

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-963/2024

17 апреля 2024 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 посредством ВКС жалобу Общество с ограниченной ответственностью «СПС» (далее – ООО «СПС») (вх. № 6439-ЭП/24 от 08.04.2024 г.) на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении торгов в форме открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 725/ОАЭ-ТЭ/24 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение линии 10 кВ ст. Юрга - рзд. 14 км» Западно-Сибирской железной дороги (код объекта: 001.2018.10010693),

в присутствии представителей ОАО «РЖД» - «...», ООО «СПС» «...».

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «СПС» (вх. № 6439-ЭП/24 от 08.04.2024 г.) на действия заказчика ОАО «РЖД» при проведении торгов в форме открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 725/ОАЭ-ТЭ/24 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение линии 10 кВ ст. Юрга - рзд. 14 км» Западно-Сибирской железной дороги (код объекта: 001.2018.10010693).

Заявитель сообщает следующее.

Заказчиком ОАО «РЖД» 26.03.2024 г. на сайте www.rzd.ru (Раздел «Тендеры»), а также на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №725/ОАЭ-ТЭ/24 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение линии 10 кВ ст. Юрга - рзд. 14 км» Западно-Сибирской железной дороги (код объекта: 001.2018.10010693).

В соответствии с п. 9 Извещения начальная (максимальная) цена договора составляет 17 804 402,36 (Семнадцать миллионов восемьсот четыре тысячи четыреста два) руб. 36 коп. с учетом НДС. Дата окончания срока подачи заявок - «09» апреля 2024 г. в 06:00 ч. московского времени.

В составе опубликованной Заказчиком аукционной документации имеется

Перечень поставляемого оборудования и его технические и функциональные характеристики (Приложение № 1.1.14 к аукционной документации, в котором указаны КОНКРЕТНЫЕ маркировки, так, например, ВВ/TEL-10 для Комплекта для замены выключателя ВВ/TEL-10 (Позиция 9 Перечня), производителем которого является ИСКЛЮЧИТЕЛЬНО ООО «Таврида Электрик».

Податель жалобы считает, что Заказчиком неправомерно указана маркировка вышеуказанного оборудования, так как данная аббревиатура обозначает конкретного производителя и трактуется как привязывание к производителю на этапе торгов и выдвигание незаконных требований о закупке оборудования у конкретного производителя.

В соответствии с п. 6.1. ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Закон о закупках).

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.

Позиция ООО «СПС» подкреплена ранее вынесенными решениями ФАС России по аналогичным доводам: №223ФЗ-148/22 от 01.04.2022, №223ФЗ-157/22 от 20.04.2022.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», податель жалобы просит:

1. Признать обоснованной жалобу ООО «СПС» (ИНН: 1901128350, ОГРН: 1151901005695) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) на стадии подачи заявок при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 725/ОАЭ-ТЭ/24 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение линии 10 кВ ст. Юрга - рзд. 14 км» Западно-Сибирской железной дороги (код объекта: 001.2018.10010693)

2. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, а именно:

- неправомерное указание маркировок/аббревиатур оборудования в опросных листах. Податель жалобы считает, что Заказчик должен внести изменения в конкурсную документацию и не указывать маркировки оборудования, принадлежащие конкретным производителям

- несоответствия маркировок, указанных в перечне поставляемого оборудования и

опросных листов и технических характеристик оборудования.

ОАО «РЖД» представило следующие возражения на жалобу.

ОАО «РЖД» несогласно с доводами жалобы по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В пункте 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 указано, что «Законом № 223-ФЗ заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков с необходимыми показателями цены, качества и надежности. При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции».

Таким образом, включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Кроме того, действующее законодательство не ограничивает возможность включения в состав закупки или лота разноименной (разнородной) продукции, в том числе относящейся к разным классам (группам) по применяемым классификаторам.

Указание в документации маркировки оборудования и его производителей (наиболее предпочтительных для Заказчика) не лишает Участника права указать иные наименования, марки, модели, или оборудование иных производителей относительно указанных в аукционной документации при условии, что произведенные замены равноценны (эквиваленты) или превосходят по функционально-техническим характеристикам данное оборудование.

Заявитель ссылается на указание маркировки ВВ/TEL-10 для Комплекта для замены выключателя ВВ/TEL-10 (Позиция 9 Перечня), производителем которого является

ООО «Таврида Электрик».

Вопреки доводам Заявителя, форма технического предложения участника предусматривает возможность указать иные наименования, марки, модели, или оборудование иных производителей относительно указанных в аукционной документации - в случае если оборудование является эквивалентным указать слово «эквивалент».

Также согласно техническому заданию (приложение 1.1 к аукционной документации) пункту 2. «Требования к товарам, работам» раздела «Сведения о возможности предоставить эквивалентные товары. Параметры эквивалентности» участник может предложить иное оборудование (эквивалент).

В случае замены на эквивалент предоставляются:

подробные сведения об эквивалентном оборудовании (замена должна происходить путем добавления в исходный товарно-номенклатурный перечень новой товарно-номенклатурной позиции со ссылкой на номер заменяющей позиции);

при наличии нескольких альтернативных предложений по замене, удовлетворяющих требованиям заказчика, все из них перечисляются в техническом предложении участника (Приложение № 1.3 к аукционной документации «Форма технического предложения участника») с указанием отличий.

Участник в техническом предложении (по форме приложения № 1.3 к аукционной документации) должен указать точные (конкретные) характеристики предлагаемого к поставке оборудования.

Все необходимые функционально-технические характеристики для определения эквивалентного оборудования определены в Приложениях № 1.1.121.1.15 к аукционной документации.

Произведенные замены должны быть эквивалентны по функционально-техническим характеристикам оборудования, указанным в артикулах, типах, марках и кодах по всем параметрам. Заявителем не приведены характеристики, вызвавшие у него затруднения при заполнении заявки, а также не представлено доказательств невозможности получения каких-либо характеристик из открытых источников.

Необходимость в закупке товара с приведенными в аукционной документации характеристиками обоснована соблюдением требований проектной документации, а также требованиями Заказчика по функциональным и эксплуатационным качествам оборудования.

Устанавливая требование об указании маркировки и наименования производителя предлагаемого к поставке оборудования, Заказчик исходил из следующих обстоятельств.

Во-первых, требования к закупаемому оборудованию/работам/услугам устанавливаются с учетом специфики деятельности Заказчика, поскольку в соответствии с ч. 3 ст. 1 Закона о железнодорожном транспорте

функционирование железнодорожного транспорта должно осуществляться исходя из принципов устойчивости, безопасности и качества оказываемых услуг.

Во-вторых, оспариваемое требование установлено Заказчиком с целью соблюдения условий проектной документации объектов строительства, для ремонта и ввода в эксплуатацию которых планируется поставка оборудования по итогам аукциона.

Проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения капитального ремонта (ч. 2 ст. 48, ст. 51 Градостроительного кодекса РФ).

Проектная документация должна содержать наименование (адрес) изготовителя или поставщика оборудования (для импортного оборудования - страну, фирму), которое требуется для реализации строительства данного объекта и которое соответствует утвержденным техническим условиям (п. 4.7 ГОСТ 21.110-2013. Межгосударственный стандарт. Система проектной документации для строительства. Спецификация оборудования, изделий и материалов, введен в действие приказом Росстандарта от 17.12.2013 № 2310-ст).

Согласно ч. 3 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ, лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (в данном случае это Заказчик, выступающий в роли застройщика), обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации.

Произведенные замены должны быть эквивалентны по функционально-техническим характеристикам оборудования, указанным в артикулах, типах, марках и кодах по всем параметрам.

Таким образом, требование Заказчика в извещении об указании наименования производителей в техническом предложении установлено также с целью оценки оборудования на соответствие требованиям утвержденной проектной документации, что предусмотрено нормами Градостроительного кодекса РФ.

В-третьих, наличие требования об указании производителя оборудования позволяет Заказчику провести анализ на предмет его совместимости и оценить риски возникновения отказов при сопряжении с существующим оборудованием.

Отсутствие наименования производителя у представленного к поставке оборудования с формально соответствующими проектной документации характеристиками может привести к ситуации, когда такое оборудование не будет известно специалистам ОАО «РЖД» и на стадии подачи заявки будет невозможно спрогнозировать возможность его сопряжения (совместимости) с уже действующими механизмами и оборудованием.

Кроме того, Законом не предусмотрены ограничения по включению в документацию требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика, а

также требования к Заказчику документально обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару. Потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении соответствующих требований.

На основании изложенного, в связи с отсутствием состава нарушений требований действующего законодательства со стороны ОАО «РЖД», прошу признать жалобу ООО «СПС» необоснованной.

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

26.03.2024 ОАО «РЖД» на сайте www.rzd.ru (Раздел «Тендеры»), а также на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №725/ОАЭ-ТЭ/24 на право заключения договора выполнения комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение линии 10 кВ т. Юрга- рзд. 14 км» Западно-Сибирской железной дороги (код объекта: 001.2018.10010693).

Дата подачи заявок 26.03.2024

Дата и время окончания подачи заявок 09.04.2024

Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 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 приложению 1.1.14 к аукционной документации в перечень поставляемого оборудования и его технических и функциональных характеристик, входит ВВ/TEL-10 для Вакуумного выключателя, производителем которого является

ООО «Таврида Электрик». При этом согласно техническому заданию (приложение 1.1 к аукционной документации) пункту 2. «Требования к товарам, работам» раздела «Сведения о возможности предоставить эквивалентные товары. Параметры эквивалентности» участник может предложить иное оборудование (эквивалент). Таким образом, требования п.3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках соблюдены.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СПС» (далее – ООО «СПС») (вх. № 6439-ЭП/24 от 08.04.2024 г.) на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении торгов в форме открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 725/ОАЭ-ТЭ/24 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ, включая поставку оборудования, по объекту «Техническое перевооружение линии 10 кВ ст. Юрга - рзд. 14 км» Западно-Сибирской железной дороги (код объекта: 001.2018.10010693) необоснованной.

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

«...»