

Заказное с уведомлением

Заявителю:

ООО «ТехЭнергохолдинг»

141201, Московская обл., г. Пушкино,

Ярославское шоссе, д 2В, пом 21

E-mail: tehenergoholding@mail.ru

Ответчику:

АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО»

302030, Орловская обл., г. Орёл,

пл. Поликарпова, дом 8

E-mail: omts@oreoblenergo.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № **057/01/17-532/2019** О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

09 июля 2019 года г. Орел

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

01.03.2019 в Орловское УФАС России поступила жалоба ООО «ТехЭнергохолдинг» (далее - Заявитель) на действия АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО» (далее - Организатор торгов) при проведении запроса предложений на поставку кабеля АПвБШВ для нужд АО «Орелоблэнерго» (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 31907509966, далее – Запрос предложений) (далее - Жалоба) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), а также статьи 17 Федерального закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В Жалобе Заявителя указано, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений предложение Заявителя было отклонено с формулировкой «несоответствие заявки участника закупки требованиям документации закупки (не представлен Сертификат на продукцию, указанную в таблице № 1 и пункте 1.2 закупочной документации).

По мнению Заявителя, действия Организатора торгов при подготовке к проведению Запроса предложений в документацию о проведении закупки способом открытого запроса предложений в электронной форме, а именно внесение требований, ограничивающих конкуренцию (всем участникам Аукциона необходимо представить сертификаты соответствия всей предлагаемой продукции, закупаемой в рамках

Запроса предложений).

Решением комиссии Орловского УФАС России отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия) от 22.03.2019 по делу № 057/07/3-96/2019 Жалоба признана необоснованной.

Так, оценивая и сопоставляя заявки участников Запроса предложений, Организатор торгов исходил из буквального (идентичного) соответствия маркировки кабеля, указанного в документации Запроса предложений, маркировкам кабелей, имеющих в Сертификатах соответствия участников Запроса предложений. В Сертификате соответствия, представленного Заявителем, кабель с маркировкой АПвБШВ отсутствовал.

Согласно части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

В ходе заседания Комиссии представители Организатора торгов пояснили, что документация Запроса предложений была подготовлена с учётом своих нужд и потребностей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 223-ФЗ 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).

Частью 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ определено, что 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.

Согласно подпунктам «д» и «е» пункта 5.2 Положения при формировании требований к закупаемой Продукции Заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- (д) в описание закупаемой продукции 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;

- (е) в случае использования в описании продукции указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

*несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

*закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

*закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

*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, в целях исполнения обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

При этом, положения Закона 223-ФЗ также не содержат норм, дающих возможность (право) требовать от участника закупки сертификатов соответствия продукции, закупаемой в рамках Запроса предложений до срока окончания подачи заявок на ЭТП.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, действия, направленные на создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии с протоколом подведения итогов запроса предложений № 624196/3486 от 20.02.2019 для участия в Запросе предложений было подано 9 заявок. Из них 5 заявок были признаны не соответствующими требованиям в том числе 3 заявки по причине не соответствия заявки участника закупки требованиям документации закупки, а именно не представления Сертификата на продукцию, указанную в таблице № 1 п. 1.2 закупочной документации.

Так, в результате установления дополнительных требований заявки ряда участников, в том числе заявка Заявителя были признаны не соответствующими требованиям, что негативно отразилось на конкуренции при его проведении.

Кроме того, из-за отсутствия сертификатов на закупаемую продукцию в момент подачи заявок потенциально неограниченный круг лиц предположительно не смог подать заявку для участия в Запросе предложений.

В соответствии со статьёй 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-

продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю её принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Организатор торгов не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт качества, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и так далее.

Учитывая изложенное, требование о предоставлении в составе заявки участника сертификатов соответствия обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в документации Запроса предложений продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с вышеуказанными требованиями документации Запроса предложений всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

Таким образом, установление Организатором торгов требований к участникам Запроса предложений по предоставлению сертификатов соответствия к закупаемому товару может свидетельствовать о признаках нарушения части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, издан приказ Управления от 09.07.2019 № 82 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Орелоблэнерго» статьи 17 Закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 057/01/17-532/2019 к рассмотрению **на 23.07.2019 в 9 час. 30 мин.** по адресу: г. Орёл, ул. Салтыкова-Щедрина, д. 21, 3-й этаж, каб. 4.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 057/01/17-532/2019 в качестве **заявителя:** ООО «ТехЭнергохолдинг» (ИНН 5038110241; 141201, Московская область, Пушкинский район, г. Пушкино, Ярославское шоссе, д. 2-В).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 057/01/17-532/2019 в качестве **ответчика:** заказчика открытого аукциона № 31907618117 АО «Орелоблэнерго» (ИНН 5751028520; 302030, г. Орел, пл. Поликарпова, д. 8).
4. **Заявителю по делу: в срок до 17.07.2019** представить дополнительную информацию, касающуюся существа рассматриваемого дела, а именно
 - 4.1. Письменные пояснения с правовым обоснованием позиции по существу рассматриваемых обстоятельств, а именно вопроса о предоставлении преимущественных условий (кому и каким образом) при проведении

рассматриваемой закупки извещение № 31907509966;

4.2. Иную информацию, документы или сведения (в случае наличия и/или необходимости), имеющие значение для рассмотрения настоящего дела по существу.

5. **Ответчику по делу: в срок до 17.07.2019** представить надлежащим образом оформленные копии документов и информацию:

5.1. Сведения о торгах, предмет которых связан с поставкой кабеля АПВБШВ для нужд АО "Орелоблэнерго" в период с 2018 года по настоящее время согласно приведенной ниже таблице:

| Номер извещения | Объем закупки | Предмет торгов/объем закупки | Количество заявок, поданных на участие/количество заявок, допущенных к торгам (Указать наименования хозяйствующих субъектов) | НМЦК/Цена договора (контракта)/цена за ед товара | Наименование победителя и юридич. адрес / %снижения НМЦК |
|-----------------|---------------|------------------------------|---|--|--|
|-----------------|---------------|------------------------------|---|--|--|

5.2. Письменные пояснения с правовым обоснованием позиции по существу рассматриваемых обстоятельств.

5.3. иную информацию, документы или сведения (в случае наличия и/или необходимости), имеющие значение для рассмотрения настоящего дела по существу.

Запрошенную информацию необходимо представить в установленный срок с обязательным указанием на каждый конкретный пункт запроса. В случае отсутствия информации, дать пояснения с указанием причин её отсутствия, а также указать где (у кого) она может быть истребована. При невозможности представления указанных сведений в трехдневный срок с момента получения настоящего определения уведомить об этом в письменной форме Орловское УФАС России с указанием причин непредставления и возможного срока представления.

В соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции с материалами дела можно ознакомиться в любой день в рабочее время понедельник - четверг с 8-30 до 17-30 часов, пятница с 8-30 до 16-15 (перерыв с 13-00 до 13-45 часов) по адресу: г. Орёл, ул. Салтыкова-Щедрина, 21, 3-й этаж, каб.17 **заблаговременно до начала заседания Комиссии.**

Явка законных или доверенных (с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела) представителей лиц, участвующих в деле, обязательна.

Председатель Комиссии <...>

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган

сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.