

РЕШЕНИЕ

по делу №8-01/245(027/10/18.1-1397/2021)

25 октября 2021 года
Хабаровск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе: ,

в отсутствии представителей:

- ООО «Комплектэнерго» - уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителя в заседании комиссии не обеспечило, в том числе посредством видеоконференцсвязи;

- АО «Авиационная Холдинговая компания «Сухой», в лице Филиала «КНААЗ им. Ю.Ю. Гагарина» - уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителя в заседании комиссии не обеспечило, в том числе посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу ООО «Комплектэнерго», материалы дела №8-01/245(027/10/18.1-1397/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Комплектэнерго» на действия заказчика - АО «Авиационная Холдинговая компания «Сухой», в лице Филиала «КНААЗ им. Ю.Ю. Гагарина» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по монтажу трансформаторной подстанции холодильного центра для нужд Филиала КНААЗ (извещение № 32110671565).

Как следует из жалобы, заказчиком неправомерно установлено ограничение по поставке эквивалентов, заявленной в Документации продукции.

Заказчиком - АО «Авиационная Холдинговая компания «Сухой», в лице Филиала «КНААЗ им. Ю.Ю. Гагарина» представлены пояснения, согласно которым заказчик с доводом жалобы не согласен по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 21.10.2021 №2/27816. Из возражений следует, что заказчиком уже эксплуатируется трансформаторная подстанция ГТП-Т-110/35/6 кВ, производства АО «ГК «Электроцит-ТМ Самара». В складском наличии у заказчика имеются ремонтные комплекты для данной подстанции. Указанные ремонтные комплекты совместимы с новой трансформаторной подстанцией, подлежащей монтажу по результатам обжалуемой закупки.

Документацией о закупке (раздел 9 «Требования к продукции», п.1 таблицы 1, п.5 таблицы 2) предусмотрено требование о поставке комплектной отдельностоящей двухтрансформаторной подстанции в блочно-модульном исполнении с трансформаторами, характеристики, и параметры которой соответствуют рабочей документации Н. 17.241-812-Р-ЭС. В рабочей документации, приведённой в составе проекта договора в качестве технической документации (приложение №4: «Характеристики товара») в части опросных листов есть указание на производителя оборудования - АО «ГК «Электроцит-ТМ Самара», и его изделия, являющиеся составными частями монтируемой подстанции (РУНН на НКУ-СЭЩ-М, НКУ СЭЩ М, ячейки КСО-298М РУ-6 кВ).

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

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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)», 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.

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ,

услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - 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, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке государственной корпорации «Ростех», утвержденного Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

В случае, если при проведении конкурентной закупки заказчиками I группы в описании предмета закупки используется указание на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)» за исключением случаев:

1. несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные

- знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемых заказчиком;
2. закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
 3. закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
 4. 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, на которых распространяются нормы Закона 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами (п. 10.3.5 Положения о закупке).

27.09.2021 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru АО «Авиационная Холдинговая компания «Сухой», в лице Филиала «КНААЗ им. Ю.Ю. Гагарина» размещено извещение № 32110671565 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по монтажу трансформаторной подстанции холодильного центра для нужд Филиала КНААЗ.

Начальная (максимальная) цена договора - 31 067 631,60 рублей. Срок подачи заявок – с 30.09.2021 по 18.10.2021. Дата рассмотрения заявок – 28.01.2021. Дата подведения итогов – 02.11.2021.

Поставщик, заинтересованный в предмете закупки, вправе направить организатору закупки запрос о разъяснении положений извещения, документации о закупке, начиная с момента официального размещения извещения и документации о закупке, в срок не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок (п. 4.3.1 Документации о закупке).

Описание продукции должно быть подготовлено участником процедуры закупки в соответствии с требованиями п. 13 информационной карты (п. 4.6.1 Документации о закупке).

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 (п. 4.6.4 Документации о закупке).

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 (п. 11 Раздела 6 Информационной карты).

Требования к описанию продукции согласие (декларация) участника процедуры закупки на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, указанных в документации о закупке, без направления участником процедуры закупки собственных предложений – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.2 (п. 13 Раздела 6 Информационной карты).

Требования к продукции (предмету закупки) установлены в Разделе 9 Документации о закупке, согласно которому они содержатся в виде отдельного файла «Приложение № 2- требования к продукции».

Таблица №1 – Перечень закупаемой продукции (п. 9.1 требования к продукции Приложение № 2):

№ п/п	Поставляемая продукция	Обозначение поставляемой продукции	Работы по монтажу поставляемой продукции	Состав документации для выполнения монтажа поставляемой продукции
1	Комплектная отдельстоящая двухтрансформаторная подстанция в блочно-модульном исполнении с трансформаторами	2х1600кВа 2КТПК(С)2- 1600/6/0,4-У1	Согласно приложению №4 к Проекту Договора	Рабочая документация Н.17.241-812-Р-ЭС

Таблица №2 – Характеристики закупаемой продукции, выполняемых работ (п. 9.2 требования к продукции Приложение № 2):

№ п/п	Основные существенные характеристики	
	Наименование	Значение
1	2	3
1	Мощность	2х1600 кВА
2	Номинальный ток сборных шин	630 А
3	Степень защиты оболочки	IP 20
4	Ток термической стойкости	20 кА
5	Иные характеристики, параметры и особенности продукции, работ по её монтажу	Согласно Рабочей документации Н.17.241-812-Р-ЭС

Возможность предложения эквивалентов поставляемой продукции, показатели эквивалентности и связанные с ними требования к

описанию участниками характеристик предлагаемой продукции: Эквиваленты не допускаются (п. 9.3 требования к продукции Приложение № 2).

Ссылки на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, лицензии, полезные модели, промышленные образцы, наименование страны происхождения товара, ТУ конкретного разработчика, торговые марки и иные указания на конкретного производителя или конкретную модель, согласно части 6.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ и требованиям Положения о закупке обуславливаются следующими причинами:

а) Осуществляется закупка товаров, несовместимых с товарами, на которых размещаются другие товарные знаки, и имеется необходимость обеспечения взаимодействия данных товаров с товарами, используемыми Заказчиком (п. 9.3.1 требования к продукции Приложение № 2).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 19.10.2021 №2301-2021-02829-01 поступило 2 заявки под №719837, 720375, допущенные к участию в закупке.

Материалами дела установлено, что рабочая документация Н.17.241-812-Р-ЭС разработана для заказчика проектной организацией АО «СИБПРОЕКТНИИАВИАПРОМ» по договору №241-812 от 20.11.2017 по объекту: «Модернизация камеры спецпокрытий инв.02О00170027 и камеры спецпокрытий 2 инв.02О00170033, холодильный центр, трансформаторная подстанция КТП-ХЦ».

Рабочая документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой и графической формах и (или) в форме информационной модели, в соответствии с которой осуществляются строительство, реконструкция объекта капитального строительства, их частей (пункт 2.1 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – Градостроительный кодекс РФ).

В целях реализации в процессе строительства архитектурных, технических и технологических решений, содержащихся в проектной документации на объект капитального строительства, разрабатывается рабочая документация, состоящая из документов в текстовой форме, рабочих чертежей, спецификации оборудования и изделий (пункт 4 раздела I Постановления Правительства РФ от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и

требованиях к их содержанию»).

Согласно п. 4.7 (абзацы 4 и 6) ГОСТ 21.110-2013 «Система проектной документации для строительства. Спецификация оборудования, изделий и материалов», в спецификации указывают, в том числе:

- в графе «Тип, марка, обозначение документа, опросного листа» - тип, марку оборудования, изделия, обозначение стандарта, технических условий или документа, а также обозначение опросного листа, если порядок заказа предусматривает составление опросных листов»;

«в графе «Поставщик» - наименование (адрес) изготовителя или поставщика оборудования (для импортного оборудования – страну, фирму)».

Подпункт 9 пункта 3 статьи 55 Градостроительного кодекса РФ устанавливает, что для принятия решения о выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию необходимо, в т.ч., следующий документ: заключение органа государственного строительного надзора (в случае, если предусмотрено осуществление государственного строительного надзора в соответствии с частью 1 статьи 54 настоящего Кодекса) о соответствии построенного, реконструированного объекта капитального строительства указанным в пункте 1 части 5 статьи 49 настоящего Кодекса требованиям проектной документации (в том числе с учетом изменений, внесенных в рабочую документацию и являющихся в соответствии с частью 1.3 статьи 52 настоящего Кодекса частью такой проектной документации), заключение уполномоченного на осуществление федерального государственного экологического надзора федерального органа исполнительной власти (далее - орган федерального государственного экологического надзора), выдаваемое в случаях, предусмотренных частью 5 статьи 54 настоящего Кодекса.

Проектировщиком при составлении рабочей документации Н.17.241-812-Р-ЭС указаны сведения, содержащие наименование оборудования, его марку и фирму-производителя (в виде опросных листов и спецификаций).

Заказчик при строительстве объекта обязан обеспечить соответствие результата работ требованиям рабочей документации, в том числе совместимость между собой всего комплекса оборудования, указанного в рабочей документации, с целью

получения разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

Как следует из материалов дела, основанием для установления в закупочной документации перечня оборудования торговой марки АО «ГК «Электроцит-ТМ Самара», ООО «СЭЦ» г. Самара является рабочая документация Н.17.241-812-Р-ЭС.

Выбор конкретного производителя оборудования являющегося предметом закупки, обусловлен производственной необходимостью, является правомерным решением, так как неисполнение указанного требования заказчиком приведет или может привести к невозможности использования объекта по назначению.

Указание в закупочной документации конкретного производителя товара и (или) товарного знака, торговой марки без уточнения возможности поставить эквивалент (аналог) не нарушает норм Закона о закупках. Более того такие действия направлены на определение потребностей заказчика и выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям заказчика, потребность заказчика подтверждена материалами дела, в связи с чем довод заявителя жалобы несостоятелен и подлежит отклонению Комиссией Хабаровского УФАС России.

Действующая на момент проведения закупочной процедуры редакция Единое положение о закупке государственной корпорации «Ростех», в соответствии с которой проводилась закупка, не содержала запрета на указание конкретного производителя при проведении процедур закупок на поставку товаров.

Также в Документации не содержится условий о необходимости участникам закупки являться производителем указанного товара, таким образом, заявитель, как любой иной потенциальный участник закупки, не ограничен в своем праве приобрести с целью поставки товар именно с теми характеристиками, которые определены потребностью заказчика и установлены в требованиях Документации.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях заказчика при организации и проведении обжалуемого конкурса.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие)

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 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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Комплектэнерго» на действия заказчика - АО «Авиационная Холдинговая компания «Сухой», в лице Филиала «КНААЗ им. Ю.Ю. Гагарина» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по монтажу трансформаторной подстанции холодильного центра для нужд Филиала КНААЗ (извещение № 32110671565) необоснованной.

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