

## **РЕШЕНИЕ №023/07/3-6207/2020**

### **по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров**

21 декабря 2020г.  
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

С.А. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

В.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

И.Е. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

при участии представителя Заявителя – ООО «ТД «Зевс» - К Е.Г. (далее - Заявитель) при участии представителя Организатора торгов - ПАО «Баньэнерго» - Ч А.А. (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки материалов для установки счетчиков и обустройства вводов (вводов) для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение 2009689042 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

**УСТАНОВИЛА:**

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «ТД «Зевс» на действия ПАО «Кубаньэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки материалов для установки счетчиков и обустройства ответвлений (вводов) для нужд ПАО «Россети Кубань» (извещение №32009689042 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России [www.krasnodar.fas.gov.ru](http://www.krasnodar.fas.gov.ru).

Рассмотрение жалобы состоялось **21.12.2020 года в 10:30 часов** по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Организатором торгов в документации неправомерно установлены требования, установленные Приложением 1 с учетом изменений 24.11.2020г.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), а также Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» №334 от 12.2018.

Максимальная (максимальная) цена договора – 49 000 000,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 27.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

идических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации с итрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для эспечения государственных и муниципальных нужд.

иктом 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями улирования Закона о закупках является, в том числе создание условий 1 своевременного и полного удовлетворения потребностей идических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми азателями цены, качества и надежности.

гласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, уг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, жданским кодексом Российской Федерации, настоящим деральным законом, другими федеральными законами и иными мативными правовыми актами Российской Федерации, а также нятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений эти 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими звила закупки.

соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о упке является документом, который регламентирует закупочную тельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том ле порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая особы закупки) и условия их применения, порядок заключения и олнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки ожения.

соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик еделяет требования к участникам закупки в документации о икурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не тускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, ботам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и ществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по териям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. збования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, ботам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и рядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, ановленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем истникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к овиям исполнения договора.

соответствии с подпунктом 8.1.7.3. Положения о закупке требования к истникам закупки, а также критерии и порядок оценки заявок

устанавливаются в документации о закупке в соответствии с положением 2 к настоящему Положению «Требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (далее – типовые требования).

в соответствии с пунктом 2.5. Приложения 2 к Положению о закупке применимые к применению при проведении закупочных процедур отборочные требования и порядок определения измеряемых значений критериев соответствия отборочным требованиям приведены в положении 1 и приложении 2 к настоящим Типовым требованиям.

Согласно пояснений Организатора торгов, установление в документации о закупке иных отборочных требований, не указанных в настоящих Типовых требованиях, не допускается, за исключением случаев, когда их установление предусмотрено действующим законодательством Российской Федерации.

в соответствии с пунктом 5.3.2 Документации, предложения участников рассматриваются в соответствии с требованиями, критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке, по информации представленных в составе заявок сведений и документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Критерии соответствия заявок в части предоставления копий документов (в том числе сертификаты, сертификаты соответствия, протоколы испытаний, заключения, аттестаты, технические условия и т.н.), подтверждающих соответствие продукции требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или иным требованиям, установленным заказчиком, установлен в Документации в соответствии с пунктом 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке).

Самостоятельно признания несоответствия заявки установленным требованиям, либо несоответствия документа установленным требованиям является как истечение срока действия документа, не соответствующего требованиям, не соответствие заявленных параметров товаров, работ, услуг требованиям, установленным в документации о закупке, так и отсутствие требуемого документа в составе заявки участника (п. 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке)).

организатор торгов пояснил, что предоставление протоколов этикеточных испытаний обусловлено тем, что при анализе предлагаемых технических характеристик в составе первой части заявки необходимо понимание сертифицирована ли данная продукция, отвечает она всем требованиям безопасности, не является она контрафактной, ввезенной на территорию РФ.

новременное требование документации о предоставлении протоколов этикеточных испытаний указывает на действующий ГОСТ Р 53603-19 «Оценка соответствия. Схемы сертификации продукции в Российской Федерации».

Указанный стандарт устанавливает схемы сертификации продукции, их состав, содержание и применение. Указанный стандарт устанавливает схемы сертификации продукции, их состав, содержание и применение.

Стандарт распространяется на обязательную и добровольную сертификацию. Стандарт предназначен для разработчиков технических регламентов, разработчиков систем добровольной сертификации, органов по сертификации, испытательных лабораторий (центров) и заявителей сертификации.

Полученная продукция, требуемая к поставке в соответствии с предметом закупки, не подлежит обязательной сертификации, поэтому оценка соответствия проводится в рамках добровольной сертификации.

Согласно п. 6 «Описание схем сертификации» указанного ГОСТ, независимо от выбранной схемы сертификации, сертификат соответствия выдается на основании протокола сертификационных испытаний, проведенных в испытательной лаборатории.

Таким образом, протокол сертификационных испытаний является неотъемлемой частью сертификата соответствия, и не может являться избыточным требованием Документации о закупке, так как уже подготовлен и на его основании выдан, сертификат соответствия.

Политикой Краснодарского УФАС России установлено, что протоколы испытаний могут быть представлены производителями без приобретения сертифицированного товара.

Критерий соответствия заявок в части наличия полномочий от производителей предлагаемого оборудования установлен в Документации в соответствии с п. 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке).

заметром признания несоответствия заявки установленному требованию, но несоответствия документа установленным требованиям является как отсутствие в документе сведений о наличии у участника соответствующих полномочий, несоответствие гарантийного срока, требуемому в документации о закупке, так и отсутствие требуемого документа в составе заявки участника (п. 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке)).

Также наличие полномочий от завода - изготовителя подтверждает то, что поставляемая продукция соответствует требуемым Заказчиком характеристикам и срокам поставки.

Соответствие данных характеристик, а также не своевременная поставка продукции может повлиять на надежность энергоснабжения и привести к проблемам в снабжении электроэнергией при не своевременной поставке требуемой продукции.

Несомненно с тем, в случае отсутствия полномочий Производителя, участник может предоставить Свидетельство производителя в письменной форме, подтверждающее возможность поставки Участником продукции с сохранением гарантийных обязательств производителя в установленные сроки.

Предоставление указанного документа не требует обязательного приобретения товара.

В соответствии с пунктом 7.4.4. Положения о закупках, Документация о закупке должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать заявки таким образом, чтобы Закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшую заявку.

Таким образом, Организатором торгов в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках были установлены функциональные характеристики (требительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, достаточные для описания предмета закупки, которые указаны в разделе IV «ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ К ЗАКУПАЕМОЙ ПРОДУКЦИИ» Документации о закупке.

В документации о закупке отсутствуют конкретные товарные знаки и модели товара, как об этом указывает Заявитель, а требуемые параметры (характеристики) товаров достаточны для анализа участниками рынка логичных товаров при помощи доступных средств анализа, например в сети интернет.

В соответствии с пунктом 3.5.6. Документации, если иное не установлено

документацией о закупке ссылки в Документации на конкретный тип продукции, производителя, носят лишь рекомендательный, а не обязательный характер.

В соответствии с пояснениями Организатора торгов, Участник закупки может представить в своем предложении иные типы продукции, при условии, что изведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквивалентны) или превосходят по качеству требуемую продукцию, указанную в части IV «ТЕХНИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ К ЗАКУПАЕМОЙ ПРОДУКЦИИ».

В соответствии с проектом договора Организатор торгов пояснил следующее.

В соответствии с общими нормами Гражданского законодательства (в т.ч. 421-422 ГК РФ) установлена свобода договора, в том числе и при разделе условий договора по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Следовательно, договор может содержать любые условия, не противоречащие нормам действующего законодательства.

В соответствии с проектом договора поставки ПАО «Россети Кубань» утвержден организационно-распорядительным документом ПАО «Россети», являющегося директором ПАО «Россети Кубань», от 28.05.2018 №250р «Об утверждении формы договора поставки» и его форма является обязательной для заключения договоров поставки: стоимостью более 10 млн. рублей.

Согласно ст. 329 ГК РФ определено, что исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным истреблением и другими способами, предусмотренными законом или договором.

В соответствии со ст. 521 ГК РФ установленная законом или договором поставки неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров исчисляется с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором.

В соответствии с действующим законодательством также определены, реализуя принцип свободы договора, что отсутствие прописанной ответственности в договоре не исключает несение ответственности предусмотренной Законом.

В соответствии с действующим законодательством (статья 395 Гражданского кодекса РФ) предусмотрена ответственность Покупателя за нарушение сроков оплаты, установленных договором, которой Поставщик вправе

пользоваться.

в предусмотренная в проекте договора договорная ответственность поставщика не противоречит принципу равенства сторон.

Таким образом, требование о равной «ответственности» сторон учтено в соответствии с нормами действующего законодательства.

Также Организатор торгов пояснил, что Документацией о закупке в составе приложения участника закупки предусмотрена Форма 7 «Протокол разногласий к проекту договора».

В случае наличия у Участника предложений по внесению изменений в проект договора, Участник должен представить в составе своего предложения отдельный протокол разногласий.

В соответствии с Документацией о закупке Заказчик оставляет за собой право рассмотреть и принять перед подписанием договора предложения и дополнительные изменения к договору.

Также, предоставление Участником Протокола разногласий по подготовленному Заказчиком исходному проекту договора не лишает Участника и Заказчика права обсуждать эти условия и изменять их в процессе преддоговорных переговоров для достижения соглашения в отношении изменения этих условий.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 1 Федерального закона от 26.07.2006 №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 указанные 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;

2) вступил в силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ;

3) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;



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

требование к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона 5 апреля 2013 года №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;

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

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и введенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

На основании вышеизложенного в действиях Организатора торгов не установлено нарушений, предусмотренных ч.10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Соводствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

## РЕШИЛА:

изнать жалобу ООО «ТД «Зевс» на действия ПАО «Кубаньэнерго» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки материалов для установки счетчиков и устройства ответвлений (вводов) для нужд ПАО «Россети Кубань» вестение №32009689042 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) обоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: О.А. С

Члены Комиссии: А.Н. Д

Я.Е. М

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.