

о признании жалобы необоснованной

25.07.2016

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

< ... >,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Легран» (далее - ООО «Легран», Заявитель) на действия акционерного общества «Центральное конструкторское бюро автоматики» (далее - АО «ЦКБА», Заказчик) по проведению запроса ценовых котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку установки вакуумного напыления резистивных слоев PVD-250R (далее - Оборудование) для нужд АО «ЦКБА» (извещение о проведении запроса ценовых котировок № 31603865405 размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет») (далее - Запрос котировок, Закупка),

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителей Ответчика – < ... >,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 14.07.2016 поступила жалоба Заявителя (вх. № 5273) на действия Заказчика при проведении Закупки.

Заявитель полагает, что действия Заказчика по установлению в документации о Закупке требований по поставке конкретной модели товара конкретного производителя ограничивают конкуренцию.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

На официальном сайте производителя указано лишь два представителя в Российской Федерации, уполномоченных на реализацию оборудования, производимого компанией Kurt J. Lesker (США) в РФ. Иные лица, зарегистрированные в Российской Федерации, не аффилированные с представителями производителя, не имеют возможности осуществить закупку

напрямую у производителя, ввиду наличия системы дистрибуции.

Заявитель обращает внимание, что установка вакуумного напыления резистивных слоев PVD-250R серийно выпускается также производителем ООО «БелРосВак» (Республика Беларусь, <http://www.belrosvac.by>).

Однако, данное оборудование невозможно предложить к поставке, поскольку документацией о Закупке не допускается поставка аналогов Оборудования.

Заявитель считает, что Оборудование производителя ООО «БелРосВак» реализует все технические направления и соответствует техническим характеристикам, заданным техническим заданием документации о Закупке. Более того, производитель имеет возможность оптимизировать и предложить эквивалентное улучшенное решение заданных технических требований.

Согласно техническому заданию установка должна иметь следующие характеристики:

- «D-образная камера из нержавеющей стали марки 304». Нержавеющая сталь марки 304 имеет магнитные свойства, производитель ООО «БелРосВак» предлагает производство из нержавеющей стали 12Х18Н10Т или 321, которая будет немагнитной;

- «Крионасос (турбомолекулярный насос) - 1 шт.» «Скорость откачки 1500 л/с (для уверенной работы во всем диапазоне потоков газа для ионного источника)». ООО «БелРосВак» предлагает установить турбомолекулярный насос на магнитном подвесе с производительностью 2100 л/с по азоту Leybold MAG W iP 2200, с интегрированным контроллером;

- «Источник питания для магнетронного источника 3 кВт DC - 2 шт.». ООО «БелРосВак» устанавливает источники питания магнетрона 3 кВт, с частотой выходной характеристики 132 кГц - предусмотрена возможность стабилизации работы по току, напряжению, мощности.

Заявитель утверждает, что Заказчиком, при составлении и публикации Документации о Закупке создана ситуация, при которой, заинтересованному лицу, в том числе ООО «Легран», невозможно предложить аналог Оборудования, производимого серийно на территории Республики Беларусь, ввиду установления запрета на поставку аналогов и одновременно невозможно предложить поставку оборудования, производимого на территории США, поскольку имеются представители производителя в РФ, которые обладают исключительным правом на реализацию продукции, что не допускает закупку с целью поставки с извлечением прибыли для иных лиц, не аффилированных с данными представителями производителя.

Оборудование, производимое на территории Республики Беларусь, во-первых, не попадает под запреты и ограничения поставки иностранного оборудования, а во-вторых, отвечает одновременно требованиям технических характеристик и п. 2.2. Документации о Закупке.

На основании изложенного, ООО «Легран» просит Омское УФАС России принять меры по недопущению ограничения конкуренции при проведении Закупки, исключив из документации о Закупке требования к конкретному производителю

поставляемого оборудования.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 19.07.2016 № 05-4856 Ответчиком 21.07.2016 и 25.07.2016 (вх. Омского УФАС России от 21.07.2016 № 5494, от 25.07.2016 № 5597) представлены письменные возражения на жалобу ООО «Легран» и надлежащим образом заверенные копии, в том числе:

- Положения закупках АО «ЦКБА», утвержденного советом директоров АО «ЦКБА» (протокол от 03.06.2016 № 69) (далее - Положение о закупках);
- извещения о проведении Закупки;
- документации о Закупке, утвержденной заместителем генерального директора АО «ЦКБА» по коммерческим вопросам 07.07.2016 (далее - документация о Закупке);
- журнала регистрации заявок на участие в Закупке;
- протокола заседания Закупочной комиссии от 19.07.2016 № 612;
- заявки ООО «Легран» на участие в Закупке;
- запроса ООО «Легран» от 11.07.2016 о даче разъяснений положений Документации о Закупке;
- ответа АО «ЦКБА» от 12.07.2016 на запрос ООО «Легран».

В представленных возражениях Ответчик указывает, что АО «ЦКБА» с доводами жалобы ООО «Легран» несогласно, считает их необоснованными по следующим основаниям.

2.1. В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон 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 подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Положения о закупках данное положение обязательно для применения при проведении закупок на поставку товаров, выполнения работ, оказания услуг для нужд АО «ЦКБА», осуществляемых в соответствии с Законом о закупках.

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона о закупках в Положении о закупках могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом Заказчик обязан установить в Положении о закупках порядок закупки указанными способами. Положение о закупках предусматривает процедуру закупки путем проведения ценовых котировок в электронном виде (ст. 31 Положения о закупках).

Закупка Оборудования в данной конфигурации, предназначенной для напыления резистивных материалов методом магнетронного распыления, проводится в

рамках реализации ФЦП «Реконструкция опытного производства Открытого акционерного общества «Центральное конструкторское бюро автоматики» г. Омск» ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области».

Данное Оборудование закупается в соответствии с разработанной ЗАО «Казанский Гипрониавиапром» проектной документацией на объект: «Реконструкция опытного производства Открытого акционерного общества «Центральное конструкторское бюро автоматики» г. Омск» ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области» (далее - Объект).

24.12.2013 документация на Объект получила положительное заключение в ФАУ «Главгосэкспертиза» (№ 1326-13/ГГЭ-8902/03). Задание на разработку проектной документации утверждено приказом Минпромторг России от 21.12.2012 № 2018.

Минпромторг России 26.03.2014 согласовал указанную документацию в соответствии с приказом от 06.07.2010 № 561 «Об организации в Министерстве промышленности и торговли РФ работы по предоставлению бюджетных инвестиций».

Изменения производителя оборудования влечет за собой:

- необходимость внесения изменений в задание на разработку проектной документации (с обязательным согласованием внесенных изменений с Минпромторгом России),
- повторную разработку проектной документации с прохождением экспертизы в ФАУ «Главгосэкспертиза России»,
- согласование документации с Минпромторгом России.

До выполнения перечисленных мероприятий работы по реализации проекта должны быть приостановлены.

Ответчик поясняет, что неоднократные обращения в Минпромторг, Главгосэкспертизу, Минстрой РФ, Счетную палату, по поводу возможности изменения Оборудования на аналоги без внесения изменений в проектную документацию результатов не дали.

В соответствии с п. 7 ст. 18 Положения о закупках Заказчик имеет право в требованиях к закупаемым товарам, работам, услугам, дать указание на конкретное наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Исходя из изложенного, АО «ЦКБА» считает, что Заказчиком при проведении Закупки не было допущено нарушений действующего законодательства о закупках, и просит в удовлетворении жалобы ООО «Легран» отказать.

На заседании Комиссии 25.07.2016 представитель Ответчика высказался согласно представленным АО «ЦКБА» возражениям.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 07.07.2016 на

официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» были размещены документы и информация о Закупке, в том числе: извещение о проведении Закупки, документация о Закупке, начальная (максимальная) цена договора: 46 606 490,00 руб. с учетом НДС.

Согласно извещению заявки принимаются в период с 07.07.2016 по 14.07.2016; дата и время окончания приема заявок: 14.07.2016 в 17:00 час.; дата и время рассмотрения заявок, подведения итогов: 19.07.2016 в 15:00 час.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 19.07.2016 № 612 и журналу регистрации заявок на участие в Закупке до окончания срока подачи заявок поступила 1 заявка от ООО «Легран», в связи с поступившей в Омское УФАС России жалобой ООО «Легран», Закупка приостановлена, решение по итогам Закупки не принято.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав представителей Ответчика, Комиссия признала жалобу необоснованной, исходя из следующего.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках, целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах 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 ч. 1 ст. 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 подзаконными актами Российской Федерации, а

также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

4.1. Согласно ч. 2 ст. 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

С соответствии с п. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках является, в том числе, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности для нужд заказчиков.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В п. 2.1 Документации о Закупке установлены комплектность, технические характеристики поставляемого Оборудования - установки вакуумного напыления резистивных слоев PVD-250R, с указанием производителя: Kurt J. Lesker, США и условие о недопустимости предоставления аналогов Оборудования.

Закупка проводится в рамках реализации Федеральной целевой программы «Реконструкция опытного производства Открытого акционерного общества «Центральное конструкторское бюро автоматики» г. Омск ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев, Московской области» (далее - Федеральная целевая программа).

Закупка Оборудования осуществляется в рамках инвестиционной программы на объект: «Реконструкция опытного производства Открытого акционерного общества «Центральное конструкторское бюро автоматики» г. Омск» ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области», на который получено заключение в ФАУ «Главгосэкспертиза» (№ 1326-13/ГГЭ-8902/03).

Комиссия установила, что Положение о закупках не содержит запрета на приобретение товара конкретного производителя.

Таким образом, установление Заказчиком в документации о Закупке конкретного производителя Оборудования не противоречит Закону о закупках и Положению о закупках, в связи с чем, Комиссия признает данный довод Заявителя необоснованным.

4.2. Товар, являющийся предметом Закупки, а именно, установка вакуумного напыления резистивных слоев PRD-250R, относится к высокотехнологичному оборудованию.

Довод Заявителя о том, что Установка вакуумного напыления резистивных слоев PVD-250R, выпускаемая производителем ООО «БелРосВак» Республики Беларусь, реализует все технические направления и соответствует техническим характеристикам, заданным техническим заданием документации о Закупке, Комиссия считает необоснованным, поскольку в рамках реализации Федеральной целевой программы экспертиза и согласование документации на указанное оборудование не проводились.

4.3 Основания отклонения заявки участника запроса котировок установлены в пп. 2 п. 4 ст. 22 Положения о закупках, согласно которому закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки, в том числе, на основании несоответствия требованиям документации закупочной процедуры.

Согласно п. 3.7.3 Документации о Закупке комиссия имеет право отклонить заявки, которые не отвечают требованиям документации закупочной процедуры.

Согласно п. 9 ст. 22 Положения о закупках в случае, если по окончании срока подачи заявок подана только одна заявка (к процедуре допущен только один участник) или не подано ни одной заявки (отказано в допуске к процедуре всем подавшим заявки), закупочная процедура признается несостоявшейся.

Защита конкуренции при проведении торгов обеспечивается путем установления запрета на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Такие действия определены в статье 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Комиссией установлено, что требования к условиям исполнения договора не вступают в противоречие ни с одним из указанных ограничений, доказательств,

свидетельствующих об ином, Комиссии представлено не было.

В Законе о закупках не установлены требования к описанию участникам закупки поставляемого товара. Заказчику предоставляется возможность самостоятельно определять в документации о закупке требования к поставляемому товару, что не освобождает заказчика от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

В пункте 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции закреплено понятие конкуренции - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно правовой позиции, сформированной в постановлении Президиума Высшего арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10 по делу № А06-6611/2009, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «Легран» на действия АО «ЦКБА» по проведению запроса ценовых котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку установки вакуумного напыления резистивных слоев PVD-250R для нужд АО «ЦКБА» (извещение о проведении запроса ценовых котировок № 31603865405 размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет»).
2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 19.07.2016 № 4856.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.