

Исх. № АБ-04/8576 от 30.06.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика: <...> – (должностное лицо) (доверенность №17 от 20.12.2019 г.), представителя заявителя ООО «ЭКОЭНЕРГО» - <...> – (должностное лицо) (доверенность №48 от 30.12.2019 г.), рассмотрев жалобу (вх.8132/ж от 10.06.2020г.), на действия заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" при проведении закупки № 32009219901 на предмет: «Поставка химических реагентов и ингибитора накипеобразования» (2384292),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении закупки №32009219901 размещено в Единой информационной системе 06.06.2020 года.

Способ проведения закупки: Открытый запрос предложений (в электронной форме).

Заказчик – АО «АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ».

Начальная (максимальная) цена контракта — 9 217 700,00 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства, а именно, а именно, неправомерны требования Заказчика об установлении запрета на поставку аналогов (эквивалента) химических реагентов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 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.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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.

Комиссия по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, а также позиции заказчика, изучив представленные сторонами

материалы, приходит к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 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.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Альметьевские тепловые сети» (далее – Положение), утвержденным Протоколом заседания Совета директоров АО «АПТС» №9 от 01.05.2019г., а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 3 Закона о закупках Конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий, а именно:

- описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с положениями части 6.1 статьи Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета закупки 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;

3) 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.

Предметом рассматриваемой закупки является поставка химических реагентов.

В соответствии с требованиями раздела 2.7 «Установление требований к продукции» Положения пунктом 2.7.3. предусмотрено, что Заказчик вправе не указывать слова «или аналог» («или эквивалент») в следующих случаях:

2.7.3.1. при закупке запасных частей или расходных материалов для оборудования, находящегося на гарантии, и если использование именно таких запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, конструкторской и проектной документацией, технической эксплуатационной документацией завода изготовителя;

2.7.3.2. при закупке товаров, являющегося составной частью товара, закупленного ранее и используемого заказчиком;

2.7.3.3. если закупаемые товары являются серийно выпускаемыми несколькими производителями однотипных товаров;

2.7.3.4. если при закупке товаров конкретной марки, конкретного товарного знака, конкретной страны происхождения товара существует функционирующий рынок;

2.7.3.5. если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми заказчиком, и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков, при этом обоснование такого решения указывается в документации процедуры закупки;

2.7.3.6. в случаях стандартизации (унификации) закупаемых заказчиком товаров, работ, услуг, определенных распорядительными документами Общества, при этом ссылки на такие документы указываются в документации процедуры закупки.

Собственником тепловых энергоустановок, для которых производится закупка химических реагентов является ПАО «Татнефть». Согласно договору возмездного оказания услуг №0002/316/51 от 31.01.2020 г. на эксплуатацию тепловых энергоустановок (далее – Договор) заключенному между ПАО «Татнефть» и АО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" (далее – исполнитель), исполнитель обязуется своевременно, квалифицированно и качественно оказать услуги по эксплуатации тепловых энергоустановок. Список ТЭУ в отношении которых оказываются услуги, приведен в заключенном договоре.

Согласно техническому заданию заказчика, к поставке, в рамках данной закупки предусмотрены следующие химические реагенты:

Вид и объем выполняемых работ:	Поставка химических реагентов для химводоподготовки питательной воды до складов «Заказчика» по адресам:  - РТ, г. Альметьевск, ул. Герцена, районная котельная № 1;  - РТ, Альметьевский район, поселок Полянка, котельная «Полянская».  Гидрохим 140 – 15 400 кг;  Гидрохим 170 – 19 600 кг;  Гидрохим 170/2 – 400 кг;  Гидрохим 520 – 6 100 кг;  Гидрохим 530 – 6 000 кг;  Гидрохим 620 – 2 500 кг;  Реагент Композиция ККФ-1 – 1 300 кг;  Двухкомпонентный реагент Композиция ККФ-3 – 1 500 кг, в том числе:  Раствор № 1 - 750 кг,  Раствор № 2 - 750 кг.
--------------------------------	---

Согласно Режимной карте по эксплуатации водоподготовительной установки, котельной «Полянская», Режимной карте по эксплуатации водоподготовительной

установки, котельной «Мельничная», Режимной карте по эксплуатации водоподготовительной установки Блок ХВП №2 месторождение «Михайловское» предусмотрено обязательное использование для данных объектов химического реагента Гидрохим, в связи, с чем и обусловлено его приобретение.

Таким образом, в соответствии с условиями договора №0002/316/51 от 31.01.2020 г. в целях исполнения АО «АПТС» обязательств по заключенному договору с ПАО «Татнефть», а также ввиду указания на обязательное использование в режимных картах к объектам, для которых приобретаются данные химические реагенты – реагента Гидрохим, заказчик проводит закупку в электронной форме на поставку химического реагента Гидрохим.

Кроме того, в ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России заказчик пояснил, что установление химического реагента Композиция ККФ-3 в составе аукционной документации продиктован тем, что согласно акту осмотра внутренней поверхности подающего трубопровода распределительной сети системы теплоснабжения районной котельной №1 (ул. Островского, 1/19), принадлежащей АО «АПТС» на праве собственности, установлено, что используемый ранее в данной котельной химический реагент Эктоскейл 450-1 (производства ООО «Экоэнерго») не обеспечивает защиту системы от отложений и коррозии.

Кроме того, данным актом осмотра было установлено, что внутренняя поверхность трубопровода покрыта бугристыми отложениями толщиной 3-6 мм; примыкающий к металлу слой отложений имеет черный цвет, внешний слой – коричневого цвета. В лабораторных условиях методом электрохимического травления образец трубопровода был очищен от отложений. Под слоем отложений выявлена сплошная язвенная коррозия металла, глубина язв 2-3 мм. Процесс коррозии протекал в несколько этапов. На первом этапе коррозия протекала по обычному механизму язвенной коррозии на сравнительно небольших по площади участках поверхности металла, затем коррозия локализовалась в виде узкой полосы по периметру имеющихся язв и внешне проявляется как «селективное вытравливание» с образованием в металле полостей различной глубины и конфигурации. Ввиду вышеизложенного применение реагента Эктоскейл 450-1 нецелесообразно.

После проведения осмотра, была произведена замена реагента на реагент - Композиция ККФ-3, который показал свою эффективность. Таким образом, ввиду возможного нанесения вреда дорогостоящему теплотехническому оборудованию аналоги двухкомпонентного реагента Композиция ККФ-3 – 1 не рассматриваются.

В соответствии с аб.9 п. 10 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением федерального закона от 8.07.2011 №223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного суда РФ 16.05.2018г. указание в закупочной документации товарного знака может быть признано допустимым в случаях, когда закупка эквивалентного товара приведет к дополнительным и подтвержденным затратам, превышающим возможную выгоду заказчика. Такие затраты, например, могут быть связаны с необходимостью переобучения персонала, увеличения затрат на разноплановое техническое обслуживание в связи с низким уровнем технологической совместимости различных производителей и др.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что установление заказчиком требований к химическим элементам в части указания их конкретного наименования, не противоречит действующему законодательству. Кроме того,

любой участник закупки имеет возможность поставки товара определенного наименования. Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничении заказчиком числа участников закупок.

Кроме этого, Комиссия отмечает, что заявителем не было представлено каких-либо доказательств того, что поставляемая ООО «Экоэнерго» продукция полностью соответствует всем физико-химическим свойствам, а также функциональным, техническим, качественным, требованиям указанных в техническом задании.

Таким образом, довод заявителя признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭКОЭНЕРГО» (вх.8132/ж от 10.06.2020г.), на действия заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" при проведении закупки № 32009219901 на предмет: «Поставка химических реагентов и ингибитора накипеобразования» (2384292), необоснованной.

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

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)