

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего:

в присутствии представителей от:

- ООО «ТДЭ» –

- ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» –

рассмотрев жалобу ООО «ТДЭ» на действия ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» в связи с проведением аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку ячеек КРУН (извещение №32110321151), материалы дела №8-01/211 (027/10/18.1-1119/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «ТДЭ» на действия ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» в связи с проведением аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку ячеек КРУН (извещение №32110321151).

Из жалобы следует, что закупочная комиссия необоснованно отклонила заявку общества, что противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ).

Доводы, изложенные в жалобе, представитель ООО «ТДЭ» в заседании Комиссии поддержал в полном объеме.

Из письменных возражений ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» от 24.08.2021 №235 в соответствии с которым считает доводы жалобы необоснованными в полном объеме.

Доводы, изложенные в письменных возражениях, представитель ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» в заседании Комиссии поддержал в полном объеме.

Заслушав представителей сторон, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

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

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1,2 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.

Закон №223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Согласно части 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Пунктом 6.1. статьи 3 Закона №223-ФЗ установлено, что 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 описание 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.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (п. 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (п. 2); требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его

количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (п. 3); требования к участникам такой закупки (п. 9).

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор торгов) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющейся у заказчика потребности. Иные лица подобным правом не обладают.

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 из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

27.05.2021 ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке №32110321151 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку ячеек КРУН. Дата начала срока подачи заявок – 27.05.2021. Дата окончания срока подачи заявок – 30.06.2021. Дата подведения итогов – 03.08.2021. Начальная (максимальная) цена договора - 8 333 333,33 руб.

В соответствии с протоколом от 27.07.2021 №300-Р/552 аукционная комиссия приняла решение о соответствии условиям документации о закупке и приняла к дальнейшему рассмотрению следующих участников: 1) ООО «ТДЭ»; 2) АО «ИНЖЕНЕРНО-ТЕХНИЧЕСКИЙ ЦЕНТР НИИ ЭЛЕКТРОМАШИНОСТРОЕНИЯ»; 3) АО ТД «УЗЭЛЕКТРОТЕХКОМПЛЕКТ»; 4) ООО «МЭК»; 5) АО «ЧЕБОКСАРСКИЙ ЭЛЕКТРОАППАРАТНЫЙ ЗАВОД»; 6) ООО «ПРОМСТРОЙЭЛЕКТРО»; 7) ООО «ДАЛЬНЕВОСТОЧНЫЙ ЭЛЕКТРОТЕХНИЧЕСКИЙ СОЮЗ».

В соответствии с протоколом подведения итогов от 03.08.2021 №300-ВП/552 аукционная комиссия приняла решение об отклонении заявки участника ООО «ТДЭ» от дальнейшего рассмотрения на основании п. 4.9.6 (а, д) Документации о закупке, как несоответствующую следующим требованиям: № п/п Основания для отклонения: 1) в составе заявке участника ООО «ТДЭ» приложен протокол разногласий, условия которого противоречат типовым условиям договора (приложение № 2 к документации о закупке) и неприемлемы для заказчика. 2) в коммерческом предложении ООО «ТДЭ» в качестве производителя продукции указано АО «ПИК ЭЛБИ». Данная компания является ненадежным поставщиком, имеет большую задолженность перед ПАО «Сахалинэнерго» и в настоящее время ПАО

«Сахалинэнерго» ведет работу по включению АО «ПИК ЭЛБИ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно п. 2.1.2 раздела 2.1 аукционной документации подробные требования к участникам, а также к документам, подтверждающим соответствие установленным требованиям, приведены в разделе 3. Порядок проведения закупки и участия в ней, инструкции по подготовке заявок, а также последующий порядок заключения договора приведены в разделах 4-5. Порядок применения отдельных дополнительных элементов проводимой закупки изложен в разделе 6. Образцы форм документов, которые необходимо подготовить и включить в состав заявки, приведены в разделе 7.

В соответствии с пп. 4.5.1.1 п. 4.5.1 раздела 4.5 аукционной документации участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (приложение №4 – состав заявки) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7.

Приложением №4 определено, что заявка на участие в закупке должна содержать следующий комплект документов с учетом требований подраздела 4.5, а также иных условий настоящей документации о закупке: общая часть: письмо о подаче оферты (форма 2), содержащее первую ценовую ставку участника, по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (подраздел 7.2); коммерческое предложение (форма 3) согласно первой ценовой ставке участника, по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (подраздел 7.3); техническое предложение (форма 4) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (подраздел 7.4); календарный график (форма 5) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (подраздел 7.5); анкета участника (форма 6) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (подраздел 7.6); документы, подтверждающие соответствие участника обязательным требованиям настоящей документации о закупке (подраздел 10.1); документы, подтверждающие соответствие участника специальным требованиям настоящей документации о закупке (подраздел 10.2); документы, подтверждающие соответствие участника квалификационным требованиям настоящей документации о закупке (подраздел 10.3).

Аукционной документацией не предусмотрено предоставление участником протокола разногласий в составе заявки, подаваемой на участие в аукционе.

В соответствии с п. 9.1.2 раздела 9 аукционной документации все положения настоящего проекта договора являются существенными условиями для заказчика.

Поскольку представленный участником протокол разногласий не соответствует п. 9.1.2 аукционной документации, наличие в составе заявки в части договорных условий противоречий (несоответствия) проекту договора, содержащие существенные условия, отступление от которых при проведении закупки не допускается, аукционной комиссией в данной части правомерно отклонена заявка ООО «ТДЭ», в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании данного довода жалобы необоснованным.

Пунктом 10.1 Приложения №3 – требования к участникам аукционной документации установлены следующие обязательные требования, где в том числе: участник закупки не должен находиться в процессе ликвидации; экономическая деятельность участника не должна быть приостановлена; в отношении участника не должны быть введены процедуры (наблюдение, внешнее управление или конкурсное производство), предусмотренные Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»; сведения об участнике закупки должны отсутствовать в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом №223-ФЗ, а также в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом №44-ФЗ, которые размещены в ЕИС.

Согласно п. 3.2.8 раздела 3.2 аукционной документации в случае несоответствия какого-либо из заявленных членов коллективного участника требованиям, установленным в приложении №3 к настоящей документации о закупке, заявка такого коллективного участника отклоняется.

Требования к производителю товара в аукционной документации отсутствуют.

Из заявки ООО «ТДЭ», поданной на участие в данном аукционе следует, что общество представило письмо о подаче оферты от 18.06.2021 №В241/1806 из которого следует, что общество подтверждает, что сведения об ООО «ТДЭ» отсутствуют в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренным Законом №223-ФЗ, а также в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренным Законом №44-ФЗ, которые размещены в ЕИС, а также, что в отношении ООО «ТДЭ» не проводится процедура ликвидации; не введены процедуры (наблюдение, внешнее управление или конкурсное производство); экономическая деятельность не приостановлена, а также представлено коммерческое предложение ООО «ТДЭ» из которого следует, что производителем ячейки КРУН ПС «Правдинская» является АО «Пик Элби». В отношении компании АО «Пик Элби» 20.11.2020 подано заявлением о признании должника банкротом. Определением Арбитражного суда Чувашской республики – Чувашии от 19.08.2021, дело А79-10962/2020 в отношении АО «Пик Элби» введена процедура банкротства наблюдение.

Поскольку ООО «ТДЭ» соответствует обязательным требованиям, предусмотренным п. 10.1 аукционной документации, а именно не состоит в

реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренным Законом №223-ФЗ, а также в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренным Законом №44-ФЗ, которые размещены в ЕИС, а также в отношении ООО «ТДЭ» не проводится процедура ликвидации; не введены процедуры (наблюдение, внешнее управление или конкурсное производство); экономическая деятельность не приостановлена, а также АО «Пик Элби» не является участником или коллективным участником данной закупки, а является производителем предлагаемой продукции ООО «ТДЭ» к поставке, в связи с чем заказчиком не могут быть предъявлены требования, предусмотренные п. 10.1 приложения №3 – требования к участникам аукционной документации, к АО «Пик Элби», аукционной комиссией неправомерно отклонена заявка ООО «ТДЭ» по указанному основанию.

Поскольку заявка ООО «ТДЭ» все равно подлежала отклонению, нарушение не повлияло на результаты закупки и не нарушило права и интересы ООО «ТДЭ», 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 действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТДЭ» на действия ПАО энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» в связи с проведением аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку ячеек КРУН (извещение №32110321151) необоснованной.

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