

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-152/2019

«26» сентября 2019 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в присутствии представителя Заказчика – ПАО «Магаданэнерго» <...> (доверенность № 80 от 04.12.2018), без участия иных представителей сторон, извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Электроаппарат-Маркет» (вх. № 02/4400 от 18.09.2019) на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №2.1): выключатели элегазовые колонковые Лот №2 (ГКПЗ №2.2): выключатели элегазовые баковые 110, 220 кВ Лот №3 (ГКПЗ №2.3): выключатели элегазовые баковые 35 кВ (реестровый номер <...>).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru/>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерное установление Заказчиком дополнительного требования к участникам закупки о необходимости предоставления в составе заявки на участие документов, подтверждающих опыт изготовления и поставки продукции (пункт 1.1.11 Технических требований к документации), что нарушает требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона 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 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. 02.03.2019 Заказчиком – ПАО «Магаданэнерго» на официальном сайте Р Ф zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №2.1): выключатели элегазовые колонковые Лот №2 (ГКПЗ №2.2): выключатели элегазовые баковые 110, 220 кВ Лот №3 (ГКПЗ №2.3): выключатели элегазовые баковые 35 кВ (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена лота № 1 – 37 914 120,00 руб.

Начальная (максимальная) цена лота № 2 – 24 635 510,00 руб.

Начальная (максимальная) цена лота № 3 – 8 269 210,00 руб.

Дата и время окончания подачи заявок – 08.04.2019 21:00. Дата рассмотрения первых частей заявок – 17.05.2019. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 29.05.2019. Дата подведения итогов аукциона – 31.05.2019.

21.05.2019, 30.05.2019, 06.06.2019, 13.06.2019, 27.06.2019, 05.07.2019, 09.07.2019, 16.07.2019, 25.07.2019, 01.08.2019, 08.08.2019, 12.08.2019, 19.08.2019 заказчиком вносились изменения в извещение о проведении закупки и аукционную документацию.

По итогам проведения закупки, в соответствии с протоколом № РГС-50/ОА-Р2 от 22.08.2019 закупка признана несостоявшейся, ввиду признания всех поданных заявок несоответствующими требованиям аукционной документации.

2. 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Как следует из представленных материалов, Советом директоров ПАО «РусГидро» 04.10.2018 утверждено Единое Положение о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение).

Пунктом 6.3 Положения о закупке установлены единые требования к участникам закупки. Пункт 6.3.7 содержит отсылочную норму, в соответствии с которой иные требования к участникам закупки устанавливаются документацией о закупке. Требования к участникам не должны накладывать на конкурентную борьбу излишние (необоснованные) ограничения, в том числе, ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований у Участникам.

Заявитель полагает, что установление дополнительного требования к участникам закупки о необходимости предоставления в составе заявки на участие документов, подтверждающих опыт изготовления и поставки продукции (пункт 1.1.11 Технических требований к документации) противоречит законодательству о закупках отдельными видами

юридических лиц.

3. Пунктом 1.1.11 Технических требований к лотам закупки Заказчиком установлено:

«Участник должен иметь опыт изготовления и поставки продукции (Выключатели элегазовые колонковые 110, 220 кВ), либо опыт поставки продукции (Выключатели элегазовые колонковые 110, 220 кВ), производимой изготовителем (в случае если это специально созданная организация, аффилированная изготовителю), при этом за последние 5 лет, предшествующие дате подачи заявки на участие в настоящей закупочной процедуре, участником должны быть исполнены обязательства в общем/совокупном объеме не менее 40 % от НМЦ.

Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участниками закупки в составе заявки сведений о ранее выполненных договорах по форме «Справки об опыте участника», приведенной в документации о закупке, с предоставлением скан-копий договоров или их частей (с приложением документов, предусмотренных требованиями договора, подтверждающих факт его исполнения, подписанных с обеих сторон, а также документов на поставляемую продукцию, подтверждающих факт ее изготовления и с указанием изготовителя (один из перечисленных - декларация о соответствии, сертификат соответствия, ТУ, протокол испытаний)), а также «Справки об аффилированности участника закупки» (в случае если это специально созданная организация, аффилированная изготовителю) с приложением подтверждающих документов по форме, приведенной в документации о закупке. При рассмотрении заявок участников будут учитываться только те сведения об объемах выполнения аналогичных договоров, которые подтверждены документами, указанными выше».

В целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, а также, наряду с изложенным, в целях развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, Законом о закупках закреплены основные принципы и положения закупки товаров, работ, услуг.

Так, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются

принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

При этом, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

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.

Следовательно, при оценке Документации о закупке на предмет ее соответствия положениям Закона о закупках, необходимо оценивать параметры и качественные характеристики проводимой закупки, выяснять действительную потребность в установлении заказчиком дополнительных требований, учитывая заинтересованность такого лица в рациональном расходовании средств и достижении максимального результата.

Как следует из пояснений ПАО «Магаданэнерго», условиями технических требований документации о закупке предусмотрено, что в рамках исполнения договора контрагент должен осуществить поставку элегазовых выключателей, которые будут обеспечивать

функционирование объектов энергетики заказчика. Учитывая, что закупаемая продукция является дорогостоящей, будет монтироваться и запускаться в эксплуатацию на опасном производственном объекте, а также в целях исключения рисков неисполнения либо ненадлежащего исполнения контрагентом договорных обязательств, предотвращения причинения заказчику ущерба, обеспечения безопасных условий эксплуатации объектов энергетики, в документацию включено оспариваемое требование к опыту участника.

Заслушав пояснения представителя заказчика, изучив материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушения Закона о закупках, учитывая следующее.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, отмечено, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Также в соответствии с позицией Верховного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении № 305-КГ17-2243 от 31.07.2017 по делу № А40-3315/2016, требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий

закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

Цели и потребности установления требования к участникам закупки о наличии опыта Заказчик обосновал, доказательств намеренного сужения круга участника закупки заявителем в дело не предоставлено.

Таким образом, Комиссия не находит оснований для признания жалобы обоснованной.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Электроаппарат-Маркет» на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку для нужд ПАО «Магаданэнерго» по лотам: Лот №1 (ГКПЗ №2.1): выключатели элегазовые колонковые Лот №2 (ГКПЗ №2.2): выключатели элегазовые баковые 110, 220 кВ Лот №3 (ГКПЗ №2.3): выключатели элегазовые баковые 35 кВ (реестровый номер <...>) необоснованной.

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