

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18252/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
14.10.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «ТРЭМ Инжиниринг», АО «Интер РАО – Электрогенерация», ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ»,

рассмотрев жалобу АО «ТРЭМ Инжиниринг» (далее — Заявитель) на действия АО «Интер РАО – Электрогенерация» (далее — Заказчик) и «Интер РАО – Центр управления закупками» (далее — Организатор закупки) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку «Торцевые уплотнения и кольца импортного производства для Пермской ГРЭС» для филиала «Пермская ГРЭС» АО «Интер РАО – Электрогенерация» (реестровый № 32110546557) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная ненадлежащим формированием документации, а также неправомерным отклонением заявки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации, что явилось основанием отклонения заявки Заявителя от дальнейшего участия в процедуре.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения, а также материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Относительно доводов Заявителя в части оспаривания положений документации, Комиссия отмечает следующее.

Так, Заявитель в своей жалобе указывает на то, что п.1.3 и п.3.14.1.4 Технического задания исключают возможность поставки аналогичного товара. Также Заявитель указывает на то, что согласно п.5.4 Технического задания, а также п.2.3.1 Закупочной документации, лот является неделимым.

В свою очередь Комиссия Управления отмечает, что по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов

либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Извещение о проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку «Торцевые уплотнения и кольца импортного производства для Пермской ГРЭС» для филиала «Пермская ГРЭС» АО «Интер РАО – Электрогенерация», опубликовано в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 11.08.2021.

В соответствии с указанным извещением: Дата начала срока подачи заявок: 11.08.2021 (МСК); Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 30.08.2021 в 13:00 (МСК).

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика 30.09.2021.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц – потенциальных участников закупки.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Также следует отметить, что нарушения при составлении закупочной документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобное нарушение (в случае его действительного наличия в действиях Заказчика) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Закупочной документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких «нарушений» в закупочной документации Заказчика Заявитель указал только после отказа Заказчика допустить его к участию в закупочной процедуре, что фактически является злоупотреблением правом.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Также Комиссия учитывает, что Заявитель на заседании Комиссии отметил, что цель подачи жалобы — оспаривание закупочной документации, с положениями которой в своей заявке Заявитель согласился.

Согласно статье 10 ГК РФ, 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения.

Рассмотрев доводы жалобы Заявителя о неправомерном отклонении заявки, Комиссия Управления приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 11.08.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на поставку «Торцевые уплотнения и кольца импортного производства для Пермской ГРЭС» для филиала «Пермская ГРЭС» АО «Интер РАО – Электрогенерация» (реестровый № 32110546557) (далее – закупка, процедура).

В соответствии с протоколом по оценке предложений на участие в Закупке №180645/ОКП (ЭТП)-ППР от 30.09.2021, предложение Заявителя не отвечает условиям закупки, поскольку содержит существенные нарушения требований Закупочной документации в части:

- не соответствие цены предложения, указанной в Спецификации коммерческая часть, а также письмо о подаче оферты, сведениям, указанным в интерфейсе электронной торговой площадки ЭТП (п. 3.14.1.4 ЗД).

- не соответствует п.2.3.1 ЗД: участник подал предложение на часть лота.

- не соответствует требованию п.1.3 ТЗ, п.п. 3.14.1.4 ЗД: Техничко-коммерческое предложение предоставлено на аналоги, а согласно технического задания применение эквивалента не предусмотрено. По поз. 1,2,6 спецификации не указаны наименования производителей и уровень локализации, что не соответствует требованию п. 5.4 ТЗ и инструкции по заполнению технической спецификации.

Согласно пункту 3.14.1.4 Закупочной документации, Заявка на участие в закупке должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей закупочной документацией требований. Участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в следующих случаях:

- непредставление требуемых согласно настоящей закупочной документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике закупки, в том числе привлекаемых субподрядчиках/соисполнителях (в случае привлечения), или о предлагаемых товарах, работах, услугах;

несоответствие сведений, указанных Участником при заполнении соответствующих форм в интерфейсе ЭТП, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке;

несоответствие Участника закупки, в том числе привлекаемых субподрядчиков/соисполнителей (в случае привлечения), требованиям, установленным в настоящей закупочной документации;

- несоответствия коммерческого (кроме условий авансирования, а также сроков оплаты, являющихся оценочными критериями в соответствии с Разделом 8 настоящей закупочной документации), и технического предложения (технические характеристики продукции, технические условия продукции и предлагаемые договорные условия), в том числе предложение к поставке эквивалентной продукции с показателями (характеристиками), худшими по сравнению с требованиями Раздела 6 «Техническая часть» настоящей закупочной документации (условия поставки эквивалента содержатся в Разделе 6 «Техническая часть» настоящей закупочной документации), требованиям настоящей закупочной документации, в том числе превышение в заявке Участника закупки начальной (максимальной) цены, установленной Извещением о закупке;

- обнаружение хотя бы одного из стоп-факторов в рамках оценки деловой репутации по критериям, предусмотренным в Методике оценки деловой репутации контрагентов – резидентов РФ Раздел 8 настоящей закупочной документации;

- непредставление протокола разногласий в соответствии с формой, установленной разделом 9 и/или письма-согласия с условиями договора, и/или представление протокола разногласий с «обязательными» условиями и/или без указания статуса условий будут основанием для отклонения заявки Участника. При формировании протокола разногласий участник руководствуется опубликованным проектом договора, при этом в проекте договора может быть

предусмотрена вариативность исполнения отдельных его положений. При наличии в проекте договора вариативности исполнения отдельных его положений вариант, обозначенный как приоритетный, имеет первостепенное значение для Заказчика, а остальные варианты являются второстепенными. В случае указания участником в протоколе разногласий положений, не являющихся приоритетными, участник соглашается, что окончательное решение о выборе вариативного условия остается за заказчиком, а участник, в случае признания его победителем согласен заключить договор на условиях, приоритетных для заказчика;

- непредставление заверенной Участником закупки копии справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, пеней, штрафов, процентов) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, либо справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей;

- непредставление или представление с нарушением формы и/или инструкции по заполнению, приведенными в настоящей закупочной документации, письма-согласия с опубликованной сметной документацией, размещенной в разделе 6 «Техническая часть» настоящей закупочной документации (применяется в случае проведения закупки на выполнение работ/оказание услуг, а также при наличии сметы Заказчика. В случае отсутствия сметы Заказчика предоставление согласия не требуется);

- заполнение участником графика оплаты с нарушением формы и/или инструкции, а также в случае незаполнения обязательных к заполнению граф, приводящие к невозможности проведения расчета приведенной стоимости;

- непредставление в составе технического предложения таблицы сравнения показателей (характеристик) товара, в случае предложения к поставке эквивалентной продукции;

- непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, в случае требования обеспечения заявки на участие в закупке;

- несоответствие сведений, указанных в Спецификации (техническая часть) и Спецификации (коммерческая часть).

Техническим заданием предусмотрено приобретение конкретного товара - Торцевых уплотнения и колец импортного производства в соответствии со спецификацией (п. 1.1.,1.2. ТЗ, спецификация к ТЗ.): например, уплотнение торцевое EagleBurgmann H75N, кольцо круглого сечения EagleBurgmann, кольцо уплотнительное KSB.

В соответствии с п. 1.3. Технического задания применение эквивалента не возможно, так как запасные части предназначены для ремонта питательных насосов СНТД 8/7 и бустерных насосов YNK 350/500 (KSB), установленных на энергоблоках №1,2,3 турбинного отделения ПГРЭС и закупка запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, осуществляется в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Применение аналогичных запасных частей другого

изготовителя не обеспечит надлежащей безопасности и расчетных сроков эксплуатации, унификации с эксплуатируемым оборудованием. Закупка запасных частей обусловлена соображениями совместимости закупаемых товаров с ранее приобретенными.

При этом поставляемый товар должен соответствовать требованиям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2018 № 1716-83, а именно: производителем товара, страной отправления либо страной, через которую перемещается товар не является Украина (применяется в части перечня, утвержденного постановлением).

Согласно пункту 2.1 Технического задания, запасные части предназначены для ремонта питательных насосов СНТД 8/7 и бустерных насосов YNK 350/500. Данное оборудование установлено на энергоблоках № 1,2,3 турбинное отделение, главного корпуса.

Пунктом 2.3.1 Закупочной документации предусмотрено, что Участник закупки может подать заявку на участие в закупке на любой лот, любые несколько лотов или все лоты по собственному выбору. Разбиение на лоты установлено в пункте 8 Извещения и разделе 6 «Техническая часть» настоящей закупочной документации. При этом не допускается разбиение отдельного лота на части, то есть подача заявки на участие в закупке на часть лота по отдельным его позициям или на часть объема лота.

Часть. 5.4 Технического задания предусмотрено, что Участник закупки в своем предложении должен указать наименование производителя предлагаемого к поставке товара, на все позиции, указанные в спецификации (Приложение № 1 к ТЗ).

В случае если участник закупки не является производителем товара, то в состав своего предложения он должен включить письмо от завода-изготовителя или иные документы (дилерские документы, копии договоров, сертификаты о партнерстве) подтверждающие возможность осуществлять отпуск товаров через данного поставщика. Данное требование является желательным.

Комиссия Управления исследовав и проанализировав заявку Заявителя установила, что Заявителем предложено к поставке следующее:

Наименование товара: № п/п Параметр/характеристика товара, требуемого к поставке Заказчиком (заполняется согласно технической документации на товар) Значение параметра/характеристики товара, требуемого к поставке Заказчиком (заполняется согласно технической документации на товар) Значение параметра/характеристики товара, являющегося по мнению участника закупки эквивалентом и предложенного участником закупки:

3. Кольцо уплотнительное размеры 69,44x3,53мм, KSB B518001 1 69,44x3,53 Кольцо уплотнительное размеры 69,44x3,53мм (год выпуска не ранее 2020) Страна происхождения Россия;

4. Кольцо уплотнительное, размеры 40,87x3,53мм, KSB B518001 1 40,87x3,53 Кольцо уплотнительное, размеры 40,87x3,53мм (год выпуска не ранее 2020) Страна происхождения Россия;

5. Уплотнение механическое торцевое эластомерное сильфонное, одинарное, Н75N, диаметр вала 90мм, рабочая температура - 20+140С, KB090M-H75N Торцовое уплотнение РКВ-0900 (рабочая температура -20+140С) AQ1EGG (год выпуска не ранее 2021) Страна происхождения Россия;

7. Уплотнение торцевое SAPV1/178-ET1 Торцовое уплотнение PO-1500 ТРЭМ (аналог SAPV1/178-ET1) (год выпуска не ранее 2021) Страна происхождения Россия.

В настоящем случае Комиссией установлено, что Заявителем не предложен к поставке товар, требуемый в соответствии с Техническим заданием.

При этом, по 4 из 7 позициям спецификации предложены аналоги.

Помимо этого, 3 из 7 позиций не предложены к поставке Заявителем.

В соответствии с п. 2.3.1. закупочной документации не допускается разбиение отдельного лота на части, то есть подача заявки на участие в закупке на часть лота по отдельным его позициям или на часть объема лота.

Как усматривается из жалобы, а также подтвердил на заседании Комиссии Заявитель, Заявителем была подана заявка на часть позиций, которые организация имеет возможность изготовить и поставить.

Резюмируя изложенное, Комиссия установила, что заявка Заявителя отклонена в связи с тем, что предложенный Заявителем к поставке товар не соответствует требованиям Закупочной документации, а также заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации.

При этом Комиссия принимает во внимание, что Заявитель оспаривает основание отклонения за предложение к поставке эквивалентного товара.

Иные основания отклонения своей заявки Заявитель не оспаривает.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу АО «ТРЭМ Инжиниринг» (ИНН: 7709344220, ОГРН: 1027739181667) на действия АО «Интер РАО – Электрогенерация» (ИНН: 7704784450; ОГРН: 1117746460358) и ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (ИНН: 7703642903; ОГРН: 1077759373768) при проведении Закупки в части обжалования положений Закупочной документации - без рассмотрения, жалобу в части обжалования отклонения заявки - признать необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.10.2021 № ЕО/62004/21.