

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-524/2020

23 марта 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 «КамПром-сервис» (далее – ООО «КамПром-сервис») на действия заказчика торгов Акционерного общества «Региональные электрические сети» (далее - АО «РЭС») при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного (извещение № 32008927793 на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «КамПром-сервис» на действия заказчика торгов АО «РЭС» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного (извещение № 32008927793 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

27.02.2019 года на сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком размещена документация по закупке.

Как следует из содержания «Приложение № 1 (перечень позиций)» и «Приложение № 9 (техническое задание)» предметом закупки является Трактор БЕЛАРУС-1221.B2 и мульчер Serpi-M Midiforst 200 в количестве 2 единиц. Аналоги не рассматриваются.

При этом, мульчер не является составной частью трактора БЕЛАРУС-1221.B2, а представляет собой навесное оборудование, которое агрегатируется с трактором. Существует достаточно большое количество производителей мульчеров, изготавливающих целый перечень наименований и моделей мульчеров, агрегируемых с трактором БЕЛАРУС-1221.B2.

28.02.2020 года ООО «КамПром-сервис», являясь представителем отечественного производителя мульчеров ООО «Полюс-Инвест» разместило на сайте www.roseltorg.ru вопрос следующего содержания:

«Здравствуйте! Прошу сообщить, допускается ли к поставке мульчер отечественного производства, с характеристиками аналогичными, либо лучшими чем характеристики мульчера Serpi-M Midiforst 200, указанного в техническом задании».

04.03.2020 года Заказчик на сайте www.roseltorg.ru разместил разъяснения:

«Согласно закупочной документации, аналоги продукции не рассматриваются».

Согласно пункту 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в частности, в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Заявитель считает действия Заказчика нарушением его законных интересов и противоречащими основным положениям Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», как нарушающими принципы добросовестной конкуренции и предотвращения коррупции.

1. Поскольку мульчерное оборудование не является составной частью трактора БЕЛАРУС-1221.B2, а представляет собой навесное оборудование, которое агрегируется с трактором и существует достаточно большое количество производителей мульчеров, изготавливающих целый перечень наименований и моделей мульчеров, агрегируемых с трактором БЕЛАРУС -1221.B2, положение документации, согласно которому аналоги мульчера Serpi-M Midiforst 200 не рассматриваются, является прямым нарушением Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» как нарушающими принципы добросовестной конкуренции, и препятствует участию в закупочной процедуре Участников, предлагающих мульчерное оборудование иных марок и производителей, имеющих заведомо меньшую стоимость и лучшие характеристики, а главное, наиболее подходящие по своим функциональным характеристикам потребительским свойствам трактору БЕЛАРУС -1221.B2

2. В соответствии с Приложением к извещению № 6 «Приложение № 6 (о порядке предоставления российского приоритета)»:

«1. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 г. № 925 устанавливается приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

Мульчерное оборудование Serpi-M является импортным и производится в Италии. Отсутствие у участников конкурса возможности предложения аналогов приводит к

противоречию с указанным пунктом закупочной документации.

В пункте 6 Приложения № 6 о порядке предоставления российского приоритета Заказчиком определено:

«Указанный приоритет предоставляется согласно нормам «Генерального соглашения по тарифам и торговле» 1994 г. и «Договора о Евразийском экономическом союзе» от 29.05.2014 г. товарам, происходящим из государств - членов Евразийского экономического союза - Приложение № 6.1 (список стран ЕАЭС), стран - участниц Всемирной торговой организации - Приложение № 6.2 (список стран ВТО), работам, услугам, выполняемым, оказываемым указанными лицами, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российским лицам».

Таким образом, Заказчик предоставляет приоритет в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 года № 925, товарам, не имеющим российское происхождение, а товарам, в том числе, происходящим из стран ВТО, что противоречит смыслу и сути Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 года № 925. В тоже время, указанием того факта, что аналоги не рассматриваются, кроме Мульчерного оборудования Serri-M, Заказчик ограничивает конкуренцию, препятствуя предложению мульчерного оборудования Российского производства.

Жалоба ООО «КамПром-сервис» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

АО «РЭС» представило следующие возражения по существу рассматриваемого вопроса.

В антимонопольный орган ООО «КамПром-сервис» подана жалоба на действия организатора торгов при проведении закупки.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) **любой участник закупки** вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Заявитель жалобы не вправе обращаться в антимонопольный орган с заявлением об оспаривании результатов торгов, **поскольку Общество не являлось участником закупки.**

Из многочисленной практики, в том числе на уровне Верховного суда (Определение Верховного Суда РФ от 11.09.2019 N 307-ЭС19-14643 по делу N А56-58776/2018), следует, что у антимонопольного органа отсутствуют полномочия по рассмотрению жалобы общества, если заявитель жалобы участником закупки не

являлся.

Таким образом, ООО «КамПром-сервис» не является лицом, права и интересы которого затронуты закупочной документацией, так как Общество не подало заявку, и, следовательно, не может обжаловать закупочную документацию АО «РЭС».

При осуществлении закупки требования Закона о закупках АО «РЭС» соблюдены, нарушения порядка осуществления закупки отсутствуют. Установление в документации требований на поставку мульчера конкретной марки не свидетельствует о нарушении действующего законодательства, ограничении конкуренции.

Как следует из закупочной документации по запросу котировок на поставку трактора Беларусь с мульчером, требования, предусмотренные п. 9-10 ст. 4 Закона о закупках, заказчиком соблюдены, в том числе определён предмет договора, установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, его функциональным характеристикам.

Предметом закупки явился «Трактор БЕЛАРУС-1221.В2 с мульчером Seppi-M Midiforst 200 в количестве 2 единиц. Аналоги не рассматриваются».

Указание заказчиком на марку мульчера не является нарушением законодательства о защите конкуренции, поскольку указание марки исключительно направлено для осуществления заказчиком своей деятельности в области энергетики.

В соответствии со ст. 104, 105 ЗК РФ, в целях безопасной эксплуатации объектов энергетики, защиты жизни и здоровья граждан предусмотрено установление охранных зон объектов электросетевого хозяйства с особыми условиями использования земельных участков в границах таких зон.

В отношении линий электропередач устанавливается охранный зона (Постановление Правительства РФ от 24.02.2009 № 160).

Согласно п. 21 Постановления Правительства РФ от 24.02.2009 № 160 для обеспечения безаварийного функционирования и эксплуатации объектов электросетевого хозяйства в охранных зонах сетевыми организациями или организациями, действующими на основании соответствующих договоров с сетевыми организациями, осуществляются:

а) прокладка и содержание просек вдоль воздушных линий электропередачи и по периметру подстанций и распределительных устройств в случае, если указанные зоны расположены в лесных массивах и зеленых насаждениях;

б) вырубка и опилка деревьев и кустарников в пределах минимально допустимых расстояний до их крон, а также вырубка деревьев, угрожающих падением.

Именно для расчистки от поросли сетевой организацией приобретаются мульчеры.

Проводя закупку на мульчерный комплекс основное внимание направлено на

выбор надежного известного производителя.

В парке Общества на данный момент имеется 10 ед. мульчерной техники из них 8 ед. агрегатированы с мульчерным навесным оборудованием ведущим производителем итальянской марки Seppi-M Midiforst. За все время эксплуатации мульчеров данной марки нареканий к надежности и качеству выявлено не было.

Выбирая мульчеры одной марки АО «РЭС» имеет возможность использовать «расходные материалы» запасные части, а именно резцы, ремни, карданные валы и прочее по всему парку мульчерной техники.

Расчет мощности трактора и мульчера подбирался из условий: мощность трактора минус мощность затрачиваемая на передвижение в процессе мульчирования.

Данный мульчер предполагается использовать в заболоченной местности. Так же одним из факторов выбора трактора с запасом мощности - это возможность увеличить ресурс вала отбора мощности (ВОМ).

Для эффективной, безопасной для ВОМ, а так же высокой производительности в труднодоступных условиях необходимо агрегатировать мульчерную навеску с трактором с запасом мощности до 30 % из расчета 180 л.с. мощность трактора, 50 л.с. на передвижение в труднодоступной местности получаем $180-50=130$ л.с.

Таким образом, указанные в документации открытого запроса котировок требования к товару, в том числе с указанием конкретной марки производителя, не нарушают запретов, предусмотренных федеральным законом «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц», поскольку направлены на определение потребностей заказчика и выявление товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям заказчика.

Действия АО «РЭС», установившего в техническом задании определённые требования к товару для нужд Общества, не противоречат требованиям федерального закона «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц», из положений которого следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Требование заказчика к мульчеру Seppi-M Midiforst 200 не может быть признано неправомерным.

Поставка мульчера с иными характеристиками повлечёт за собой необходимость обновления технического оснащения автомобильного парка Общества, переобучение сотрудников Общества правилам эксплуатации нового оборудования, что *потребуется значительных материальных затрат.*

Помимо изложенного отмечаем, что указание заказчиком на конкретную марку мульчера - мульчер Seppi-M Midiforst 200 не может ограничить конкуренцию, поскольку поставить этот товар может любое лицо, официально занимающееся куплей-продажей такого товара.

Запрета на указание заказчиком конкретной марки требуемого к поставке товара

федеральный закон «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит.

Общество с ограниченной ответственностью ООО «КамПром-сервис», обратившееся с жалобой в антимонопольный орган, не принимало участие в запросе котировок.

Отсутствие у лица заинтересованности в заключении договора, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этого лица, а также об ограничении заказчиком числа участников запроса котировок.

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 № 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 № 09АП-14317/2018 по делу № А40-224387/2017, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.12.2017 № 17АП- 17224/2017-ГК по делу № А60-28619/2017, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 16.04.2018 N Ф09-1219/18 по делу № А60-28619/2017.

Таким образом, при осуществлении закупки требования Закона о закупках АО «РЭС» соблюдены, нарушения порядка осуществления закупки отсутствуют.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

27.02.2020 года заказчиком торгов АО «РЭС» опубликовано извещение № 32008927793 на сайте www.zakupki.gov.ru о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного.

Запрос котировок проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

АО «РЭС» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭС» и его дочерних и зависимых обществ Утвержденное Советом директоров АО «РЭС» протоколом №31 от 27.06.2018г.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона является, в частности, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

Согласно [части 2 статьи 2](#) Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В соответствии с Приложением № 1 (перечень позиций) к Извещению об осуществлении конкурентной закупки являются Трактор БЕЛАРУС-1221.B2 и мультчер Serpi-M Midiforst 200 в количестве 2 единиц.

Согласно пункту 2.8 Извещения об осуществлении конкурентной закупки замена закупаемого оборудования не предусмотрена.

В соответствии с пунктом 3 части 6.1. статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе, следующим правилом - 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.

АО «РЭС» представило документы, подтверждающие, что у АО «РЭС» на данный момент имеется 10 единиц мульчерной техники, из них 8 единиц агрегатированы с мульчерным навесным оборудованием ведущего производителя итальянской марки Serpi-M Midiforst. Соответственно использование АО «РЭС» мульчеров одной марки позволяет обеспечивать взаимодействие этой техники в части возможности использования запасных частей, кроме того, не влечет необходимость переобучения сотрудников АО «РЭС» правилам эксплуатации.

Таким образом, требования заказчика к поставляемому товару правомерны.

Довод Заказчика о том, что жалоба ООО «КамПром-сервис» не подлежит рассмотрению, не принимается.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

ООО «КамПром-сервис» может быть потенциальным участником данной закупки, соответственно, его права или законные интересы могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 «КамПром-сервис» на действия заказчика торгов Акционерного общества «Региональные электрические сети» (далее - АО «РЭС») при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку комплекса мульчерного (извещение № 32008927793 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

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