

1. ООО «ИД Компания Д-Системс»

пр-д Научный, д. 17, пом. XXX, эт. 5, Москва, 117246

2. Акционерное общество «Объединенная энергетическая компания» (АО «ОЭК»)
наб. Раушская, д. 8, Москва, 115035

3. АО «ЕЭТП»
ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2285/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.10.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии представителей:

от заказчика - АО «ОЭК»,

от заявителя - ООО «ИД Компания Д-Системс»,

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 19.10.2017 № ИШ/53466/17),

рассмотрев жалобу ООО «ИД Компания Д-Системс» (далее – Заявитель) на действия заказчика – АО «ОЭК» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение СМР, ПНР по созданию программно-технического комплекса «Деконт» в рамках реализации титула инвестиционной программы «Телемеханизация (ТИ, ТС,ТУ) энергообъектов опорной и распределительной сети 6-20 кВ» (реестровый № 31705594425) (далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в следующем:

- в неправомерном установлении требования о поставке оборудования конкретного производителя;
- в неразмещении ответа на запросы о разъяснении положений Закупочной документации;
- в неустановлении порядка проверки соответствия участника требованиям Закупочной документации;
- в неправомерном установлении требования о наличии опыта по установке оборудования;
- в установлении невыполнимых сроков выполнения работ в рамках исполнения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 № 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.

Согласно части 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с Законом о закупках размещению в единой информационной системе или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.05.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд»;
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

03.08.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок - 24.08.2017. Дата рассмотрения заявок - 28.08.2017; дата проведения Аукциона - 30.08.2017.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

1. Исходя из текста жалобы, Заказчиком неправомерно установлено требование о поставке в рамках исполнения договора оборудования конкретного производителя; не размещен ответ на запросы о разъяснении положений Закупочной документации.

Данная жалоба в указанной части подана в соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках, содержит ссылки на часть 1 статьи 17 Закона защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, 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.

Пунктом 41.2 Положения о закупках установлено, что по решению Заказчика извещение о проведении запроса предложений может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом договора. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Таким образом, Положением о закупках установлено требование о включении в описание объекта закупки слов «или эквивалент» при указании на товарные знаки, за исключением предусмотренных случаев.

В соответствии с пунктом 3 Технического задания Аукционной документации необходимо выполнить строительно-монтажные (с обеспечением оборудования с программным обеспечением) и пуско-наладочные работы (в том числе приёмочные испытания) по созданию программно-технического комплекса «Деконт» (далее – ПТК «Деконт») для вывода телеинформации с электросетевых объектов в АРМ диспетчера в соответствии с утвержденной проектной документацией (шифр ДПАВ.618.01-ЭУ).

Таким образом, работы, подлежащие выполнению по итогам Закупки подлежат осуществлению на основании утвержденной проектной документации.

Пунктом 3.1.1 Проектной документации установлено, что аппаратная часть ПТК «Деконт» выполнена на базе серверов PROLIANTDL360P (HP), входящих в состав комплекта «Деконт-ЦППС-ПП.618.01» производства ООО «Компания ДЭП».

Согласно письменным пояснениям Заказчика, в Закупочной документации установлено требование к поставке товара конкретного разработчика, что не противоречит требованиям Положения о закупках.

Однако Заявителем представлены сведения, согласно которым «Деконт» является товарным знаком (номер регистрации 446493), правообладателем которого является ООО «Компания ДЭП» (являющееся, в свою очередь, разработчиком проектной документации (шифр ДПАВ.618.01-ЭУ)).

Заказчик доказательств обратного не представил, а также согласился с доводом Заявителя.

Таким образом, Заказчиком в составе Закупочной документации установлено требование к поставке оборудования товарного знака «Деконт» без указания слов «или эквивалент», что противоречит пункту 41.2 Положения о закупках.

Кроме того, согласно тексту жалобы, Заказчиком не был размещен ответ на запросы о разъяснении положений Закупочной документации, в том числе, в отношении установления спорного требования.

Согласно представленной Заказчиком информации с электронной торговой площадки 11.10.2017 Заявитель направил 2 запроса о разъяснении положений Закупочной документации.

Пунктом 4.3.2 Закупочной документации установлено, что запросы, полученные заказчиком не позднее, чем за 4

рабочих дня до окончания срока подачи предложений на участие, подлежат рассмотрению заказчиком в течение 3 рабочих дней с момента получения запроса. При этом указано, что запросы, полученные Заказчиком позже, чем за 4 рабочих дня до окончания срока подачи предложений на участие в закупке, не подлежат обязательному рассмотрению заказчиком.

Таким образом, ООО «ИД Компания «Д-Системс» направило запросы на разъяснения положений документации не 04.10.2017, как требует документация, а позже в день планируемого срока окончания подачи предложений - 10.10.2017.

Вместе с тем, 17.10.2017 Заказчиком в ЕИС опубликованы изменения в Закупочную документацию в части продления срока окончания подачи заявок до 31.10.2017, в эту же дату были опубликованы разъяснения по двум запросам.

Таким образом, довод Заявителя о неразмещении ответа на запросы о разъяснении положений Закупочной документации не находит своего подтверждения.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Заказчиком, в свою очередь, не предоставлено объективное обоснование включения в состав Закупочной документации требования о поставке оборудования товарного знака «Деконт» без указания слов «или эквивалент».

Учитывая изложенное, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 41.2 Положения о закупках.

Руководствуясь предоставленными документами и сведениями, Комиссия приняла решение о признании довода Заявителя обоснованным в части установления требования о поставке оборудования товарного знака «Деконт» без указания слов «или эквивалент».

2. По мнению Заявителя, Заказчиком не установлен порядок проверки соответствия участника требованиям Закупочной документации; неправомерно установлено требование о наличии опыта по установке оборудования; неправомерно установлены сроки выполнения работ в рамках исполнения договора.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг в случаях.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, не содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, ООО «ИД Компания Д-Системс» обжалуются действия Заказчика, выразившиеся в неустановлении порядка проверки соответствия участника требованиям Закупочной документации; установлении требования о наличии опыта по установке оборудования; установлении невыполнимых сроков выполнения работ в рамках исполнения договора.

Заявителем на заседании Комиссии не представлено доказательств наличия в жалобе в указанной части оснований для обжалования, предусмотренных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Следовательно, в указанной части жалобы ООО «ИД Компания Д-Системс» не содержится оснований, предусмотренных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Также жалоба в указанной части не содержит ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для рассмотрения указанных доводов жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 9 статьи 3 Закона о закупках действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части установления требования о поставке оборудования товарного знака «Деконт» без указания слов «или эквивалент», необоснованной в части неразмещения ответа на запросы о разъяснении положений Закупочной документации, в остальной части – оставить жалобу без рассмотрения.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 41.2 Положения о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2285/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.10.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 23.10.2017 по делу № 1-00-2285/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ОЭК» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение СМР, ПНР по созданию программно-технического комплекса «Деконт» в рамках реализации титула инвестиционной программы «Телемеханизация (ТИ, ТС,ТУ) энергообъектов опорной и распределительной сети 6-20 кВ» (реестровый № 31705594425) (далее -

Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 23.10.2017 по делу № 1-00-2285/77-17 в части установления требования о поставке оборудования товарного знака «Деконт» без указания слов «или эквивалент».
2. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее семи дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.
3. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 23.10.2017 по делу № 1-00-2285/77-17.
4. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 04.12.2017.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 11.12.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.