

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

в присутствии представителей:

- АО «Росмарк-Сталь» - по доверенности от 18.01.2020, по доверенности от 03.09.2020,

- 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,

рассмотрев жалобу АО «Росмарк-Сталь» на действия филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» при проведении закупки на поставку запасных частей для станков гидроабразивной резки (извещение №32009352115), материалы дела №8-01/295 (027/01/18.1-1260/2020),

#### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба АО «Росмарк-Сталь» на действия филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» при проведении закупки на поставку запасных частей для станков гидроабразивной резки (извещение №32009352115).

Из жалобы следует, что заказчиком в приложении №2 к закупочной документации «требования к продукции (предмету закупки)» был неверно указан производитель запасной части (товара) по ряду позиций: №28, 29, 30, 31, что послужило основанием для отклонения заявки АО «Росмарк-Сталь», что противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Доводы, изложенные в жалобе, представители АО «Росмарк-Сталь» в заседании комиссии поддержали в полном объеме.

Из письменных возражений филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» от 04.09.2020 №2/271/33 следует, что компания Flow является изготовителем эксплуатируемого заказчиком станка FLOW Mach 4 3060c DWJ 50iS, а компания H2O – производителем комплектующих для указанного станка. Обе компании являются производителями оригинальных запасных частей для станков FLOW. Довод заявителя о том, что данные компании являются поставщиками, но не изготовителями запасных частей неверен. Компания-производитель станка (либо запасной части для станка) может выступать в роли поставщика комплектующих, при этом оставаясь изготовителем (производителем) продукции. Для исключения рисков остановки производства и срыва сроков исполнения государственного оборонного заказа, филиал закупает только оригинальные комплектующие для эксплуатируемого оборудования. В следствие этого, в требованиях п. 9.3.1 документации был установлен запрет на поставку продукции иных производителей. Заявитель жалобы предложил к поставке продукцию, производимую иным изготовителем, в следствие чего на законных основаниях был отклонен от участия в закупке.

Заслушав представителей общества, 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 АО «Росмарк-Сталь» объявлялся перерыв до «10» час. «30» мин. «18» сентября 2020 г.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 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 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.

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.

27.07.2020 филиал ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о закупке №32009352115 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку запасных частей для станков гидроабразивной резки. Дата начала срока подачи заявок – 31.07.2020. Дата окончания срока подачи заявок – 12.08.2020. Дата рассмотрения первых частей заявок – 17.08.2020. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 21.08.2020. Дата подведения итогов – 26.08.2020. Начальная (максимальная) цена договора - 115 000,00 €.

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 разделе 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. 4.14.12 раздела 4.14 закупочной документации закупочная комиссия отклоняет первую часть заявки участника процедуры закупки по следующим основаниям: непредставление в составе первой части заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №3 к информационной карте; нарушение требований подраздела 4.5 к содержанию и составу первой части заявки; несоответствие предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8 –9 и п. 13 информационной карты; несоблюдение требований, установленных в подразделе 4.6, п. 14 информационной карты и в форме подраздела 7.2, к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки; наличие в составе первой части заявки недостоверных сведений.

Согласно п. 28 информационной карты все поступившие в установленные сроки и в установленном порядке первые части заявок рассматриваются на соответствие следующим критериям отбора: представление в составе первой части заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №3 к информационной карте; соблюдение требований подраздела 4.5 к содержанию и составу заявки; соответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в разделах 8-9 и п. 13 информационной карты; соблюдение описания продукции, предлагаемой к поставке, требованиям, установленным в подразделе 4.6, п. 14 информационной карты и форме подраздела 7.2; отсутствие в составе заявки недостоверных сведений.

В соответствии с п. 30 информационной карты все поступившие в установленные сроки и в установленном порядке вторые части заявки рассматриваются на соответствие следующим критериям отбора: представление в составе второй части заявки документов и сведений, предусмотренных приложением №3 к информационной карте для второй части заявок; соблюдение требований подраздела 4.5 к содержанию заявки; соответствие участника закупки, в том числе соответствие лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, требованиям, установленным в разделе 5 и пунктах 16-18 информационной карты; отсутствие в составе второй части заявки недостоверных сведений.

Приложением №2 к закупочной документации установлены требования к продукции (предмету закупки), где определено количество поставляемого товара, объем оказываемых услуг или выполняемых работ, в том числе: 28) Трубка высокого давления ¼ 7500040, производитель - H2O/Flow, страна происхождения - EC/USA, модель оборудования, для которого предназначена запасная часть - FLOW Mach 4 3060c DWJ 50iS, в количестве – 5 шт.; 29) Трубка высокого давления 3/8 7500042, производитель - H2O/Flow, страна происхождения - EC/USA, модель оборудования, для которого предназначена запасная часть - FLOW Mach 4 3060c DWJ 50iS, в количестве – 5 шт.; 30) Трубка высокого давления 9/16 7500043, производитель - H2O/Flow, страна происхождения - EC/USA, модель оборудования, для которого предназначена запасная часть - FLOW Mach 4 3060c DWJ 50iS, в количестве – 5 шт.; 31) Смазка Blue Goop A-2185, производитель - H2O/Flow, страна происхождения - EC/USA, модель оборудования, для которого предназначена запасная часть - FLOW Mach 4 3060c DWJ 50iS, в

количестве – 10 шт.

В соответствии с п. 9.3 конкурсной документации возможность предложения эквивалентов поставляемой продукции, показатели эквивалентности и связанные с ними требования к описанию участниками характеристик предлагаемой продукции: эквиваленты не допускаются.

Согласно пп. 9.3.1 п. 9.3 конкурсной документации определено, что 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 подпункту 6.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ и требованиям положения о закупке обуславливаются следующими причинами: осуществляется закупка запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемому Заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 14.08.2020 №2301-2020-00319-01 на участие в закупке поступило пять заявок на участие в данном запросе предложений в электронной форме от следующих участников: ООО «Джет Снаб» (заявка №448442); ООО «ПТЦ Вектор» (заявка №448088); АО «Росмарк-Сталь» (заявка №447581); ООО «Атриум Стилл» (заявка №449434); ООО «Варус» (заявка №449504). Закупочная комиссия приняла решение о допуске к участию в закупке всех участников.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 18.08.2020 №2301-2020-00319-02 закупочная комиссия, рассмотрев вторые части заявок приняла решение о допуске к участию закупки всех участников.

В соответствии с итоговым протоколом от 24.08.2020 №2301-2020-00319-03 закупочная комиссия приняла решение о допуске до участия в закупке: ООО «Джет Снаб», ООО «Атриум Стилл», ООО «Варус». Закупочная комиссия приняла решение об отказе в допуске к участию в закупке: ООО «ПТЦ Вектор» (заявка №448088) в связи с тем, что заявка не соответствует требованиям п. 9.1 и 9.3 раздела 9 закупочной документации – предложение о предлагаемой продукции не соответствует требованиям заказчика (по позициям №27-30 номенклатурного перечня закупаемой продукции): в коммерческой предложении участника указана продукция-эквивалент, при явном указании в закупочной документации на недопустимость предложения аналогов (эквивалентов); АО «Росмарк-Сталь» (заявка №447581) в связи с тем, что заявка не соответствует требованиям п. 9.1 и 9.3 раздела 9 закупочной документации – предложение о предлагаемой продукции не соответствует требованиям заказчика (по позициям №27-30 номенклатурного перечня закупаемой продукции): в коммерческой предложении участника указана продукция-эквивалент, при явном указании в закупочной документации на недопустимость предложения аналогов (эквивалентов).

Из заявки АО «Росмарк-Сталь», поданной на участие в данном запросе предложений в электронной форме, следует, что общество предложило к поставке по позициям: 27) Рем.комплект 015866-1, производитель – WSI, страна происхождения - USA, в количестве – 63 шт.; 28) Трубка высокого давления 1/4 7500040, производитель - WJS, страна происхождения – SWE, в количестве – 5 шт.; 29) Трубка высокого давления 3/8 7500042, производитель - WJS, страна происхождения – SWE, в количестве – 5 шт.; 30) Трубка высокого давления 9/16 7500043, производитель – WJS, страна происхождения – SWE, в количестве – 5 шт.; 31) Смазка Blue Goop A-2185, производитель – WJS, страна происхождения - SWE, в количестве – 10 шт., что не соответствует п. 9.1, 9.3 раздела 9 закупочной документации.

Также заказчиком представлены выписка из технической документации компании H2O/FLOW «Малые компоненты высокого давления» июнь 2002, М-127 редакция 1, с указанными в них трубками высокого давления (1/4, 3/8, 9/16), скриншоты номенклатурной базы «BAAN» заказчика с указанными на них артикулами/заказными кодами: 7500040, 7500042, 7500043, что

подтверждает наличие данной продукции на рынке.

На сайте ЛидТехнология также указано, что производитель смазки BlueGoop A-2185 является – Flow, США, что подтверждает правомерность заказчика об установлении в требованиях к продукции (предмету закупки) по позиции №31 производителя именно Y2J/Flow, страны происхождения – США ([https://lidtechnology.ru/catalog/zapchasti\\_dlya\\_ustanovok\\_flow/smazka\\_sinyaya\\_a\\_2185/](https://lidtechnology.ru/catalog/zapchasti_dlya_ustanovok_flow/smazka_sinyaya_a_2185/)).

Филиалом ПАО «Авиационная холдинговая компания «Сухой» «Комсомольский-на-Амуре авиационный завод имени Ю.А. Гагарина» в материалы дела представлены: инвентарная карточка учета объекта основных средств №145, что подтверждает наличие у заказчика станка гидроабразивной резки с ЧПУ FLOW Mach 4-3060c DWJ50iS (организация–изготовитель – США); инвентарная карточка учета объекта основных средств от 12.2016 №0201/00118, что подтверждает наличие у заказчика станка для гидроабразивной резки с ЧПУ FLOW Mach 4-3060c DWJ50iS (организация-производитель – Flow Mach); инвентарная карточка учета объекта основных средств №739, что подтверждает наличие у заказчика станка гидроабразивной резки с ЧПУ FLOW WMC 23060 (организация-производитель – США).

Частью 6.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ установлено, что 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.

В случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случая осуществления закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование (подпункт «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ).

Из толкования данной нормы следует, что исключением для неуказания в описании предмета закупки слово «эквивалент» является наличие машин и оборудования, используемых заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Материалами дела подтверждается, что данная закупка на заключение договора на поставку запасных частей для станков гидроабразивной резки проводится в целях закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование, что подтверждается инвентарными карточками учета основных средств №145, 0201/001118, 739 о наличии у заказчика станков гидроабразивной резки с ЧПУ FLOW Mach 4-3060c DWJ50iS, FLOW WMC 23060.

Таким образом, производителем трубки высокого давления  $\frac{1}{4}$  7500040; трубки высокого давления  $\frac{3}{8}$  7500042; трубки высокого давления  $\frac{9}{16}$  7500043; смазки Blue Goop A-2185 является H2O/Flow, в связи с чем коммерческое предложение АО «Росмарк-Сталь» не соответствует требованиям п. 9.1, 9.3 раздела 9 конкурсной документации, и его заявка правомерно отклонена закупочной комиссией.

Поскольку указание на «эквивалент» может не применяться в соответствии с приведенными правовыми нормами при проведении закупки товаров, необходимых для осуществления закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование, заказчик обосновал закупку товаров именно указанного

производителя, действия заказчика не могут быть признаны нарушающими Закон №223-ФЗ, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит 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 АО «Росмарк-Сталь» на действия филиала ПАО «Компания «Сухой» «КНААЗ им. Ю.А. Гагарина» при проведении закупки на поставку запасных частей для станков гидробразивной резки (извещение №32009352115) необоснованной.

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