

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Тест Партнер» (далее – Заявитель) на действия публичного акционерного общества «ОДК-Кузнецов» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на право поставки, монтажа, пуско-наладки и ввода в эксплуатацию технологического оборудования, а также инструктаж персонала работе на оборудовании, по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение участка металлургического производства, 2 этап ПАО «Кузнецов», г. Самара» (извещение № 0742000000220000035, <https://zakupki.gov.ru>; процедура 0742000000220000035, <https://www.roseltorg.ru>) (далее – Аукцион),

в присутствии представителей: от ООО «Тест Партнер» – <...> (доверенность) (после перерыва), <...> (решение) (до перерыва); от ПАО «ОДК-Кузнецов» – <...> (доверенность) (до и после перерыва), <...> (доверенность) (до и после перерыва), <...> (доверенность) (до и после перерыва),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

19.06.2020г. в Самарское УФАС России посредством электронной почты поступила жалоба ООО «Тест Партнер» на действия ПАО «ОДК-Кузнецов» при проведении Аукциона.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, ПАО «ОДК-Кузнецов»: в документации неправомерно указало на торговую марку конкретного производителя, изложило показатели, которые не могут изменяться; неверно выбрало метод расчета начальной максимальной цены контракта; закупаемое оборудование неправомерно объединено в один лот.

ПАО «ОДК-Кузнецов» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Аукциона. Представило документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 25.06.2020г. № 8338/7.

ООО «Альфатех» также направлены возражения от 06.07.2020г. № 81/060720 на жалобу ООО «Тест Партнер», согласно которым общество просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

11.06.2020г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение № 0742000000220000035 о проведении Аукциона. Актуальная документация по Аукциону (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 11.06.2020г.

Начальная (максимальная) цена контракта составила: 73 741 083,42 руб.

Аукцион проведен в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

1. Заказчик является обществом, осуществляющим свою деятельность в соответствии с нормами Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которое заключает гражданско-правовые договоры, применяя нормы Закона о контрактной системе, в случаях, установленных действующим законодательством.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно пункту 5 части I Документации о закупке объектом закупки является поставка, монтаж, пуско-наладка и ввод в эксплуатацию технологического оборудования, а также инструктаж персонала работе на оборудовании, по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение участка металлургического производства, 2 Этап Публичного акционерного общества «Кузнецов», г. Самара» Публичное акционерное общество «Кузнецов» г. Самара, Самарская область». Описание объекта закупки указано в части II «Техническое задание» (далее – ТЗ) настоящей Документации о закупке.

ТЗ включает в себя функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (с использованием показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика), а также показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, включая максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с пунктом 1 ТЗ оно разработано на основании и в соответствии с: Реализацией Государственной программы Российской Федерации «Развитие оборонно-промышленного комплекса» до 2027 года; Положительным заключением ФАУ «ГЛАВГОСЭКСПЕРТИЗА РОССИИ» от 15.10.2019г. № 63-1-1-3-028211-2019 (проект) и от 18.10.2019г. № 00461-19/КГЭ-01993/05 (сметы) на разработанную проектно-сметную документацию по

объекту «Реконструкция и техническое перевооружение участка металлургического производства, 2 Этап Публичного акционерного общества «Кузнецов», г. Самара» Публичное акционерное общество «Кузнецов» г. Самара, Самарская область»; Письмом Минпромторга России от 04.12.2019г. № БО-86874/18 «О согласовании проектной документации»; Заключением Минпромторга России от 31.12.2019г. №96009/11 об отсутствии производства промышленной продукции на территории Российской Федерации.

Как следует из ТЗ к поставке требуется следующее оборудование: станок отрезной для металлографической лаборатории BRILLANT 255, пресс автоматический гидравлический OPAL X-PRESS, машина двухдисковая шлифовально-полировальная SAPHIR 250 A2-ECO, комбинированная шлифовальная машина SAPHIR 375, делительная машина с ручным приводом ТА-400-10-5-S, делительная машина с ручным приводом ТА-400-10-5, вибрационный испытательный комплекс (лазерный доплеровский сканирующий виброметр PSV-500-B, вибрационная испытательная машина TV59327/AIT-340, система управления виброиспытаниями BC-301, лазерный высокоскоростной виброметр HSV-100).

Описание объекта закупки подготовлено Заказчиком в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе и сформулировано в ТЗ.

Указанная проектная документация согласована письмом Минпромторга России от 04.12.2019г. № БО-86874/18 «О согласовании проектной документации».

В размещенном в составе Документации о закупке ТЗ содержится указание на поставку оборудования с указанием на товарные знаки.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Статьей 14 Закона о контрактной системе предусмотрено применение национального режима при осуществлении закупок.

В силу части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных

государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.04.2020г. № 616 (далее – Постановление № 616) установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для нужд обороны страны и безопасности государства.

Согласно пункту 3 Постановления № 616 запрет не применяется в случае отсутствия на территории Российской Федерации производства промышленного товара, которое подтверждается наличием разрешения Минпромторга России на закупку происходящего из иностранного государства товара.

Порядок выдачи разрешения Министерства промышленности и торговли Российской Федерации на закупку происходящего из иностранного государства товара станкоинструментальной промышленности предусмотрен Приказом Минпромторга России от 25.04.2019г. № 1486 (далее – Порядок).

Согласно пункту 2 Порядка заказчик подает в Министерство заявление о выдаче разрешения (далее – заявление) и прилагаемые к нему сведения, указанные в пункте 5 настоящего Порядка.

В соответствии с подпунктами «б», «е» пункта 4 Порядка в заявлении среди прочего указывается наименование закупаемого товара станкоинструментальной промышленности, происходящего из иностранного государства, в отношении которого запрашивается разрешение (далее – товар), а также наименование инвестиционного проекта, в рамках которого закупается товар.

Также, согласно пункту 5 Порядка, к заявлению прилагаются оформленные в табличном виде (рекомендуемый образец приведен в приложении к настоящему Порядку) сведения о параметрах закупаемого товара, касающиеся функционального назначения или перечня выполняемых функций,

области применения, качественных характеристик оборудования (длительность гарантийного срока, надежность, энергоемкость, экологичность, физические, химические, механические, органолептические свойства, не относящиеся исключительно к внешнему виду товара и существенным образом влияющие на функциональное назначение, область применения или качественные характеристики), а также стоимостных характеристиках закупаемого товара, в том числе одной единицы товара и совокупности таких товаров, для определения отличий параметров заявленного товара от параметров производимого в Российской Федерации товара.

Согласно материалам жалобы, до объявления рассматриваемой закупки Заказчиком в адрес Минпромторга России были направлены соответствующие заявления (от 20.11.2019г. № 01.00-33-0097/32802, от 20.11.2019г. № 01.00-33-0097/32792, от 20.11.2019г. № 01.00-33-0097/32804, от 21.11.2019г. № 01.00-33-0097/33087, от 21.11.2019г. № 01.00-33-0097/33077, от 21.11.2019г. № 01.00-33-0097/33079, от 21.11.2019г. № 01.00-33-0097/33080) о выдаче разрешения на закупку происходящего из иностранного государства товара станкоинструментальной промышленности.

В данных заявлениях, во исполнение требований пунктов 4, 5 Порядка, Заказчиком указаны сведения о планируемой к закупке продукции, конструктивных и дополнительных требованиях к оборудованию.

Порядок рассмотрения заявлений установлен пунктами 11-17 Порядка.

Согласно пункту 17 Порядка, по итогам рассмотрения заявления ответственный департамент Минпромторга России либо выдает разрешение (если аналогичность товара не подтверждена), либо, в случае подтверждения выявленного аналогичного товара - уведомление об отказе в выдаче разрешения (далее – уведомление) с указанием выявленного аналогичного товара.

При этом, согласно подпункту «б» пункта 20 Порядка, в разрешении указывается в том числе и наименование товара, в отношении которого оно выдано.

По результатам рассмотрения заявлений Заказчика Минпромторгом России, исходя из того, что аналогичность заявленного Заказчиком оборудования не подтверждена, ПАО «ОДК-Кузнецов» выдано разрешение (Заключение от 31.12.2019г. № 96009/11) на закупку Заказчиком поименованного в ТЗ оборудования.

Иного вывода из буквального толкования содержания разрешения Минпромторга России в данном случае сделать невозможно.

Согласно пункту 19 Порядка разрешение действительно в течение 18 месяцев со дня его выдачи и распространяется только на одну закупку.

Таким образом, на момент объявления рассматриваемой закупки на поставку оборудования, проводимой Заказчиком в рамках инвестиционного проекта «Реконструкция и техническое перевооружение участка металлургического производства, 2 этап ПАО «Кузнецов», Заказчик имел действующее, выданное Минпромторгом России в соответствии с пунктом 3 Постановления № 616, разрешение на закупку конкретных моделей товара определенного производителя, происходящих из иностранного государства.

Целью законодательства о контрактной системе в сфере закупок является не обеспечение максимального широкого круга участников закупки, а достижение целей закупки и наиболее эффективное удовлетворение государственных и муниципальных нужд.

Как указано в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017г.), по общему правилу указание заказчиком в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников.

В пункте 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер и включать в себя функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, исключая случаи отсутствия другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, 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, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

В силу статьи 6 Закона о контрактной системе к числу основных принципов контрактной системы относятся принцип ответственности за

результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции.

В рассматриваемом случае, отсутствуют доказательства того, что указание Заказчиком требований к объектам закупки являются необоснованными и повлекло ограничение количества участников закупки. Из представленных Заявителем материалов не представляется возможным сделать однозначный вывод об эквивалентности предлагаемого им товара оборудованию, требуемому Заказчику. Указанные обстоятельства в совокупности с информацией, содержащейся в разрешении Минпромторга России на закупку Заказчиком оборудования, не позволяют сделать вывод о необоснованном ограничении количества участников закупки.

Учитывая изложенное, с учетом конкретных обстоятельств закупки, указание конкретного производителя (товарного знака) без уточнения возможности поставки эквивалентного товара не противоречит принципам и положениям Закона о контрактной системе и обусловлено спецификой использования товара, необходимостью соблюдения требований Постановления № 616 и направлено на достижение цели инвестиционного проекта.

Объектом закупки является поставка товара, а не его производство. Заявитель, как любой иной потенциальный участник закупки, не ограничен в своем праве приобрести, с целью выполнения обязательств, оборудование именно с теми характеристиками и товарным знаком, которые определены потребностью Заказчика и установлены в ТЗ. Отсутствие у каких-либо лиц возможности поставить товар само по себе не свидетельствует о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, данный довод ООО «Тест Партнер» признается Комиссией Самарского УФАС России необоснованным.

2. Согласно пункту 8 части I Документации о закупке обоснование начальной (максимальной) цены контракта представлено в части III «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта» настоящей Документации о закупке.

Источником финансового обеспечения реализации проекта являются бюджетные инвестиции (субсидии из федерального бюджета) в соответствии со статьей 78.3 БК РФ (пункт 9 части I Документации о закупке).

Используемый метод определения начальной (максимальной) цены контракта с обоснованием: проектно-сметный метод (часть III Документации о закупке).

Частью 4.1 статьи 15 Закона о контрактной системе установлено, что при предоставлении в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации юридическим лицам субсидий, предусмотренных пунктом 8 статьи 78 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 78.3 Бюджетного кодекса Российской Федерации, на юридические лица, которым предоставлены указанные субсидии, при осуществлении ими закупок за счет указанных субсидий распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие отношения, указанные в пунктах 2 и 3 части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. При этом в отношении таких юридических лиц при осуществлении ими этих закупок применяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок, а также контроль в сфере закупок, предусмотренный частью 3 статьи 99 настоящего Федерального закона.

В таком случае, на Заказчика, при осуществлении закупок за счет указанных средств, не распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие отношения в части, касающейся планирования закупок товаров, работ, услуг.

Таким образом, данный довод ООО «Тест Партнер» признается Комиссией Самарского УФАС России необоснованным.

3. Как следует из Документации о закупке, в рамках проведения настоящего Аукциона к поставке предполагается комплекс технологического оборудования.

Заказчик в письменных возражениях указывает, что указанное в ТЗ оборудование является технологически и функционально связанным между собой и объединено единой сферой применения и целевым назначением для проведения испытаний деталей авиационных газотурбинных двигателей. Кроме того, в соответствии с общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности, указанное оборудование относится к одной категории товаров (ОКПД2 26.51.53.190 – приборы и аппаратура для физического или химического анализа прочие, не включенные в другие группировки).

Нормы Закона о контрактной системе не регулируют вопросы, связанные с формированием лота и не устанавливают ограничений для заказчиков в части формирования лотов.

Положения Закона о контрактной системе не предусматривают запрета выставлять на торги единым лотом предлагаемые к поставке товары, которые в силу своей специфики имели возможность быть выделенными в отдельные лоты. Также как описание предмета закупки, формирование лотов подлежит оценке с точки зрения обусловленности их потребностями заказчика в каждом конкретном случае.

При рассмотрении жалобы Заявителем доказательств, обосновывающих данный довод, не представлено.

Данный довод ООО «Тест Партнер» признается Комиссией Самарского УФАС России необоснованным.

Таким образом, ПАО «ОДК-Кузнецов» не нарушен порядок действующего законодательства в обжалуемой части при организации и проведении электронного аукциона на право поставки, монтажа, пуско-наладки и ввода в эксплуатацию технологического оборудования, а также инструктаж персонала работе на оборудовании, по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение участка металлургического производства, 2 этап ПАО «Кузнецов», г. Самара» ... (извещение № 0742000000220000035, <https://zakupki.gov.ru>; процедура 0742000000220000035, <https://www.roseltorg.ru>).

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Тест Партнер» необоснованной.