно пункту 7.8 Извещения.

Следует отметить, что ООО «КЭПС», являясь профессиональным изготовителем поставляемого оборудования, не могло не быть известно о том, что предложенное им оборудование не соответствует по техническим характеристикам требованиям АО «РЭС», которые подробно приведены в опросном листе для заказа вакуумного выключателя ВВ/TEL.

Кроме того, письмом от 16.05.2019 года № 1185 ООО «КЭПС» запросило у АО «РЭС» конкретные технические показатели отклонения поданной заявки.

Письмом от 24.05.2019 года № РЭС-11-1/4956 АО «РЭС» сообщило подробные технические параметры отклонения заявки.

При таких обстоятельствах рассматриваемая жалоба свидетельствует о недобросовестности ООО «КЭПС» и направлена исключительно на срыв поставки оборудования, от которого зависит качество и надежность электроснабжения потребителей.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

19.04.2019 года АО «РЭС» разместило извещение № 31907790447 на сайте <http://zakupki.gov.ru> о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Комплекта для модернизации КСО-285.

Согласно пункту 2.2 Извещения краткое описание предмета закупки изложено в приложении 1 к извещению. Приложение № 1 к извещению содержит отсылку к опросному листу для заказа вакуумного выключателя ВВ/TEL, а также указание на то, что замены не допускаются, при предложении замен или аналогов предложение не рассматривается.

Указанные требования обусловлены тем, что закупаемое оборудование представляет собой составную часть существующих ячеек РП-1790, должно соответствовать по техническим параметрам ранее установленному оборудованию, а также быть совместимым с иным действующим оборудованием ячейки. Указанные обстоятельства соотносятся с нормами пункта 3 части 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с которым 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 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с Протоколом допуска к участию в переторжке по процедуре 31907790447 от 14.05.2019 года было подано 2 заявки от участников, допущена к участию в переторжке одна заявка.

Согласно Протоколу № 448 запроса котировок в электронной форме от 17.05.2019 года заявка участника ООО «КЭПС» отклонена, поскольку не соответствует требованиям заказчика согласно пункту 7.8 Извещения.

ООО «КЭПС» в своей заявке предложило оборудование, имеющее другую марку, характеризующуюся иными габаритами, вопреки требованиям документации.

В соответствии с пунктом 7.8 Извещения к оценке не допускаются участники конкурентной процедуры при предложении товаров, работ, услуг, не соответствующих требованиям, указанным в настоящем извещении и приложениях к нему.

Таким образом, заявка ООО «КЭПС» отклонена правомерно.

Отсутствие в Протоколе допуска к участию в переторжке по процедуре 31907790447 от 14.05.2019 года информации об отклонении заявки ООО «КЭПС» и основаниях такого отклонения связано с техническим сбоем на сайте, не вызвано действиями АО «РЭС». При этом отсутствие указанной информации в протоколе не повлияло на результат запроса котировок.

В соответствии с абзацем «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием, в том числе, оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

Протокол № 448 запроса котировок в электронной форме от 17.05.2019 года содержит указание на причину отклонения заявки участника ООО «КЭПС» - не соответствие требованиям заказчика согласно пункту 7.8 Извещения.

Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено нарушений организации и проведения торгов в действиях заказчика торгов АО «РЭС» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Комплекта для модернизации КСО-285 (извещение № 31907790447 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «КЭПС» на действия заказчика торгов АО «РЭС» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Комплекта для модернизации КСО-285 (извещение № 31907790447 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

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