

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-515/2020

19 марта 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 запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного (извещение № 32008925033 на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «КамПром-сервис» на действия заказчика торгов АО «РЭС» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного (извещение № 32008925033 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

27.02.2019 года на сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком размещена документация по закупке.

Как следует из содержания «Приложение № 1 (перечень позиций)» и «Приложение № 9 (техническое задание)» предметом закупки является «Трактор БТЗ-150 с мульчером Seppi-M Midiforst 200» в количестве 1 шт. Аналоги рассматриваются только на трактор ХТА-208.1Р с реверсивной кабиной.

При этом мульчер не является составной частью трактора БТЗ-150, а представляет собой навесное оборудование, которое агрегируется с трактором. Существует достаточно большое количество производителей мульчеров, изготавливающих целый перечень наименований и моделей мульчеров, агрегируемых с тракторами БТЗ-150 и ХТА-208.1Р.

28.02.2020 года ООО «КамПром-сервис», являясь представителем отечественного производителя мульчеров ООО «Полюс-Инвест», разместило на сайте www.roseltorg.ru вопрос следующего содержания:

«Здравствуйте! Прошу Вас разъяснить положения закупочной документации в части требуемого к поставке мульчера Seppi-M Midiforst 200, указанного в техническом задании. Согласно данных из открытых источников, а именно сайта производителя мульчеров Seppi www.seppi.com/ru/продукты/мульчеры-для-тракторов/midiforst.html, а также официального каталога мульчеров Seppi, мульчер Seppi-M Midiforst 200, с характеристиками, указанными в техническом задании (количество ремней - 5 шт., максимальный диаметр срезаемых деревьев 250 мм, вес 1360 кг) применим для тракторов мощностью от 80 до 130 л.с., что говорит о

несовместимости данного мульчера и трактора заложенного в техническом задании мощностью 180 л.с. Указанный в техническом задании мульчер Serpi-M Midiforst 200 не обладает запасом прочности для использования на данном тракторе. Допускается ли к предложению и поставке мульчер с приводом 10 ремней, весом более 1360 кг, с техническими характеристиками, позволяющими использовать мульчер совместно с трактором мощностью 180 л.с. или необходимо поставить мульчер в соответствии с техническим заданием и не соответствующий мощности базового трактора?»

06.03.2020 года Заказчик на сайте www.roseltorg.ru разместил разъяснения:

«Добрый день, замены допускаются, рассматривается замена транспортного средства на трактор ХТА-208.1Р с реверсивной кабиной».

Таким образом, Заказчик предоставил разъяснения не по сути заданного вопроса.

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.

Заявитель считает действия Заказчика нарушающими его законные интересы и противоречащими основным положениям Федерального закона № 223-ФЗ, как нарушающими принципы добросовестной конкуренции и предотвращения коррупции.

1. Поскольку мульчерное оборудование не является составной частью трактора БТЗ-150, а представляет собой навесное оборудование, которое агрегируется с трактором и существует достаточно большое количество производителей мульчеров, изготавливающих целый перечень наименований и моделей мульчеров, агрегируемых с трактором БТЗ-150, положение документации, согласно которому аналоги мульчера Serpi-M Midiforst 200 не рассматриваются, является прямым нарушением Федерального закона № 223-ФЗ 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 БТЗ-150.

2. В соответствии с Приложением к извещению № 6 «Приложение № 6 (о порядке предоставления российского приоритета)»:

«1. 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 Serpi-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:

«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 тоже время, указанием того факта, что аналоги не рассматриваются, кроме Мульчерного оборудования Serpi-M, Заказчик ограничивает конкуренцию, препятствуя предложению мульчерного оборудования Российского производства.

В своих возражениях АО «РЭС» сообщило следующее.

АО «РЭС» полагает жалобу необоснованной, поскольку в действиях АО «РЭС» отсутствуют нарушения Закона о закупках, заявитель жалобы ООО «КамПром-сервис» не является участником закупки, лицом, права и интересы которого затронуты закупочной процедурой.

1. ООО «КамПром-сервис» не является участником закупки.

В антимонопольный орган ООО «КамПром-сервис» подана жалоба на действия организатора торгов при проведении закупки.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) 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.

Заявитель жалобы не вправе обращаться в антимонопольный орган с заявлением об оспаривании результатов торгов, поскольку ООО «КамПром-сервис» не являлось участником закупки.

Из многочисленной практики, в том числе на уровне Верховного суда (Определение Верховного Суда РФ от 11.09.2019 года № 307-ЭС19-14643 по делу № А56-58776/2018), следует, что у антимонопольного органа отсутствуют полномочия по рассмотрению жалобы общества, если заявитель жалобы участником закупки не являлся.

Таким образом, ООО «КамПром-сервис» не является лицом, права и интересы которого затронуты закупочной документацией, так как ООО «КамПром-сервис» не подало заявку, и, следовательно, не может обжаловать закупочную документацию АО «РЭС».

2. При осуществлении закупки требования Закона о закупках АО «РЭС» соблюдены, нарушения порядка осуществления закупки отсутствуют. Установление в документации требований на поставку мульчера конкретной марки не свидетельствует о нарушении действующего законодательства, ограничении конкуренции.

Как следует из закупочной документации по запросу котировок на поставку мульчерного комплекса, требования, предусмотренные пунктами 9-10 статьи 4 Закона о закупках, заказчиком соблюдены, в том числе определен предмет договора, установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, его функциональным характеристикам.

Предметом закупки явился «Трактор БТЗ-150 с мульчером Seppi-M Midiforst 200 в количестве 1 шт. Аналоги рассматриваются только на трактор ХТА-208.1Р с реверсивной кабиной».

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 ЗК 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 охранный 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 опилка 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.

Проводя закупку на мульчерный комплекс основное внимание направлено на выбор надежного известного производителя.

В парке АО «РЭС» на данный момент имеется 10 единиц мульчерной техники из них 8 единиц агрегатированы с мульчерным навесным оборудованием ведущего производителя итальянской марки Serpi-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 одним 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 документации открытого запроса котировок 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.

Действия АО «РЭС», установившего в техническом задании определённые требования к товару для нужд АО «РЭС», не противоречат требованиям Федерального закона «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц», из положений которого следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Требование заказчика к мульчеру Seppi-M Midiforst 200 не может быть признано неправомерным.

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

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

Запрета на указание заказчиком конкретной марки требуемого к поставке товара Федеральный закон «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит.

ООО «КамПром-сервис», обратившееся с жалобой в антимонопольный орган, не принимало участие в запросе котировок.

Отсутствие у лица заинтересованности в заключении договора, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этого лица, а также об ограничении заказчиком числа участников запроса котировок.

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 № 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 № 09АП-14317/2018 по делу № А40-224387/2017, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.12.2017 года № 17АП-17224/2017-ГК по делу № А60-28619/2017, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 16.04.2018 года № Ф09-1219/18 по делу № А60-28619/2017.

Таким образом, при осуществлении закупки требования Закона о закупках АО «РЭС» соблюдены, нарушения порядка осуществления закупки отсутствуют.

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

27.02.2020 года заказчиком торгов АО «РЭС» опубликовано извещение № 32008925033 на сайте www.zakupki.gov.ru о проведении запроса котировок в

электронной форме на поставку комплекса мульчерного.

В соответствии с Приложением № 1 (перечень позиций) к Извещению об осуществлении конкурентной закупки предметом закупки является Трактор БТЗ-150 с мульчером Serpi-M Midiforst 200 в количестве 1 шт.

Согласно пункту 2.8 Извещения об осуществлении конкурентной закупки допускается замена транспортного средства на трактор ХТА-208.1Р с реверсивной кабиной.

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 Serpi-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 запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного (извещение № 32008925033 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

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