Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 003/07/3-768/2021

«05» августа 2021 года г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<…> , председателя Комиссии,

<…>, члена Комиссии,

<…>, члена Комиссии,

при участии:

представителя заявителя ООО «Диалог» <…> по доверенности от 16.02.2021;

представителей заказчика АО «Улан-Удэнский авиационный завод» <…> по доверенности от 07.12.2019, <…> по доверенности от 10.01.2020, <…> и <…>по доверенностям от 23.07.2021,

рассмотрев жалобу ООО «Диалог» на действия заказчика АО «Улан-Удэнский авиационный завод» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера Zoomlion ZD160-3 или эквивалент, извещение № 32110480530,

УСТАНОВИЛА:

28.07.2021 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Диалог» (далее – Заявитель) на нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), допущенные заказчиком АО «Улан-Удэнский авиационный завод» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера Zoomlion ZD160-3 или эквивалент, извещение № 32110480530.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Бурятское УФАС России в установленном порядке направило Заявителю, Заказчику и на электронную торговую площадку уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы, по существу.

Из содержания жалобы следует, что Документация об электронном аукционе №32110480530 от 19.07.2021 в редакции № 2 от 23.07.2021 (далее – Документация) составлена с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – «Закон о закупках») и Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – «Закон о защите конкуренции»).

Заявителем было установлено, что эквивалент объекта закупки, соответствующий всей совокупности характеристик, установленных Заказчиком в Документации, отсутствует. Указанные в документации характеристики товара соответствуют единственному товару, а именно бульдозеру модели Zoomlion ZD160-3, страна производства Китай, и в подтверждение свой позиции приводит таблицу со сравнительным анализом информации о бульдозерах отраженной на официальных сайтах изготовителей эквивалентных бульдозеров.

Также Заявитель отмечает, что установленный Заказчиком в Документации приоритет товаров российского происхождения носит формальный характер, поскольку ни один из бульдозеров, соответствующих требованиям постановления Правительства Российской Федерации 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» (далее – Постановление №925), постановления Правительства Российской Федерации от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения» (далее – Постановление №2013) не соответствует требованиям указанным в техническом задании, и не может быть предложен к поставке.

По мнению Заявителя, Заказчик при составлении Документации осуществил действия, которые влекут необоснованное ограничение конкуренции.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и сообщили, что аукционная документация была сформирована с учетом реальных потребностей Заказчика, а также отметили, что Заказчик

действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документацией.

Комиссия Бурятского УФАС, исследовав материалы, доводы жалобы и пояснения Заказчика, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, принципами: равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При осуществлении закупочной деятельности АО «Улан-Удэнский авиационный завод» руководствуется Единым Положением о закупке государственной корпорацией «Ростех» (далее - Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в

единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Извещение № 32110480530, **и документация** при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера Zoomlion ZD160-3 или эквивалент **размещены** в ЕИС **www.zakupki.gov.ru** 19.07.2021 (МСК+5)**, дата размещения текущей редакции извещения 23.07.2021 (МСК+5), дата и время окончания подачи заявок** 28.07.2021 в 15:00 (МСК+5)**, начальная (максимальная), цена договора составляет 10 026 667, 00 рублей с НДС (далее – документация о закупке).**

Согласно пп. 1 п. 8 ст. 3 Закона о закупках, Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Механизм осуществления приоритета товаров в рамках Закона о закупках предусмотрен Постановлением №925. В соответствии с пунктом 1 Постановления №925 заказчик обязан 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.

Постановлением №2013 установлено, что согласно приложению, минимальная доля закупок товаров российского происхождения, определенная в процентном отношении к объему закупок товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) соответствующего вида, осуществленных заказчиком в отчетном году. В данном случае предмету закупки соответствует позиция 157 приложения к Постановлению №2013

«Бульдозеры и бульдозеры с поворотным отвалом» с минимальной долей закупки в 2021 г. в размере 90%.

Требования законодательства в части исполнения норм Постановления №2013, а также Постановления №925 отражены в п. 4.24. документации о закупке, а также указано в форме технического предложения с необходимостью указания номера реестровой записи реестра промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации. Таким образом, со стороны Заказчика требования законодательства исполнены.

В соответствии с подпунктом в) пункта 3 постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства» установленные запреты не применяются в случае необходимости обеспечения взаимодействия товаров с товарами, используемыми заказчиком, ввиду их несовместимости с товарами, имеющими другие товарные знаки.

По смыслу приведенных норм Заказчику надлежит указывать именно те характеристики, которые отражают его действительную потребность, указание которых обусловлено необходимостью достижения наилучших результатов закупки, в наибольшей степени соответствующим ее целям. Так, АО «Улан-Удэнский авиационный завод» сформировал требования к продукции руководствуясь реальными потребностями и в соответствии с действующим законодательством.

Заказчиком представлены в материалы дела доказательства невозможности применения других параметров и характеристик в техническом задании исходя из габаритов гаража, а именно: высота ворот – 3100 мм., ширина ворот – 3300 мм., расстояние между осями 16 и 18 – 5100 мм., площадь 122кв. м. Следовательно, изменение установленных в техническом задании характеристик невозможно ввиду объективных потребностей Заказчика.

Рассматривая довод жалобы по вопросу невозможности поставки эквивалента, Комиссия установила следующее.

В соответствии с Извещением и Документацией предметом закупки является поставку бульдозера Zoomlion ZD160-3 или эквивалент.

Заказчиком в Приложении № 2 «Техническое задание» аукционной

документации определены требования к техническим, функциональным характеристикам продукции. При формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик услуг, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности, при этом, не ограничив количество участников закупки.

Таким образом, в зависимости от своих потребностей, заказчик вправе установить требования к качеству, к функциональным характеристикам товара. Включение в документацию закупки требований, соответствующих потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке.

Заказчик в представленных письменных пояснениях отметил, что требования к продукции были сформированы с учетом реальных потребностей заказчика, а именно: производительности бульдозеров (глубина максимального заглубления рыхлителя и отвала), технико-экономических показателей работы бульдозеров, габаритной длины и ширины помещений, габаритной высоты въездных ворот, площадью расстановки оборудования в помещении, наличием имеющихся габаритов подачи угля, наличием склада ЗИП и расходных материалов.

Комиссия Бурятского УФАС России отмечает, что участник должен принять во внимание, что ссылки в документации на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование изготовителя, носят рекомендательный, а не обязательный характер. Участник может представить в своей заявке на участие в конкурсе иные товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, места происхождения товара или товар иных изготовителей, при условии, что произведенные замены совместимы между собой, по существу равноценны (эквиваленты).

Заказчик не требует поставлять продукцию именно того производителя, что указан в техническом задании. Производитель указан лишь для понимания эквивалентных характеристик.

Кроме того, на участие в закупке поступило 4 заявки, в 3-х из которых предложено 3 товара разных производителей: Beezone D16, Zoomlion ZD160-3, SHANTUI SD16, тем самым подтверждена возможность поставки эквивалентного товара.

В этой связи, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика ограничения конкуренции и нарушения положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя необоснованной.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Бурятского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Диалог» на действия заказчика АО «Улан-Удэнский авиационный завод» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку бульдозера Zoomlion ZD160-3 или эквивалент, необоснованной.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>, <…>

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