РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-1318/2020

15 июля 2020 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<…>;

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «КамПром-сервис» (далее – ООО «КамПром-сервис») на действия заказчика торгов Акционерного общества «Региональные электрические сети» (далее - АО «РЭС») при проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку трактора Беларусь с мульчером (извещение № 32009275440 на сайте www.zakupki.gov.ru),

в отсутствие представителей заявителя - ООО «КамПром-сервис», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителя заказчика - АО «РЭС»: <…> (по доверенности № 540/19 от 10.09.2019 года),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «КамПром-сервис» на действия заказчика торгов АО «РЭС» при проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку трактора Беларусь с мульчером (извещение № 32009275440 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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».

29.06.2020 года на сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком размещена документация по закупке.

Как следует из содержания Приложения № 1 (перечень позиций) и Приложения № 9

(техническое задание) предметом закупки является ТРАКТОР БЕЛАРУС-1523.3 С МУЛЬЧЕРОМ MIDIFORST 200 в количестве 2 единиц. Аналоги не рассматриваются.

При этом, мульчер не является составной частью трактора БЕЛАРУС-1221.В2, а представляет собой навесное оборудование, которое агрегатируется с трактором. Существует достаточно большое количество производителей мульчеров, изготавливающих целый перечень наименований и моделей мульчеров, агрегатируемых с трактором БЕЛАРУС-1221.В2.

Согласно пункту 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 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 такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в частности, в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

ООО «КамПром-сервис» является представителем отечественного производителя мульчеров ООО «Полюс-Инвест» (дилерский договор и декларация соответствия продукции прилагается) и готово предложить Заказчику ТРАКТОР БЕЛАРУС-1523.3 С МУЛЬЧЕРОМ UM-Forest prof 200, который является российским аналогом мульчера Seppi-M Midiforst 200.

Заявитель считает, действия Заказчика нарушением его законных интересов и противоречащими основным положениям Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», как нарушающими принципы добросовестной конкуренции и предотвращения коррупции.

Поскольку мульчерное оборудование не является составной частью трактора БЕЛАРУС -1523.3, а представляет собой навесное оборудование, которое агрегатируется с трактором, и существует достаточно большое количество производителей мульчеров, изготавливающих целый перечень наименований и моделей мульчеров, агрегатируемых с трактором БЕЛАРУС -1523.3, положение документации, согласно которому аналоги мульчера Seppi-M Midiforst 200 не рассматриваются, является прямым нарушением Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» как нарушающими принципы добросовестной конкуренции и препятствует участию в закупочной процедуре Участников, предлагающих мульчерное оборудование иных марок и производителей, имеющих заведомо

меньшую стоимость и лучшие характеристики, а главное, наиболее подходящие по своим функциональным характеристиками потребительским свойствам трактору БЕЛАРУС -1523.3

В соответствии с Приложением № 6 к извещению (о порядке предоставления российского приоритета)» в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 г. № 925 устанавливается приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Мульчерное оборудование Seppi-M является импортным и производится в Италии. Отсутствие у участников конкурса возможности предложения аналогов приводит к противоречию с указанным пунктом закупочной документации.

Далее, в пункте 6 Приложения № 6 (о порядке предоставления российского приоритета) Заказчиком определено, что указанный приоритет предоставляется согласно нормам «Генерального соглашения по тарифам и торговле» 1994 г. и «Договора о Евразийском экономическом союзе» от 29.05.2014 г. товарам, происходящим из государств - членов Евразийского экономического союза - Приложение № 6.1 (список стран ЕАЭС), стран - участниц Всемирной торговой организации - Приложение № 6.2 (список стран ВТО), работам, услугам, выполняемым, оказываемым указанными лицами, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российским лицам.

Таким образом, Заказчик предоставляет приоритет в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 года № 925 товарам, не имеющим российское происхождение, а товарам, в том числе, происходящим из стран ВТО, что противоречит смыслу и сути Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 года № 925. В то же время, указанием того факта, что аналоги не рассматриваются, кроме мульчерного оборудования Seppi-M, Заказчик ограничивает конкуренцию, препятствуя предложению мульчерного оборудования российского производства.

В своих возражениях АО «РЭС» сообщило следующее.

Согласно закупочной документации предметом закупки являлся «Трактор БЕЛАРУС-1523.3 с мульчером Midiforst 200 в количестве 2 единиц. Аналоги не рассматриваются».

Указание заказчиком на марку мульчера не является нарушением законодательства о защите конкуренции, поскольку указание марки исключительно направлено для осуществления заказчиком своей деятельности в области энергетики.

В соответствии со статьями 104, 105 Земельного кодекса РФ в целях безопасной эксплуатации объектов энергетики, защиты жизни и здоровья граждан предусмотрено установление охранных зон объектов электросетевого хозяйства с особыми условиями использования земельных участков в границах таких зон.

В отношении линий электропередач устанавливается охранная зона

(Постановление Правительства РФ от 24.02.2009 года № 160).

Согласно пункту 21 Постановления Правительства РФ от 24.02.2009 года № 160 для обеспечения безаварийного функционирования и эксплуатации объектов электросетевого хозяйства в охранных зонах сетевыми организациями или организациями, действующими на основании соответствующих договоров с сетевыми организациями, осуществляются:

а) прокладка и содержание просек вдоль воздушных линий электропередачи и по периметру подстанций и распределительных устройств в случае, если указанные зоны расположены в лесных массивах и зеленых насаждениях;

б) вырубка и опиловка деревьев и кустарников в пределах минимально допустимых расстояний до их крон, а также вырубка деревьев, угрожающих падением.

Именно для расчистки от поросли сетевой организацией приобретаются мульчеры.

Из правовой позиции Верховного Суда РФ, изложенной в определении от 31.07.2017 года по делу № А40-3315/2016, следует, что основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате конкурентной процедуры лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям закупки. Включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, само по себе не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в запросе предложений (запросе цен) и квалифицироваться как нарушение статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

В парке АО «РЭС» на данный момент имеется 10 единиц мульчерной техники из них 8 единиц агрегатированы с мульчерным навесным оборудованием итальянской марки Seppi-M Midiforst. За все время эксплуатации мульчеров данной марки нареканий к надежности и качеству выявлено не было.

Выбирая мульчеры одной марки АО «РЭС» имеет возможность использовать «расходные материалы» - запасные части, а именно резцы, ремни, карданные валы и прочее, по всему парку мульчерной техники.

Расчет мощности трактора и мульчера подбирался из условий: мощность трактора минус мощность, затрачиваемая на передвижение в процессе мульчирования.

Данный мульчер предполагается использовать в заболоченной местности. Также один из факторов выбора трактора с запасом мощности - это возможность увеличить ресурс вала отбора мощности (ВОМ).

Для эффективной, безопасной для ВОМ, а также высокой производительности в труднодоступных условиях необходимо агрегатировать мульчерную навеску с трактором с запасом мощности до 30 % из расчета 180 л.с. мощность трактора, 50 л.с. на передвижение в труднодоступной местности получаем 180-50=130 л.с.

Таким образом, указанные в закупочной документации требования к товару, в том числе с указанием конкретной марки производителя, не нарушают запретов, предусмотренных Федеральным законом «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц», поскольку направлены на определение потребностей заказчика и выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям заказчика.

Поставка мульчера с иными характеристиками повлечёт за собой необходимость обновления технического оснащения автомобильного парка АО «РЭС», переобучение сотрудников АО «РЭС» правилам эксплуатации нового оборудования, что потребует значительных материальных затрат.

Помимо изложенного, указание заказчиком на конкретную марку мульчера (мульчер Midiforst 200) не может ограничить конкуренцию, поскольку поставить этот товар может любое лицо, официально занимающееся куплей-продажей такого товара.

Включение в документацию о закупке условий о предоставлении приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ является обязательным в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 года № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

Согласно сложившейся судебной практике предоставляется равный приоритет российской продукции и продукции, произведенной в иностранных государствах, являющихся участниками международных соглашений (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.04.2018 года по делу № А40-224387/2017, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.12.2017 года по делу № А60-28619/2017, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 16.04.2018 года по делу № А60-28619/2017V

Таким образом, при осуществлении закупки АО «РЭС» соблюдены требования действующего законодательства, нарушения порядка осуществления закупки отсутствуют.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

29.06.2020 года заказчиком торгов АО «РЭС» опубликовано извещение № 32009275440 на сайте www.zakupki.gov.ru о проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку трактора Беларусь с мульчером.

В соответствии с Приложением № 1 (перечень позиций) к Закупочной документации предметом закупки является ТРАКТОР БЕЛАРУС-1523.3 С МУЛЬЧЕРОМ MIDIFORST 200 в количестве 2 шт. Аналоги не рассматриваются

В соответствии с пунктом 3 части 6.1. статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических

лиц» при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе, следующим правилом - 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.

АО «РЭС» представило документы, подтверждающие, что у АО «РЭС» на данный момент имеется 10 единиц мульчерной техники, из них 8 единиц агрегатированы с мульчерным навесным оборудованием ведущего производителя итальянской марки Seppi-M Midiforst. Соответственно использование АО «РЭС» мульчеров одной марки позволяет обеспечивать взаимодействие этой техники в части возможности использования запасных частей, кроме того, не влечет необходимость переобучения сотрудников АО «РЭС» правилам эксплуатации.

Таким образом, требования заказчика к поставляемому товару правомерны.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «КамПром-сервис» на действия заказчика торгов АО «РЭС» при проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку трактора Беларусь с мульчером (извещение № 32009275440 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.