

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего руководитель Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- **ООО «Неразрушающий контроль»** – по доверенности;

- **Филиал ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина»** (далее – Филиал ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина») - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, подключение к видеоконференцсвязи не обеспечило;

- **АО «Ассоциация научно-технического сотрудничества «Тестрон»** - по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Неразрушающий контроль» на действия филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку автоматической проявочной машины (извещение №32009854272), материалы дела **№8-01/3 (027/10/18.1-81/2021)**,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Неразрушающий контроль» на действия ПАО «Компания «Сухой» в лице Филиала «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку проявочной машины (извещение №32009854272).

Из жалобы следует, что заказчиком установлены необоснованные технические требования к товару, исключаящие поставку эквивалентов, что противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ).

Доводы, изложенные в жалобе, представители ООО «Неразрушающий контроль» в заседании Комиссии поддержали в полном объеме.

Из письменных возражений и дополнений к ним филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» от 28.01.2021 №2/273/370, от 01.02.2021 №2/278/1 следует, что в п. 9.3 раздела 9 документации заказчиком с соблюдением всех норм, установленных п. 2 ч. 6.1 Закона №223-ФЗ указано:

«эквивалент допускается». Порядок подачи и рассмотрения заявок с эквивалентной продукцией установлен пунктом 9.3.1 документации. На участие в закупке поступило четыре заявки. Из поступивших заявок на участие в запросе предложений закупочной комиссией филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» установлено, что двумя участниками предложено к поставке автоматическая проявочная машина - Colenta Indx 43 2.0b, а третьим участником предложена к поставке автоматическая проявочная машина - Industrex M3 7 Plus, соответствующие требованиям заказчика.

Из письменных возражений АО «Ассоциация научно-технического сотрудничества «Тестрон» от 28.01.2020 №12521 следует, что довод заявителя о том, что требованиям заказчика соответствует исключительно одна модель проявочной машины - Industrex M3 7 Plus несостоятелен, ввиду наличия на рынке еще как минимум одной проявочной машины, соответствующей требованиям технического задания - Colenta Indx 43 2.0b.

Доводы, изложенные в письменных возражениях, представители АО «Ассоциация научно-технического сотрудничества «Тестрон» в заседании Комиссии поддержали в полном объеме.

Заслушав представителей сторон, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Неразрушающий контроль» объявлялся перерыв до «16» час. «00» мин. «01» февраля 2021 г.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1,2 статьи 2 Закона №223-ФЗ 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.

Закон №223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность

заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Согласно части 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков 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 для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Пунктом 6.1. статьи 3 Закона №223-ФЗ установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; 2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки; 3) 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.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (п. 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (п. 2); требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (п. 3); требования к участникам такой закупки (п. 9).

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор торгов) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющейся у заказчика потребности. Иные лица подобным правом не обладают.

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 из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

28.12.2020 филиал ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке №32009854272 о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку автоматической проявочной машины. Дата начала срока подачи заявок – 30.12.2020. Дата окончания срока подачи заявок – 22.01.2021. Дата рассмотрения заявок – 27.01.2021. Дата оценки и сопоставления, подведения итогов – 01.02.2021. Начальная (максимальная) цена договора - 2 704 905,00 руб.

В соответствии с п. 4.6.3 раздела 4.6 закупочной документации при описании продукции участником процедуры закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного толкования показатели, за исключением случаев, когда допускается представление описания в ином порядке в соответствии с требованиями к продукции (разд. 9) и подразделом 7.2.

Согласно п. 4.6.4 раздела 4.6 закупочной документации в случае если в разд. 9 указаны товарные знаки, знаки обслуживания, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товара или наименования производителей, сопровождаемые словами «или эквивалент», участник процедуры закупки при описании продукции обязан подтвердить соответствие предлагаемой продукции показателям эквивалентности, установленным в документации о закупке.

В соответствии с п. 4.6.6 раздела 4.6 закупочной документации нарушение участником процедуры закупки требований к описанию продукции, установленных настоящим подразделом и п. 14 информационной карты, является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Согласно п. 4.14.13 раздела 4.14 закупочной документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям, в том числе: несоответствие предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8-9 и п. 12 информационной карты; несоблюдение требований, установленных в подразделе 4.6, п. 13 информационной карты и в форме подраздела 7.2, к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки.

П. 11 информационной карты установлены требования к продукции, в том числе к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам), эксплуатационным характеристикам (при необходимости) товара, работы,

услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика, приведены в разд. 9.

В соответствии с п. 13 информационной карты установлены требования к описанию продукции, где подробное предложение участника процедуры закупки в отношении продукции, включающее в себя указание производителя и страны происхождения товара, предложения в отношении функциональных характеристик (потребительских свойств), эксплуатационных характеристик, количественных и качественных характеристик товара – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.2.

Согласно п. 9.1 раздела 9 приложения №2 к закупочной документации определено количество поставляемого товара, объем оказываемых услуг или выполняемых работ, где автоматическая проявочная машина с обозначением – Industrex M3 7 Plus, производитель – Colenta Labortechnik GmbH & Co KG, страна происхождения – Австрия, в количестве – 1 шт.

В соответствии с п. 9.3 раздела 9 приложения №2 к закупочной документации возможность предложения эквивалентов поставляемой продукции, показатели эквивалентности и связанные с ними требования к описанию участниками характеристик предлагаемой продукции: эквивалент допускается.

В случае, если претендент на участие в закупке предлагает эквивалент закупаемой продукции, технические характеристики указанного эквивалента должны быть не хуже характеристик продукции-эталона, указанных в Таблице №2 настоящего раздела, в соответствии с указанными в ней диапазонами допустимых отклонений (показателями эквивалентности) (пп. 9.3.1 п. 9.3 раздела 9 приложения №2 к закупочной документации).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 27.01.2021 по результатам процедуры открытия доступа к поданным заявкам на участие в закупке поступило четыре заявки участников процедуры закупки со следующими идентификационными номерами: 215968, 216107, 216031, 216141. Закупочная комиссия приняла решение о допуске следующих участников с идентификационным номером: заявка №216141. Также закупочная комиссия приняла решение об отказе в допуске к участию в закупке следующих участников с идентификационными номерами: заявка №215968 (предложение о технических характеристиках предлагаемой продукции не соответствует требованиям Заказчика (по характеристикам: «минимальная длина пленки», «регулировка температуры нагрева растворов», «регулировка температура сушки», «вид сушки» таблицы №2 раздела 9 документации о закупке, также не приложены сертификаты (декларации) о соответствии предлагаемой продукции Техническому Регламенту Таможенного Союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования» и ТР ТС 020/2011

«Электромагнитная совместимость технических средств»; заявка №216107 (не приложены сертификаты (декларации) о соответствии предлагаемой продукции Техническому Регламенту Таможенного Союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования» и ТР ТС 020/2011 «Электромагнитная совместимость технических средств»); заявка №216031 (предложен срок поставки, меньший, чем установленный документацией минимальный предел. Заявка не соответствует требованиям пункта 14 информационной карты закупочной документации – не приложены сертификаты (декларации) о соответствии предлагаемой продукции Техническому Регламенту Таможенного Союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования» и ТР ТС 020/2011 «Электромагнитная совместимость технических средств»).

Из технического предложения ООО «Неразрушающий контроль» (заявка №215968), поданного в составе заявки на участие в запросе предложений, следует, что общество предложило к поставке следующий товар: автоматическая проявочная машина Agfa NOVA, производитель - General Electric, страны происхождения – США, в количестве 1 шт. со следующими техническими характеристиками, в том числе: минимальная длина пленки - 120 мм, температура нагрева растворов - регулируется в диапазоне 22–37°С, температура сушки – 6 положений сушки 36-95°С, что не соответствует таблице №2 - характеристики закупаемой продукции приложения №2 к закупочной документации п. 9.2 раздела 9 закупочной документации.

Поскольку технические характеристики предлагаемого к поставке автоматической проявочной машины не соответствует требованиям заказчика, его заявка правомерно отклонена закупочной Комиссией.

Также, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что на товарном рынке имеются иные производители автоматической проявочной машины с техническими характеристиками, соответствующими требованиям заказчика, указанным в приложении №2 к документации о закупке требований к продукции, а именно Colenta Indx 43 2.0b NDT – Filmprocessor и Carestream Industrex M37 Plus.

Частью 6.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется

другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки; 3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

Поскольку в закупочной документации имеется указание на «эквивалент», на товарном рынке существуют иные производители автоматической проявочной машины с техническими характеристиками, соответствующими требованиям заказчика, указанным в приложении №2 к закупочной документации требований к продукции (Industrex M3 7 Plus – производитель Colenta Labortechnik GmbH & Co KG, действия заказчика не могут быть признаны нарушающими Закон №223-ФЗ, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу о признании жалобы необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Неразрушающий контроль» на действия филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку проявочной машины (извещение №32009854272) необоснованной.

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