



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан**

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

24.02.2021 № 8/2087
На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «НПП «Фолтер»
127238, г. Москва,
Дмитровское шоссе, д. 46,
корп.2 строение 2, этаж 8,
комната 18

Заказчик:

ООО «Башкирская
генерирующая компания» (ООО
«БГК»)
450059, РБ, г. Уфа,
ул. Рихарда Зорге, 3

Организатор Закупки:

ООО «Интер РАО – Центр
управления закупками»
Место нахождения: 450059, РБ
г.Уфа, ул. Рихарда Зорге, д.3

РЕШЕНИЕ

по жалобе № ТО002/07/3-174/2021

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «НПП «Фолтер»
на действия (бездействие) Заказчика при закупке товаров, работ, услуг в
соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках
товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

18.02.2021

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия в составе:

Председателя Комиссии:

– заместителя руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Членов Комиссии:

– заместителя начальника отдела
антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной
антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

0197056

В присутствии представителей: ООО «БГК» Раевского А.Н. (доверенность от 01.01.2021 №119/11/1-121),

рассмотрев жалобу ООО «НПП «Фолтер» (127238, г. Москва, Дмитровское шоссе, дом 46, корпус 2 строение 2, этаж 8, комната 18) от 05.02.2021 вх. №1775 на действия ООО «Башкирская генерирующая компания» (450059, РБ, г. Уфа, ул. Рихарда Зорге,3) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и поставка фильтров воздушных для ООО "БГК" (извещение № 32009799650),

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

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступила жалоба ООО «НПП «Фолтер» (127238, г. Москва, Дмитровское шоссе, дом 46, корпус 2 строение 2, этаж 8, комната 18) от 05.02.2021 вх. №1775 на действия ООО «Башкирская генерирующая компания» (450059, РБ, г. Уфа, ул. Рихарда Зорге,3) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и поставка фильтров воздушных для ООО "БГК" (извещение № 32009799650).

Организатором торгов является ООО «Интер РАО - Центр управления закупками».

Заявитель оспаривает действия Организатора торгов, выразившиеся в установлении в закупочной документации требований, ограничивающих возможности участников закупки, а также отклонении заявки по причине наличия у Заявителя риск-фактора, и просит отменить протокол о результатах закупочной процедуры.

Организатором торгов с доводом жалобы не согласен, ООО «Интер РАО - Центр управления закупками» представлена письменная позиция от 15.02.2021 вх. №2240.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в заседании, Комиссия установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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).

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно п. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

14.12.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и поставка фильтров воздушных для ООО "БГК" (извещение № 32009799650).

В закупочной процедуре приняли участие пять участников.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по оценке предложений на участие в открытом запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтров воздушных для ООО «БГК» №176493/03К -ППР от 28.01.2021 г., заявки четырех участников закупочной

процедуры были отклонены, в том числе по основанию: «не предоставлены подтверждающие документы (тренды, официальные письма, содержащие информацию о результатах работы, гарантийные письма заводов-изготовителей ГТУ, технические отзывы и заключения) по ГТУ Siemens SGT -800 или аналогичной мощности за период эксплуатации 1-2 года после установки фильтров грубой и тонкой очистки аналогичных типов, свидетельствующие об отсутствии сверхнормативных отклонений (снижение фактической мощности ГТУ не более 1% /год, увеличение удельного расхода топлива не более 0,5 %/год), а также гарантийной наработки не менее 12 месяцев участником не предоставлены, что не соответствует п.2.2. «Требования к договору» Технического задания на поставку фильтров воздушных для ООО «БГК», а также п. 4 раздела «Общие требования к модулям фильтров» опросных листов на поставку фильтров воздушных грубой и тонкой очистки для нужд Уфимской ТЭЦ-2».

Исходя из сведений, указанных в жалобе на этапе подачи заявок ООО «НПП «ФОЛТЕР» неоднократно направляло запросы на корректировку требований закупочной документации.

Письмом от 16.12.2020 №21-20 ООО «НПП «ФОЛТЕР» просило предоставить методику расчета технико-экономических показателей на ГТУ Siemens SGT 800 или аналогичной мощности за период эксплуатации 1 -2 года после установки фильтров тонкой очистки аналогичных типов.

Со стороны Заказчика была получена таблица, названная «Методика оценки технико-экономических показателей ГТУ».

Согласно доводу Заявителя данная таблица не может называться методикой, так как для проведения точных расчетов технико - экономических показателей необходимо провести классификацию деталей, узлов, агрегатов, машин по конструктивно-технологическим и эксплуатационным признакам систематизировать весь статистический технико-экономический материал по каждому классу и справочные материалы по методам расчета технико-экономических показателей разработать типовые расчетные формулы для определения материалоемкости, трудоемкости и себестоимости применительно к каждому классу деталей, узлов, агрегатов, машин, для использования их на различных этапах подготовки к производству и т.д. Кроме того, данная таблица не может отражать экономические показатели, в силу того, что не содержит расчета зависимости экономической эффективности работы ГТУ от используемых фильтрационных материалов.

Комиссия отмечает, ООО «НПП «ФОЛТЕР» письмами исх. №31-12 от 22.12.2020 и №37-12 от 25.12.2020 указало следующее:

1. Расчет технико-экономических показателей излишне и не обоснован, так как не имеет отношения к техническим характеристикам фильтров, предусмотренных ГОСТ Р EN 779-2014/EN:2012 ГОСТ Р EN 1822-2010/ EN 1822:2011 и приводит к отклонению практически всех участников, чья продукция соответствует техническим требованиям.

2. Согласно п. 10 ст. 4 ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц",

предоставление расчетов технико-экономических показателей является избыточным и необоснованным требованием в конкретной процедуре. Воздушные фильтры для чистого воздуха в КВОУ ГТУ не имеют отношения к расчету технико-экономических показателей ГТУ. Технические требования к воздушным фильтрам для ГТУ регламентируются изготовителем ГТУ и использование воздушных фильтров разных производителей, имеющих одинаковые технические характеристики (что подтверждается протоколами испытаний, прилагаемых к конкурсной документации), не влияют на технико-экономические показатели ГТУ.

Работа по расчетам технико-экономических показателей работы ГТУ должна проводиться в рамках отдельного конкурса (процедуры), официально обоснована и подкреплена предоставлением технических данных, т.е. утвержденной методикой расчетов.

Заказчик в своих пояснениях указал, что требование, касающееся представления расчетов технико-экономических показателей на ТТЛ7 Siemens SGT 800 или аналогичной мощности за период эксплуатации 1-2 года после установки фильтров грубой и тонкой очистки аналогичных типов и подтверждения в расчетах величины срока наработки в 12 месяцев до замены фильтров грубой и тонкой очистки, обусловлено следующим: необходимостью обеспечения выполнения требований нормативно-технических документов в электроэнергетике, в частности требований пп. 4.6.1 и 4.6.7 Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации (ПТЭС) (утв. Приказом Минэнерго РФ от 19.06.2003 № 229) устанавливающих обязанность обеспечения надежности и экономичности работы оборудования ГТУ; обеспечения нормативных показателей экономичности оборудования ГТУ необходимостью планирования и минимизации финансовых рисков, связанных с расходами и убытками, понесенными генерирующей компанией при работе станций в условиях ОРЭМ.

В соответствии с п. 1, п. 2 ч.10 ст.4 Закона о закупках 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 результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Таким образом, установление указанных требований соответствует Закону о закупках.

Согласно ст.3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) 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;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Комиссия приходит к выводу, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Комиссией установлено, что требование о предоставлении необходимых документов применяется в равной степени ко всем участникам и не направлено на установление преимуществ отдельным лицам.

Установление оспариваемого требования предоставляет заказчику гарантию надлежащего выполнения победителем закупки своих обязательств, направлено на выявление участников, обладающих достаточной квалификацией для выполнения работ.

Таким образом, Комиссия признает данный довод Заявителя необоснованным.

Относительно довода Заявителя о том, что основанием отклонения заявки ООО «НПП «Фолтер» явилось наличие риск-фактора с оценкой 0 баллов (судебное дело № А14-2971/2020) Комиссия установила, что Заказчик, при оценке участника закупки в качестве риск-фактора с оценкой 0 баллов указывает на недобросовестность участника закупочной процедуры, которая определяется на основании вступивших в законную силу решений Арбитражного суда за последние 3 года не в пользу контрагента по искам о недобросовестном исполнении договоров и/или отказе исполнения обязательств по договорам.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе, в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным не только при наличии обоснованного заявления другой стороны, но и по инициативе суда, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Исходя из вышеизложенного:

- недобросовестность свидетельствует об извлечении преимущества недобросовестной стороной (факт не установлен и не может быть установлен по причине его отсутствия);
- недобросовестность устанавливается судебным решением;
- любое нарушение условий договора, повлекшее привлечение к гражданско-правовой ответственности не свидетельствует о недобросовестности контрагента, нарушившего обязательство. Такое нарушение может носить вынужденный (не умышленный) характер, что само по себе исключает признание поведения недобросовестным.

Из чего следует, что основание отклонения - наличие риск-фактора с оценкой 0, не может применяться в условиях закупочной документации ко всем участникам объективно и справедливо. Кроме того, критерий «недобросовестность» юридический, устанавливается на основании судебного решения с учетом всех обстоятельств дела, в том числе и поведения «недобросовестного лица». Так как не всякое нарушение условий договора свидетельствует о недобросовестности лица, допустившего такое нарушение.

Указанные выводы Комиссии подтверждаются Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации".

Таким образом, Заказчик не вправе запрашивать деловую репутацию в отношении участников закупки.

Исходя из этого, Комиссия признает данный довод Заявителя обоснованным.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПП «Фолтер» (127238, г. Москва, Дмитровское шоссе, дом 46, корпус 2 строение 2, этаж 8, комната 18) от 05.02.2021 вх. №1775 на действия ООО «Башкирская генерирующая компания» (450059, РБ, г. Уфа, ул. Рихарда Зорге,3) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, поставка фильтров воздушных для ООО "БГК" (извещение № 32009799650) обоснованной в части применения риск-фактора «негативная арбитражная практика» в качестве основания отклонения заявок участников.

2. Предписание не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Республики Башкортостан.