

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: "...", членов Комиссии: "...",

в присутствии представителей от:

- АО «РусГидро Снабжение»: "...",

- ООО Торговый дом «Циклен» и АО «Дальневосточная генерирующая компания»: о дате, времени, месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили,

рассмотрев жалобу ООО Торговый дом «Циклен», материалы дела № 7-11/88 (027/10/18.1-931/2023),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО Торговый дом «Циклен» на действия заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания», организатора закупки – АО «РусГидро Снабжение» при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку матов теплоизоляционных для нужд АО «ДГК» Лот №1 (ГКПЗ №120189-РЕМ ПРОД-2023-ДГК): «Маты теплоизоляционные (Под программу ПСПТЭ)» (извещение № 32312239099).

Доводы жалобы Заявителя по существу сводятся к допущенным организатором закупки нарушениям при отклонении заявки ООО Торговый дом «Циклен».

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Вышеуказанные обстоятельства послужили основанием для принятия Хабаровским УФАС России жалобы ООО Торговый дом «Циклен» к рассмотрению.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1 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.

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 (часть 2 статья 2 Закона о

закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3

Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

Рассматриваемая закупка проводится в соответствии с Законом о

закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение о закупках), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

30.03.2023 АО «Дальневосточная генерирующая компания» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке № 32312239099 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку матов теплоизоляционных для нужд АО «ДГК» Лот №1 (ГКПЗ №120189-РЕМ ПРОД-2023-ДГК): «Маты теплоизоляционные (Под программу ПСПТЭ)».

Дата начала срока подачи заявок: 30.03.2023.

Дата и время окончания подачи заявок: 17.04.2023 17:00.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 02.05.2023 №1/Р1 на участие в закупке подано 11 заявок, 6 заявок отклонено, в том числе заявка под идентификационным номером №1056452 (ООО Торговый дом «Циклен»).

Так заявка №1056452 (ООО Торговый дом «Циклен») отклонена на следующем основании:

№ п/п	Выявленные несоответствия заявки требованиям Документации о закупке
1	<p>В предоставленном в составе заявки Техническом предложении по пунктам № 1,2,7,8 в столбце «Технические и функциональные характеристики» Предложения участника указаны не точные значения показателей:</p> <ul style="list-style-type: none">- Расстояние между швами не более - 100мм, Шаг шва не более 60-80мм.- Средний диаметр волокна - не более 1 мкм.- Теплопроводность - при температуре 298 ± 5 К не более - 0,035 Вт/мК, при температуре 398 ± 5 К не более 0,048 Вт/мК; 573 ± 5 К не более 0,082 Вт/мК.- Водопоглощение не более -1,0 кг\м2. <p>- Содержание неволокнистых включений - не более 4%.</p> <p>- Модуль кислотности - не менее 1,9 %;</p> <p>что не соответствует п.4.5.5.2 Документации о закупке, в котором установлено следующее требование:</p> <p><i>«При описании продукции Участник обязан подтвердить соответствие</i></p>

	<p>поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены. При этом должны указываться точные и не допускающие двусмысленного толкования показатели».</p>
2	<p>В предоставленном в составе заявки Техническом предложении по пунктам № 3,4,5,6 в столбце «Технические и функциональные характеристики» Предложения участника указаны не точные значения показателей:</p> <ul style="list-style-type: none"> - Влажность % по массе - не более 1,0 %; - Сжимаемость % - не более 25; <p>что не соответствует п.4.5.5.2 Документации о закупке, в котором установлено следующее требование:</p> <p><i>«При описании продукции Участник обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены. При этом должны указываться точные и не допускающие двусмысленного толкования показатели».</i></p>
3	<p>В предоставленном в составе заявки Техническом предложении по пунктам № 3,4,5,6 в столбце «Технические и функциональные характеристики» Предложения участника указаны не точные значения показателей, а также предложен диапазон, не соответствующий установленному в Технических требованиях (Приложение №1 к Документации о закупке):</p> <p>Участником предложено: Шаг шва от 60 мм до 80 мм, коэффициент уплотнения - до 1,1.</p> <p>В технических требованиях установлено: Шаг шва от 70 мм до 120 мм, Коэффициент уплотнения - от 1,0 до 1,1;</p> <p>что не соответствует п.4.5.5.2 Документации о закупке, в котором установлено следующее требование:</p> <p><i>«При описании продукции Участник обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены. При этом должны указываться точные и не допускающие двусмысленного толкования показатели».</i></p>

Комиссия Хабаровского УФАС России заслушав представителя организатора торгов, изучив документы, имеющиеся в материалах дела пришла к следующему выводу.

1. Довод заявителя о том, что в документации о закупке технические характеристики указаны в виде диапазона значений, а не точных, а также, что значение технических и функциональных характеристик

матов теплоизоляционных находятся в диапазоне определенном ГОСТ 21880-2011 признается необоснованным исходя из следующего.

Приложением №1 к документации определены Технические требования к закупаемому товару (далее – Технические требования).

Так, например, Техническими требованиями установлено, что необходимо приобрести:

1. Маты базальтовые теплоизоляционные прошивные энергетические МТПЭ -1-75 или эквивалент:

1) Размер: толщина 100 мм, ширина 1000мм, длина 2000мм.

2) Мат базальтовый прошивной энергетический из супертонкого базальтового волокна (БСТВ) светостойкий без обкладочного материала.

3) Прошивочный материал - ровинг из стеклянных нитей, с пропиткой клеящим веществом.

4) Расстояние между швами не более - 100мм, Шаг шва не более-80мм.

5) Группа горючести - НГ (негорючие).

6) Плотность матов - не менее 65 кг/м³ не более 89 кг/м³.

7) Средний диаметр волокна - не более 3,9 мкм.

8) Теплопроводность - при температуре 298 ± 5 К не более - 0,035 Вт/мК, при температуре 398 ± 5 К не более 0,048 Вт/мК; 573 ± 5 К не более 0,082 Вт/мК.

9) Водопоглощение не более -1,0 кг\м².

10) Материал должен быть гидрофобизированным.

11) Содержание органических веществ не более - 1 %.

12) Содержание неволокнистых включений - не более 4%.

13) Модуль кислотности - не менее 1,9 %.

14) Рабочая температура предлагаемых материалов – до плюс 700°С.

Документы, устанавливающие технические требования, обоснование

необходимости использования требований, связанных с определением соответствия поставляемой продукции потребностям Заказчика:

1. ГОСТ 21880-2011, обусловлено спецификой монтажа и минимизацией расхода при условии сохранения технических свойств материала.
2. Обусловлено максимальной вибростойкостью изделия, что влияет на эластичность и прочность матов, предотвращая разрушения, устойчивостью к предельным температурам.
3. Обусловлено защитой изделия от роспуска швов при перемещении и раскрое.
4. Обусловлено необходимой прочностью изделия и долговечностью.
5. ГОСТ 21880-2011.
6. Обусловлено обеспечением проектных требований на энергетическом оборудовании с высокими температурами поверхностей и теплоносителей.
7. Обусловлено необходимой прочностью изделия, надежностью при эксплуатации.
8. Обусловлено обеспечением проектных требований на энергетическом оборудовании с высокими температурами поверхностей и теплоносителей.
9. Обусловлено защитой от увлажнения при монтаже и эксплуатации.
10. Обусловлено защитой материала от влаги и сохранением теплозащитных качеств.
11. Обусловлено обеспечением характеристик гибкости и сжимаемости матов на трубопроводах небольших диаметров, а также для безопасных условий труда при выполнении монтажных работ и эксплуатации.
12. Обусловлено обеспечением надежности при эксплуатации в установленные сроки.
13. Обусловлено обеспечением надежности при эксплуатации в установленные сроки, долговечностью.
14. Обусловлено обеспечением проектных требований на

энергетическом оборудовании с высокими температурами поверхности и теплоносителя.

Аналогичным образом указаны характеристики по пунктам №2, №3, №4, №5, №6, №7, №8.

П. 4.5.5.2 документации о закупке установлено, что при описании продукции Участник обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены. При этом должны указываться точные и не допускающие двусмысленного толкования показатели.

В случае нарушения Участником требований к описанию продукции, установленных настоящим подразделом, Организатор вправе отклонить заявку такого Участника от дальнейшего участия в закупке (п. 4.5.5.5 документации о закупке).

Так, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что ООО Торговый дом «Циклен» в составе первой части представлено Техническое предложение в котором участник указал диапазонные значения характеристик товара.

Так, в пунктах № 1, №2, №7, №8 указано:

- расстояние между швами не более - 100мм, Шаг шва не более 60-80мм.
- средний диаметр волокна - не более 1 мкм.
- теплопроводность - при температуре 298 ± 5 К не более - 0,035 Вт/мК, при температуре 398 ± 5 К не более 0,048 Вт/мК; 573 ± 5 К не более 0,082 Вт/мК.
- водопоглощение не более -1,0 кг\м².
- содержание неволокнистых включений - не более 4%.
- модуль кислотности - не менее 1,9 %.

В пунктах № 3, №4, №5, №6 указано:

- влажность % по массе - не более 1,0 %;
- сжимаемость % - не более 25.
- шаг шва от 60 мм до 80 мм, коэффициент уплотнения - до 1,1.

Таким образом, поскольку документацией о закупке указано, что при описании товара участником закупки должны указываться точные и не допускающие двусмысленного толкования показатели, организатором закупки правомерно отклонена заявка ООО Торговый дом «Циклен», так как Обществом не исполнено требование п. 4.5.5.2 документации о закупке.

Также Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что ГОСТ 21880-2011 имеет ссылку о том, что по заказу потребителя допускается изготовление матов других размеров, также, что по заказу потребителя значения параметров прошивки могут быть изменены при условии соблюдения требований настоящего стандарта физико-механическими показателями и так далее.

2. Доводы Заявителя о несоответствии положений документации требованиям Закона о закупках по истечению окончания срока подачи заявок не подлежат рассмотрению Комиссией Хабаровского УФАС России в силу следующего.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в закупке, либо лицом, не подавшим заявку на участие в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении закупки либо порядок подачи заявок на участие.

Заявитель направил жалобу на действия Заказчика – 01.06.2023 посредством электронной почты.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена заказчиком на 17.04.2023 в 17:00 (по местному времени заказчика), Комиссия Хабаровского

УФАС России отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации о закупке, которые, по его мнению, нарушают положения Закона о закупках, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 17.04.2023.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями документации о закупке.

Согласно статье 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).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Участник, подавая заявку на участие в процедуре, конклюдентно соглашается с требованиями документации о закупке, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений документации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, на заседании Комиссии заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у ООО Торговый дом «Циклен» отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации о закупке после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

Принимая во внимание вышеизложенное, с учетом конкретных обстоятельств, установленных в рамках рассмотрения настоящего дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о

признании жалобы необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь положениями ст.ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО Торговый дом «Циклен» на действия заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания», организатора закупки – АО «РусГидро Снабжение» при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку матов теплоизоляционных для нужд АО «ДГК» Лот №1 (ГКПЗ №120189-РЕМ ПРОД-2023-ДГК): «Маты теплоизоляционные (Под программу ПСПТЭ)» (извещение № 32312239099) **необоснованной.**

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.