



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____



РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-19392/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

12.01.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ЭМЗ», ПАО «Россети», рассмотрев жалобу (далее - Жалоба) ООО «ЭМЗ» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на разработку РД, выполнение СМР, ПНР с поставкой оборудования по титулу: «Реконструкция ПС 220 кВ Тверицкая в части сооружения двух новых ячеек 10 кВ и замены двух дугогасящих устройств 10 кВ для технологического присоединения энергопринимающих устройств» для нужд Валдайского ПМЭС (реестровый № 32211815978, 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.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

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

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя (далее - Заявка) на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчиком 02.11.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационной-телекоммуникационной сети Интернет (далее - ЕИС) размещено извещение № 32211815978 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на разработку РД, выполнение СМР, ПНР с поставкой оборудования по титулу: «Реконструкция ПС 220 кВ Тверицкая в части сооружения двух новых ячеек 10 кВ и замены двух дугогасящих устройств 10 кВ для технологического присоединения энергопринимающих устройств» для нужд Валдайского ПМЭС.

В соответствии с представленными материалами 16.12.2022 Заказчиком размещен протокол № 4/2551721/ПРЗК/2022/М1/ЗК/1665 заочного заседания закупочной комиссии Заказчика по рассмотрению первых частей заявок участников Закупки, в соответствии с которым заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям закупочной документации и отклонена от дальнейшего участия.

Причина отклонения: несоответствие заявки Заявителя п. 3.5 проекта договора и п. 1.2. части V «Техническая часть», а именно график выполнения работ (форма 3) составлен неправильно. Согласно графику проведение авторского надзора участником Закупки планируется в течение месяца после окончания выполнения работ, что не соответствует п. 3.5 проекта договора и п. 1.2 части V «Техническая часть» конкурсной документации.

Вместе с тем, как указано Заказчиком, в соответствии с п.3.5, п. 6.6.5 проекта договора и п. 1.2 технической части закупочной документации авторский надзор за реконструкцией объекта осуществляется в течение всего периода реконструкции объекта, не включая срок на разработку и согласование рабочей документации, предусмотренного графиком выполнения работ по авторскому надзору (Приложение 29 к проекту договора, заключаемого по результатам проведения Закупки), где также обозначен срок как начала, так и окончания выполнения работ.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Ранее антимонопольным органом было рассмотрена жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, выразившиеся в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в Закупки в рамках рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке.

В рамках рассмотрения указанной Жалобы антимонопольным органом было установлено, что 28.11.2022 Заказчиком размещен протокол № 1/2551721/ПРЗК/2022/М1/ЗК/1382 заочного заседания закупочной комиссии Заказчика по рассмотрению первых частей заявок участников Закупки, в соответствии с которым заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям закупочной документации и отклонена от дальнейшего участия.

Причина отклонения: к поставке предлагается реактор РЗДПОМ, который не совмещает в себе дугогасящий реактор и заземляющий фильтр в одном баке (пункт 68 Таблицы 3.1 - Требования к техническим характеристикам реакторов дугогасящих 10 кВ части V «Техническая части» документации о Закупке). Подтверждение Заявителем требований пункта 68 закупочной документации согласно позиции закупочной комиссии Заказчика является недостоверной информацией.

Решением по делу № 077/07/00-18063/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 08.12.2022 года указанная жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки была признана обоснованной. В действиях Заказчика установлены нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках. Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Предписанием по делу № 077/07/00-18063/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 08.12.2022 года Комиссия Московского УФАС России предписало ПАО «Россети» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на разработку РД, выполнение СМР, ПНР с поставкой оборудования по титулу: «Реконструкция ПС 220 кВ Тверицкая в части сооружения двух новых ячеек 10 кВ и замены двух дугогасящих устройств 10 кВ для технологического присоединения энергопринимающих устройств» для нужд Валдайского ПМЭС (реестровый № 32211815978, далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику определить новые даты рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки.
3. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru в сети Интернет).
4. Заказчику произвести пересмотр первых частей заявок на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 08.12.2022 по делу № 077/07/00-18063/2022.
5. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках и Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 3.4 Закона о закупках конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательств, может включать этапы рассмотрения и оценки заказчиком поданных участниками конкурса в электронной форме заявок на участие в таком конкурсе.

В силу пункта 1 части 5 статьи 3.4 Закона о закупках при включении в конкурс в электронной форме этапов, указанных в части 4 указанной статьи, должно

соблюдаться, в том числе, следующее правило - **каждый этап конкурса в электронной форме может быть включен в него однократно.**

Необходимо отметить, что в рамках рассмотрения 28.11.2022 первых частей заявок на участие в Закупке закупочной комиссией Заказчика рассматривались все документы, представленные Заявителем в составе заявки на участие в Закупке. Данным документам дана соответствующая оценка, изложенная в протоколе № 1/2551721/ПРЗК/2022/М1/ЗК/1382, в соответствии с которым единственным основания для отклонения указанной заявки являлось предоставление Заявителем недостоверной информации относительно дугогасящего реактора (далее – ДГР).

В соответствии с пояснениями Заказчика, представленными в ходе рассмотрения делу № 077/07/00-18063/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, Заявителем был предложен дугогасящий реактор (далее – ДГР) типа РЗДПОМ (реактор заземляющий дугогасящий с плавным регулированием однофазный масляный). ДГР типа РЗДПОМ представляет собой катушку с регулируемой величиной индуктивности и подключить его напрямую к сети невозможно. ДГР подключаются к сети только через нейтралеобразующие устройства – фильтры ФМЗО, использующиеся для создания искусственной нейтрали. ООО «ЭМЗ» в своей номенклатуре продукции имеет такие фильтры ФМЗО.

Вместе с тем, как было указано Заказчиком, согласно заявке на участие в Закупке Заявителем предложен только ДГР – РЗДПОМ без фильтра – ФМЗО.

Также в соответствии с пояснениями Заказчика, представленными в ходе рассмотрения делу № 077/07/00-18063/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, согласно открытым данным, полученным закупочной комиссией Заказчика с официального сайта – <https://www.emz.su/>, в номенклатуре выпускаемой продукции Заявителя имеются дугогасящие агрегаты типа АЗДПМ, состоящие из дугогасящего реактора типа РЗДПОМ и нейтралеобразующего трансформатора (фильтра – ФМЗО), расположенные в одном баке. **И, по мнению Заказчика, если бы Заявителем были предложены АЗДПМ, то техническое предложение заявки Заявителя было бы признано соответствующим требованиям ТЧКД.**

Таким образом, вышеописанные обстоятельства презюмируют факт согласия Заказчика, что иные документы, представленные Заявителем в составе заявки на участие в Закупке, в том числе график проведения авторского надзора, соответствуют требованиям закупочной документации.

Исходя из изложенного, Заказчик в силу протокола от 28.11.2022 № 1/2551721/ПРЗК/2022/М1/ЗК/1382 по рассмотрению первых частей конклюдентно согласился с соответствием закупочной документации представленного Заявителем в составе заявки графика проведения авторского надзора.

Вместе с тем, как указано ранее, в силу пункта 1 части 5 статьи 3.4 Закона о закупках в рамках исполнения предписания антимонопольного органа у Заказчика отсутствовали основания для проведения повторной оценки всех документов, представленных участниками Закупки в составе соответствующих заявок.

В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Комиссия отмечает, что требование выданного предписания о пересмотре первых частей заявок на участие в Закупке с учетом решения от 08.12.2022 по делу № 077/07/00-18063/2022 направлено на устранение лишь тех нарушений, которые установлены антимонопольным органом в указанном решении, и, как следствие восстановление нарушенных прав Заявителя ввиду неправомерного отклонения его Заявки на участие в Закупке.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с пунктом 3.5, пунктом 6.6.5 проекта договора, заключаемого по результатам проведения Закупки (далее — Проект договора) авторский надзор за реконструкцией объекта осуществляется в течение всего периода реконструкции объекта, не включая срок на разработку и согласование рабочей документации.

Приложением № 29 к Проекту договора предусмотрено согласование сторонами графика выполнения работ по авторскому надзору, где также обозначен срок как начала, так и окончания выполнения работ.

Комиссия отмечает, что Заявитель согласился на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно в случае признания его

победителем Закупки принял на себя риски по признанию его уклонившимся от заключения договора при условии несоблюдения им требований пунктов 3.5, пунктом 6.6.5 Проекта договора при заполнении приложения № 29 к Проекту договора, что исключает возможность ущемления интересов Заказчика в рамках заключения и исполнения договора.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Иных документов, подтверждающих обоснованность отклонения заявки Заявителя на участие в Закупке Заказчиком не представлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что решение закупочной комиссии Заказчика о признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям закупочной документации и, как следствие, об отклонении данной заявки от дальнейшего участия в Закупке является неправомерным.

С учетом изложенного на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов Жалобы.

Таким образом, действия Заказчика по отклонению Заявителя от участия в Закупке в рамках рассмотрения первых частей заявок нарушают 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭМЗ» (ОГРН: 1146678014108, ИНН: 6678049068) на действия ПАО «Россети» (ОГРН: 1024701893336; ИНН: 4716016979) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.