

## РЕШЕНИЕ

по делу № 065/07/3-168/2021

22 марта 2021 года г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председателя Комиссии: <...> – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

Членов Комиссии: <...> – начальника отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

<...> – старшего инспектора отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя общества с ограниченной ответственностью «Автосклад95» – <...>, <...>, на основании доверенности от 18.03.2021 № 5

в присутствии представителя публичным акционерным обществом энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» – <...>, на основании доверенности от 11.01.2021 № 18-2;

рассмотрев дело № 065/07/3-168/2021 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Автосклад95» (ИНН 7447267046) (далее – заявитель, общество) на положения закупочной документации, утвержденной Публичным акционерным обществом энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) (далее – заказчик) при проведении электронного аукциона по объекту: «Право заключения договора на поставку Бульдозера филиал «Распределительные сети»» (извещение № 32110042243) (далее – аукцион),

### УСТАНОВИЛА:

11.03.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Управление) поступила жалоба заявителя на положения закупочной документации, которая, по его мнению, не соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку требованиям, установленным заказчиком в техническом задании соответствует товар только одного производителя. Более того, принимая во внимание план закупок заказчика на 2021 год, согласно которому поставка спорного товара является единственной, общество считает, что заказчиком допущены нарушения пункта 1 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» выразившиеся в несоблюдении требования Постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения».

На основании изложенного, заявитель просит приостановить процедуру

проведения электронного аукциона до рассмотрения жалобы по существу, признать заказчика нарушившим требования Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения», обязать заказчика внести изменения в техническое задание в объеме, позволяющем предложить к поставке бульдозеры, страной происхождения которых является Российская Федерация, информации о которых имеется в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации.

Уведомлением-требованием от 12.03.2021 № 05-1138 рассмотрение жалобы по существу назначено на 19.03.2021 в 11 часов 00 минут.

Представитель заказчика, на заседание Комиссии представил запрашиваемые документы, а также письменные и устные пояснения по доводам жалобы, согласно которым просит признать ее необоснованной.

Вместе с тем, в целях всестороннего рассмотрения дела и принятия обоснованного и мотивированного решения, Комиссией Сахалинского УФАС России объявлен перерыв до 22.03.2021 14 часов 45 минут, что подтверждается уведомлением-требованием от 19.03.2021 № 05-1882.

Комиссия Сахалинского УФАС России, заслушав представителей сторон, изучив представленные в материалы дела документы и информацию, установила следующее.

На основании части 1, 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению,

нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье – заявитель).

В соответствии с частью 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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 при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках определено, что конкурентные закупки осуществляются, в том числе путем проведения электронного аукциона.

Из части 18 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что под аукционом в целях указанного Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Как установлено на заседании Комиссии, заказчиком 02.03.2021 на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещено извещение о проведении электронного аукциона по объекту: «Право заключения договора на поставку Бульдозера филиал «Распределительные сети»» (извещение № 32110042243), в том числе аукционная документация, утвержденная заказчиком.

В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона

На основании пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

Пунктом 3 этой же нормы установлено, что 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.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Закона о закупках, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы с одной стороны повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствует их потребности, а с другой стороны необоснованно не ограничить количество участников.

При этом Комиссия отмечает, что включение в закупочную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе в отсутствие обоснования специфики использования такого товара, является нарушением положений пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Как установлено на заседании Комиссии и следует из материалов дела, заказчиком в приложение № 1 к аукционной документации (техническое задание по предмету закупки), во исполнение приведенных положений Закона о закупках установлены требования к закупаемому бульдозеру в количестве 2 штук.

Проанализировав положения технического задания, Комиссией установлено, что совокупность характеристик, установленных в Приложение № 1 к аукционной документации свидетельствует о том, что заказчиком приобретается бульдозер марки Shantui SD16, производства Shantui Construction Machinery Co., Ltd (Китай).

Доказательств, свидетельствующих об обратном заказчиком в материалы дела не представлено.

В этой связи Комиссия приходит к выводу, что, установив требования к закупаемому товару, которые свидетельствует о его конкретном производителе, заказчик допустил нарушения пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, довод заявителя в указанной части признается обоснованным.

Рассмотрев второй довод общества по существу, Комиссия Сахалинского УФАС России пришла к следующим выводам.

На основании пункта 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения» (далее – Постановление) установлено согласно приложению минимальная доля закупок товаров российского происхождения, определенная в процентном отношении к объему закупок товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) соответствующего вида, осуществленных заказчиком в отчетном году.

В силу пункта 2 этого же Постановления товаром российского происхождения признается товар включенный:

в реестр промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, или в реестр промышленной продукции, произведенной на территории государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства»;

в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, предусмотренный постановлением Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 г. № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении

изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

Таким образом, с учетом названного выше Постановления минимальная доля закупок бульдозеров (ОКПД 28.92.21) российского происхождения в 2021 году составляет 90 процентов.

Соответственно доля закупки соответствующего товара иностранного происхождения должна составлять не более 10 % от общества количества данного товара.

Из части 2 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с планом закупок заказчика, размещенного в Единой информационной системе в сфере закупок, приобретение бульдозеров в 2021 году, за исключением оспариваемой закупки заказчиком не планируется.

При таких обстоятельствах, объявив закупки на поставку двух бульдозеров иностранного происхождения, заказчик превысил максимальную долю закупки товара иностранного происхождения, в связи с чем, последний признается нарушившим пункт 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках.

На основании части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 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.

Учитывая в совокупности вышеизложенное, Комиссия Сахалинского УФАС России, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Автосклад95» (ИНН 7447267046) на положения закупочной документации, утвержденной Публичным акционерным обществом энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) при проведении электронного аукциона по объекту: «Право заключения договора на поставку Бульдозера филиал «Распределительные сети»» (извещение № 32110042243) – обоснованной.
2. Признать заказчика – Публичное акционерное общество энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) нарушившим положения пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1, пункта 1 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику – Публичному акционерному обществу энергетики и электрификации «Сахалинэнерго» (ИНН 6500000024) обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении лиц, допустивших нарушения, указанные в пункте 2 настоящего Решения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.