РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-619/2020

07 апреля 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 «КУРС» (далее – ООО «КУРС») на действия заказчика торгов Акционерного общества «Ремонтэнергомонтаж и сервис» (далее - АО «РЭМиС») при проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку разъединителей (извещение № 32008977309 на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «КУРС» на действия заказчика торгов АО «РЭМиС» при проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку разъединителей (извещение № 32008977309 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

АО «РЭМиС» была объявлена закупка № 32008825350 от 31.01.2020 года на поставку разъединителей. 05.02.2020 года было опубликовано извещение об отмене процедуры.

В закупке были указаны разъединители: Разъединитель РГН.2-220.II*/2000-50 УХЛ1 трехполюсный, в соответствии с опросным листом (ПС Урожай), Разъединитель РГН.1а-220.II*/2000-50 УХЛ1 трехполюсный, в соответствии с опросным листом (ПС Урожай), Разъединитель РГН.1а-220.II*/2000-50 УХЛ1 однополюсный, в соответствии с опросным листом (ПС Урожай). Данные разъединители указаны в проектной документации.

12.03.2020 года Заказчик размещает новую закупку № 32008977309 на поставку разъединителей. В данной закупке другие разъединители: Разъединитель SDF245pII*-125УХЛ1+2E/3MD50 в соответствии с техническими требованиями (ПС Урожай), Разъединитель SDF245pII*-125УХЛ1+1E/2MD50 однополюсный в соответствии с техническими требованиями (ПС Урожай), Разъединитель SDF245pII*-125УХЛ1+1E/2MD50 однополюсный в соответствии с техническими требованиями (ПС Урожай). Однако данные разъединители не соответствуют проектной документации заказчика по ПС Урожай. Заявитель считает, что Заказчик не должен изменять продукцию, которая заявлена в проектной документации.

Статья 55 Градостроительного кодекса РФ предполагает выдачу разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, которое представляет собой документ, удостоверяющий, в том числе, соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства проектной документации.

На основании изложенного, суды пришли к выводу о том, что выбор конкретного производителя оборудования, являющегося предметом закупки, обусловлен производственной необходимостью соблюдения требований проектных решений. неисполнение указанного требования заказчиком приведет или может привести к невозможности использования построенного объекта по назначению.

На основании вышеизложенного, заявитель считает, что заказчик обязан в техническом задании указать конкретные показатели, которые определены проектной документацией по ПС Урожай.

В решении Якутского УФАС России от 14.12.2018 года № 03-111/18.1-18, решении Красноярского УФАС России от 25.03.2019 года № 073-18.1 (Позиция Красноярского УФАС России здесь аналогична позиции, изложенной в постановлении Арбитражного суда Поволжского округа № Ф06-42302/2018 от 12.02.2019 года по делу № А57-23930/2017) четко указано, что оборудование должно поставляться в соответствии с проектной документацией.

Также на основании Постановления 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» (с изменениями и дополнениями), Заказчик обязан установить приоритет к товарам Российского происхождения.

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Правительство Российской Федерации постановляет установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее - приоритет).

Заказчик указывает продукцию АВВ шведского производства, что подтверждается сертификатами. Данная продукция не заложена в проектной документации и у данной продукции есть российский аналог, который заложен в проектной документации.

На основании вышеизложенного, заявитель считает, что заказчиком были нарушены ст. 3 п. 1, п. 6. ФЗ № 223, и ст. 17 п.1 ФЗ № 135, а также заказчик нарушил свое положение о закупке в разделе 7.2 Порядок предоставления приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими организациями.

В своих возражениях АО «РЭМиС» сообщило следующее.

АО «РЭМиС» не согласно с доводами, изложенными в жалобе ООО «КУРС» (далее – жалобы).

АО «РЭМиС» действовало исключительно в рамках действующего законодательства и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО

«РЭМиС».

АО «РЭМиС» не совершало действий, нарушающих норм части. 1, 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), пункт 7.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС».

АО «РЭМиС» не согласно с доводами жалобы по следующим основаниям:

1. Проведение закупочных процедур, указанных в жалобе, было обусловлено потребностью АО «РЭМиС» в поставке разъединителей с определенными техническими характеристиками для выполнения работ по договору подряда с АО «Электромагистраль».

Между АО «РЭМиС» и АО «Электромагистраль» 24.02.2016 года заключен договор подряда № И-1-16, по которому АО «РЭМиС» обязалось выполнить комплекс работ на объектах согласно приложениям к договору, в т.ч. по ПС 220 кВ Урожай. Обязательства по данному договору исполняются АО «РЭМиС» до настоящего времени на измененных условиях согласно дополнительному соглашению № И-1-16-ДС06 от 25.12.2019 года.

Для исполнения договора подряда в 2019 году АО «РЭМиС» проведена процедура (извещение № 31907705507) по закупке разъединителей на ПС 220 кВ Урожай (протокол № 213 от 22.04.2019), победителем признан ИП Григорьянц А.А., впоследствии с ним был заключен договор поставки № РС 0419/201 от 21.05.2019.

Победитель процедуры (ИП Григорьянц А.А.) предложил к поставке оборудование заводского типа SDF, являющееся заменой/аналогом оборудования, которое указано в проектной документации – РГН.

Допустимость аналогов/замен была предусмотрена закупкой, с условием замены оборудования с параметрами, не ухудшающими заявленные.

Договор поставки был заключен АО «РЭМиС» на поставку разъединителей типа SDF 245 вместо РГН, заложенных в ранее разработанную и согласованную рабочую документацию.

Таким образом, проведение закупочной процедуры по поставке разъединителей в 2020 году является продолжением выполнения обязательств АО «РЭМиС» по договору подряда с АО «Электромагистраль», при этом, в 2019 году была осуществлена поставка разъединителей с заменой/аналогом, заложенной в проектную документацию на другого производителя.

Применение оборудования заводского типа SDF согласовано к использованию при выполнении работ по договору подряда с заказчиком – АО «Электромагистраль», в связи с соответствием его технических характеристик и параметров оборудованию, заложенному в проектную документацию.

Подтверждением данных фактов является письмо АО «Электромагистраль» от 04.02.2020 № ЭМ-2020/161, в котором было указано конкретное оборудование, требующееся заказчику на объект. Заказчик учел приобретение в 2019 году того

же оборудования. В обоснование заказчик приводит доводы о типизации применяемого при реконструкции оборудования, исключения ошибок обслуживающего персонала при выполнении текущих осмотров, плановых ремонтов и работ текущей эксплуатации.

2. Ссылка подателя жалобы на статью 55 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ) не обоснована, и не относима к рассматриваемой ситуации.

Выдача разрешения ни АО «Электромагистраль», ни АО «РЭМиС» на ввод объекта в эксплуатацию объекта ПС Урожай не требуется, и договором подряда № И-1-16 от 24.02.2016 года не предусмотрена.

Разрешение на строительство в соответствии со статьей 51 ГрК РФ для выполнения работ по договору не выдавалось, и не требовалось.

3. Также, необходимо учесть существенное обстоятельство, что АО «РЭМиС» проводит неконкурентную закупку – конкурентные переговоры в электронной форме.

Частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно статье 7.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС» (утв. протоколом № 1 Совета директоров АО «РЭМиС» от 30.07.2018) (далее – Положение), одним из способов неконкурентных закупок предусмотрены конкурентные переговоры (пункт 7.1.2.2).

Порядок проведения конкурентных переговоров регламентирован статьей 7.11 Положения.

АО «РЭМиС» в соответствии с пунктом 7.11.1.2 Положения применяет способ закупки конкурентные переговоры в случае закупки технологически сложного оборудования, выполнения технологически сложных работ единовременная стоимость закупки которых превышает порог лимита в соответствии с пунктом 7.12.1.

Разъединители являются технологически сложным оборудованием, применяемым в работах в электроустановках.

Лимит, установленный в пункте 7.12.1 Положения не превышает сто тысяч рублей с НДС.

Согласно пункту 2.5 Извещения о проведении конкурентных переговоров на поставку разъединителей (далее – извещение) начальная (максимальная) цена лота (руб. без НДС) составляет 8 596 000,00 рублей.

Таким образом, АО «РЭМиС» соблюдены требования Положения в части выбора закупочной процедуры – конкурентные переговоры.

Указание конкретного оборудования (заводского типа SDF) в документации о торгах и недопустимость замен/аналогов (пункт 2.8 извещения) обусловлена необходимостью выполнения работ с применением конкретного оборудования согласованного заказчиком – АО «Электромагистраль», и поставкой на объект работ оборудования такого же типа в 2019 году.

При проведении неконкурентной закупки нет ограничений, установленных частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, что предусмотрено частью 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, АО «РЭМиС» имеет право указать конкретное оборудование, которое ему необходимо для выполнения работ.

4. В связи с тем, что заказчику (АО «Электромагистраль») требовалось конкретное оборудование, в документации о торгах не был установлен приоритет к товарам российского происхождения.

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 № 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, в действиях АО «РЭМиС» отсутствуют нарушения норм частей 1, 6 статьи 3 Закона ФЗ № 223-ФЗ, части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ и пункта 7.2 Положения.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и

возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

31.01.2020 года заказчиком торгов АО «РЭМиС» опубликовано извещение № 32008825350 на сайте www.zakupki.gov.ru о проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку разъединителей.

05.02.2020 года на сайте www.zakupki.gov.ru АО «РЭМиС» опубликовано извещение об отмене закупки в соответствии с пунктом 10.3.1.2. Положения о закупках (при выявлении необходимости изменения условий закупки).

12.03.2020 года заказчиком торгов АО «РЭМиС» опубликовано извещение № 32008977309 на сайте www.zakupki.gov.ru о проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку разъединителей.

Указанная закупка проводится АО «РЭМиС» в рамках выполнения договора подряда.

24.02.2016 года между АО «РЭМиС» и АО «Электромагистраль» заключен договор подряда № И-1-16 на выполнение комплекса работ, в том числе по ПС 220 кВ Урожай. Обязательства по данному договору исполняются АО «РЭМиС» до настоящего времени на измененных условиях согласно дополнительному соглашению № И-1-16-ДС06 от 25.12.2019 года.

Для исполнения договора подряда в 2019 году АО «РЭМиС» проведена процедура по закупке разъединителей на ПС 220 кВ Урожай (извещение № 31907705507 на сайте www.zakupki.gov.ru), победителем признан ИП Григорьянц А.А. (протокол № 213 от 22.04.2019 года), впоследствии с ним был заключен договор поставки № РС 0419/201 от 21.05.2019 года.

Победитель процедуры (ИП Григорьянц А.А.) предложил к поставке оборудование заводского типа SDF, являющееся заменой/аналогом оборудования, которое указано в проектной документации – РГН. Допустимость аналогов/замен была предусмотрена закупкой, с условием замены оборудования с параметрами, не ухудшающими заявленные.

Проведение закупочной процедуры по поставке разъединителей в 2020 году является продолжением выполнения обязательств АО «РЭМиС» по договору подряда с АО «Электромагистраль».

При этом АО «Электромагистраль» в письме от 04.02.2020 года № ЭМ-2020/161 указывает на необходимость поставки конкретного оборудования, с учетом приобретения такого же оборудования в 2019 году, обосновывая это типизацией применяемого при реконструкции оборудования, исключением ошибок обслуживающего персонала при выполнении текущих осмотров, плановых ремонтов и работ текущей эксплуатации.

Выдача разрешения ни АО «Электромагистраль», ни АО «РЭМиС» на ввод объекта в эксплуатацию объекта ПС Урожай не требуется, и договором подряда № И-1-16 от 24.02.2016 года не предусмотрена. Разрешение на строительство в соответствии со статьей 51 ГрК РФ для выполнения работ по договору не выдавалось, и не

требовалось.

В связи с тем, что заказчику (АО «Электромагистраль») требовалось конкретное оборудование, в документации о торгах не был установлен приоритет к товарам российского происхождения.

Таким образом, доводы заявителя не нашли подтверждения.

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 «КУРС» на действия заказчика торгов АО «РЭМиС» при проведении конкурентных переговоров в электронной форме на поставку разъединителей (извещение № 32008977309 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

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