

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 058/07/3-259/2023

«18» мая 2023 года
Урицкого, 127

г. Пенза, ул.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

- П<...> – заместителя руководителя Пензенского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

- В<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

- Б<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

при участии:

от заявителя – представителя ООО «Корсар» И<...> (Доверенность от 05.05.2023 № 9-К/2023);

от заказчика – представителей АО «НИИЭМП» С<...> (Доверенность от 12.12.2022 № 39) Ф<...> (Доверенность от 15.02.2023 № 15);

рассмотрев жалобу ООО «Корсар» (ИНН 7719891133, ОГРН 5147746166816, ул. Героев Курсантов (Юбилейный мкр.) д. 28, стр. 11, эт./пом. 1/1.01-1.09, г. Королев, Московская область, 141091) на действия заказчика – АО «НИИЭМП» (ИНН 5834054179, ОГРН 1115834003185, ул. Каракозова, д. 44, г. Пенза, 440600) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме «0559-2023-00105 Поставка защитных кейсов PELI» (извещение № 230101300051 от 28.04.2023 размещено на сайте <https://www.astgoz.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области

05.05.2023 поступила жалоба ООО «Корсар» (ИНН 7719891133, ОГРН 5147746166816, ул. Героев Курсантов (Юбилейный мкр.) д. 28, стр. 11, эт./пом. 1/1.01-1.09, г. Королев, Московская область, 141091) на действия заказчика – АО «НИИЭМП» (ИНН 5834054179, ОГРН 1115834003185, ул. Каракозова, д. 44, г. Пенза, 440600) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме «0559-2023-00105 Поставка защитных кейсов PELI» (извещение № 230101300051 от 28.04.2023 размещено на сайте <https://www.astgoz.ru>).

Из жалобы заявителя следует, что в приложении № 1 к основным условиям закупки «Техническое задание» установлены следующие требования к поставке кейсов:

«- Кейс PELI 1150 черный, без поропласта арт. 1150-001-110E,

- Кейс PELI 1200 черный, без поропласта арт. 1200-001-110E.

Поставка эквивалента недопустима в связи с несовместимостью товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком согласно п. 10.3.5 (1) ЕПоз ГК «Ростех».

Заявитель полагает, что данное обоснование невозможности поставки эквивалента не применимо к данному виду продукции, поскольку ударопрочные кейсы являются упаковочной (защитной) тарой для оборудования и не взаимодействуют между собой.

Защитные кейсы PELI производит компания Pelican Products, Inc., страна происхождения товара – США. Данная страна входит в перечень недружественных государств в соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации от 05.03.2022 № 430-р. Данный товар запрещен производителем к ввозу на территорию Российской Федерации как продукция двойного назначения.

Кроме того, на территории Российской Федерации производится эквивалент товара, закупаемого заказчиком в рамках рассматриваемой процедуры.

Правовая позиция АО «НИИЭМП» изложена в письменных возражениях на жалобу от 15.05.2023 (вх. № 1068-ЭП/23).

Заседание Комиссии Управления в соответствии с уведомлением-требованием от 10.05.2023 № ЕП/1109/23 назначено и проведено 18.05.2023 в 11 часов 00 минут.

На рассмотрении жалобы 18.05.2023 представителем ООО «Корсар» доводы жалобы поддержаны в полном объеме.

Представители АО «НИИЭМП» с доводами жалобы не согласились, позицию, изложенную в письменном отзыве на жалобу, поддержали в полном объеме, просили в удовлетворении жалобы отказать. Представители заказчика пояснили, что защитные кейсы PELI включены в конструкторскую документацию АО «НИИЭМП» на изготовление следующих измерительных приборов:

- измеритель параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-1.3, ведомость покупных изделий РУКЮ.411212.058 ВП;

измеритель параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-3.3, ведомость покупных

изделий РУКЮ.411212.059 ВП;

- омметр «Виток», ведомость покупных изделий РУКЮ.411212.025 ВП.

В данных приборах, производимых АО «НИИЭМП», кейсы PELI являются несущим корпусом. Все компоненты прибора взаимосвязаны и замена корпуса повлечет за собой разработку новых элементов конструкции, проработку электромагнитной совместимости, проведение типовых испытаний и внесение изменений в действующую конструкторскую документацию.

Замена товара на аналог или эквивалент или другие изменения в составе, параметрах и характеристиках товара не допускаются в связи с тем, что закупаемые товары используются только во взаимодействии с уже используемым АО «НИИЭМП» товаром, при этом используемые товары не совместимы с товарами других товарных знаков, так как сведения о закупаемых товарах содержатся в конструкторской документации, которой АО «НИИЭМП» обязано руководствоваться, в соответствии с ГОСТ 2.001-2013 «Единая система конструкторской документации. Общие положения».

Использование эквивалентов без предварительной типовых испытаний в соответствии с ГОСТ 15.309-98 «Система разработки и постановки на производство. Испытания и приемка выпускаемой продукции» недопустимо и может привести к некорректной работе измерительных приборов и увеличению сметной стоимости.

Кроме того, сведения об измерительном приборе «Омметр «Виток» внесены в Государственный реестр средств измерений, а также тип средства измерения утвержден Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии 13.05.2022, о чем выдан соответствующий сертификат. Типы измерителей параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ утверждены Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии 23.09.2019, о чем выдано соответствующее свидетельство.

Изменение конструкции средства измерений, в том числе корпуса, приведет к несоответствию прибора утвержденному типу и отказу в его поверке, а внесение изменений в конструкцию путем замены корпуса влечет за собой затраты на испытания и внесение дополнительной модели прибора в описание типа.

Компания Pelican Products, Inc., не входит в перечень лиц, находящихся под санкциями, в отношении производителя предмета закупки специальные экономические меры не введены, товары указанного производителя допускаются на территорию Российской Федерации для целей осуществления закупок.

Поскольку кейсы PELI включены в конструкторскую документацию АО «НИИЭМП» на изготовление измерительных приборов, являющихся продукцией гражданского назначения, и не относятся к продукции для целей государственного оборонного заказа, риск невыполнения ГОЗ отсутствует.

Изучив представленные документы, Комиссией Управления установлено следующее.

Статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен порядок рассмотрения

антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Частями 4, 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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.

Из положений части 11 статьи 3 Закона о закупках следует, что жалоба на положения документации о проведении закупки может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В ходе заседания Комиссией Управления установлено, что жалоба ООО «Корсар»

подана в пределах срока, установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее - Положение о закупке).

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При осуществлении закупочной деятельности АО «НИИЭМП» руководствуется Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (версия от 22.12.2022 № 12, далее - ЕПоЗ ГК «Ростех»).

28.04.2023 АО «НИИЭМП» на сайте электронной торговой площадки «АСТ ГОЗ» (<https://www.astgoz.ru>) размещено извещение № 230101300051 о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме «0559-2023-00105 Поставка защитных кейсов PELI».

Дата начала срока подачи заявок – 28.04.2023.

Дата окончания срока подачи заявок – 11.05.2023 в 10:00.

Дата подведения итогов – 17.05.2023.

Начальная (максимальная) цена договора – 1 548 739,5 руб.

Согласно протоколу от 17.05.2023 № 1 на участие в запросе котировок поступила 1 (одна) заявка, закупка признана несостоявшейся. Закупочной комиссией рассмотрена заявка единственного участника и допущена к участию в закупке, также принято решение о заключении договора в соответствии с ценовым предложением в размере 1 477 350 руб.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципом

равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 3.2 Закона о закупках, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона (часть 1 статьи 3.2 Закона о закупках).

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе, частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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, 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, в том числе:
 - а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Таким образом, в силу положений Закона о закупках, заказчику предоставлено право на указание в описании предмета закупки на товарный знак без использования слова «(или эквивалент)» в случаях, предусмотренных пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

24.04.2023 Председателем закупочной комиссии АО «НИИЭМП» утверждено извещение об осуществлении закупки по закрытому запросу котировок на право заключения договора на поставку защитных кейсов PELI (0559-2023-00105) (далее - Извещение).

Комиссией установлено, что в соответствии с Техническим заданием (приложение

№ 1 к Извещению) определены спецификация и технические характеристики товара, а именно:

№ п/п	Наименование	Кол-во в ед. изм.	Характеристики	
1	Кейс PELI 1150 черный, без поропласта арт. 1150-001-110E	150 шт.	Внешние размеры Внутренние размеры Глубина крышки / корпуса Вес Материал Температурный диапазон Цвет Степень защиты IP Атмосферный клапан для выравнивания давления	240 x 198 x 109 мм 211 x 147 x 95 мм 19 / 73 мм 0,70 кг Сополимерный полипропилен - 40...+99 °C Черный IP67 Есть
2	Кейс PELI 1200 черный, без поропласта арт. 1200-001-110E	30 шт.	Внешние размеры Внутренние размеры Глубина крышки / корпуса Вес Материал Температурный диапазон Цвет Степень защиты IP Атмосферный клапан для выравнивания давления	270 x 246 x 124 мм 235 x 181 x 105 мм 30 / 74 мм 1,20 кг Сополимерный полипропилен - 40...+99 °C Черный IP67 Есть

Кроме того, Техническим заданием предусмотрено, что поставка эквивалента недопустима в связи с несовместимостью товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, согласно пункту 10.3.5 (1) ЕПоз ГК «Ростех».

В соответствии с пунктом 10.3.5 (1) ЕПоз ГК «Ростех» в случае, если при проведении конкурентной закупки, ценового запроса на ЭТП заказчиками I группы в описании предмета закупки используется указание на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)» за исключением случаев, в том числе,

несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемых заказчиком.

АО «НИИЭМП» в материалы дела представлены выписки из конструкторской документации на изготовление следующих измерительных приборов:

- измеритель параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-1.3, ведомость покупных изделий РУКЮ.41 1212.058 ВП;

- измеритель параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-3.3, ведомость покупных изделий РУКЮ.41 1212.059 ВП;

- омметр «Виток», ведомость покупных изделий РУКЮ.41 1212.025 ВП.

Согласно вышеуказанным выпискам защитные кейсы PELI используются при производстве измерительных приборов «измеритель параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-1.3», «измеритель параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-3.3», «омметр «Виток».

АО «НИИЭМП» в отношении измерительного прибора «омметр «Виток» Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии выдан сертификат от 13.05.2022 № 35882-07 об утверждении типа средств измерений.

Также, Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии на измерительные приборы «измерители параметров трансформаторов КОЭФФИЦИЕНТ-1-3» выдано свидетельство от 23.09.2019 № 58906-14 об утверждении типа средств измерений.

Из представленных документов Комиссией установлено, что защитные кейсы PELI являются составной частью (корпусом) измерительных приборов, производимых АО «НИИЭМП».

Таким образом, указание АО «НИИЭМП» при описании предмета закупки на товарный знак (защитный кейс PELI) обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия данных товаров с товарами, используемыми заказчиком.

В рассматриваемом случае закупка эквивалентного товара может привести к дополнительным затратам заказчика, связанным с необходимостью изменения конструкторской документации, технологических процессов, проведения типовых испытаний.

Кроме того, при формировании начальной (максимальной) цены договора заказчиком получены коммерческие предложения от трех организаций, что свидетельствует о готовности как минимум трех хозяйствующих субъектов поставить данный товар АО «НИИЭМП».

Данное обстоятельство подтверждает тот факт, что защитные кейсы PELI находятся в свободной продаже и реализуются поставщиками на территории Российской Федерации.

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару (конкретный товарный знак и т. п.) не свидетельствует об ограничении количества

участников закупки и нарушении требований Закона о закупках, поскольку в этом случае указание таких характеристик направлено на получение заказчиком товара, наиболее полно соответствующего его потребностям.

При указанных обстоятельствах, установление в закупочной документации требования к поставке товара конкретного товарного знака, а также недопустимости поставки эквивалентного товара, при обосновании такого требования, а также отсутствии фактического ограничения количества участников закупки, не свидетельствует о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Заявителем не представлены доказательства того, что защитные кейсы PELI запрещены производителем Pelican Products, Inc. к ввозу на территорию Российской Федерации.

Распоряжение Правительства Российской Федерации от 05.03.2022 № 430-р, в соответствии с которым Соединенные Штаты Америки включены в перечень иностранных государств и территорий, совершающих недружественные действия, принято во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 05.03.2022 № 95 «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами».

При этом, компания Pelican Products, Inc. не включена в перечень лиц, в отношении которых применяются специальные экономические меры, в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.05.2022 № 851.

Таким образом, по результатам рассмотрения материалов дела и имеющихся доказательств, Комиссией Управления в рассматриваемых действиях АО «НИИЭМП» нарушение требований действующего законодательства не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Управления,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Корсар» (ИНН 7719891133, ОГРН 5147746166816, ул. Героев Курсантов (Юбилейный мкр.) д. 28, стр. 11, эт./пом. 1/1.01-1.09, г. Королев, Московская область, 141091) на действия заказчика – АО «НИИЭМП» (ИНН 5834054179, ОГРН 1115834003185, ул. Каракозова, д. 44, г. Пенза, 440600) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме «0559-2023-00105 Поставка защитных кейсов PELI» (извещение № 230101300051 от 28.04.2023 размещено на сайте <https://www.astgoz.ru>) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

