

РЕШЕНИЕ №086/07/3-1285/2023

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 22.08.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 24.08.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) 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) в составе:

Председатель комиссии:

- <.....>;

Члены комиссии:

- <.....>;

- <.....>,

в отсутствие на заседании комиссии Заявителя ООО «АВАЛОН»;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителей заказчика АО «Россети Тюмень»<.....>;

в отсутствие на заседании комиссии участника конкурса в электронной форме (реестровый номер извещения 32312613251) ООО «ГАЛО»,

рассмотрев посредством онлайн-видеоконференции жалобу ООО «АВАЛОН» (вх. № 7731-ЭП/23 от 07.08.2023) (далее – Жалоба) на действия АО «Россети Тюмень», перенаправленной управлением Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области, при проведении конкурса в электронной форме на поставку роботов-тренажеров «Гоша-06» с ПО для нужд АО «Россети Тюмень» (реестровый номер извещения 32312613251),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба ООО «АВАЛОН» (вх. № 7731-ЭП/23 от 07.08.2023) (далее - Заявитель) на действия АО «Россети Тюмень» (далее - Заказчик), перенаправленной управлением Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области, при проведении конкурса в электронной форме на поставку роботов-тренажеров «Гоша-06» с ПО для нужд АО «Россети Тюмень» (реестровый номер извещения 32312613251).

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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона 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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 названной 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках 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 соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок 23.08.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 07.08.2023.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 09.08.2023.

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 09.08.2023 исх. № ВТ/5555/23 рассмотрение Жалобы назначено на 16.08.2023.

В назначенную дату, в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС

России установлено, что для рассмотрения жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений.

В связи и необходимостью получения дополнительной информации, сведений, в соответствии с частями 14, 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России продлила срок принятия решения по Жалобе и назначила рассмотрение на 22.08.2023. В назначенную дату рассмотрение Жалобы состоялось.

Так, Заявитель в своей Жалобе указал на следующее.

1. Заказчик, по мнению Заявителя, в нарушение требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в описании предмета закупки включил указание на товарный знак - фирменное наименование Робот-тренажер «Гоша-06».

Способ закупки в соответствии с Положением о закупке заказчика отнесен к числу конкурентных, тем самым, заказчик по собственной инициативе в результате такого выбора способа закупки обязан при осуществлении закупки соблюдать вышеуказанные правила и принципы.

Выбор заказчиком конкурентного способа закупки при ее проведении также диктует необходимость с его стороны соблюдать правила описания предмета закупки, императивно установленные частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В Законе о закупках содержится исчерпывающий перечень исключений использования в описании предмета закупки указания на товарный знак. Описание предмета закупки лишь в исключительных случаях может содержать указание на товарный знак без возможности поставки эквивалента. При этом в конкурсной документации не содержится обоснований необходимости поставки товара робот-тренажер «Гоша-06», конкретного производителя.

Робот-тренажер «Гоша-06» является полностью автономным учебным пособием (симуляционным оборудованием), не является неотъемлемой частью учебного комплекса, не требует совместимости с иным оборудованием Заказчика, так не является запасной или иной частью или расходным материалом, к уже имеющемуся у Заказчика оборудованию. Изучив заявленные характеристики и описание товара, Заявителем сделан вывод, что Заказчику требуется робот тренажер для обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи. Проанализировав рынок потенциальных поставщиков и производителей тренажеров, Заявитель сообщил, что на рынке представлен широкий ассортимент роботов тренажеров для обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи, которые имеют схожие характеристики и алгоритм работы. При приобретении эквивалентного оборудования, не требуется дополнительное обучение инструкторов, а также переоборудование рабочих мест.

В пункте 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018, разъяснено, что указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.

2. Заказчик безосновательно, в техническом задании установил требование о полном соответствии с изображением.

Заявитель считает, что данное требование избыточно и противоречит закону. В описании товара Заказчик указывает, что товар должен полностью соответствовать изображению. Тогда как данное изображение робота-тренажера не представляет собой технической

задумки, которая влияет на качество и технические характеристики товара, а также выполнению основной функции робота-тренажера - обучению навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи. В конкурсной документации отсутствует обоснование, каким образом внешний вид робота-тренажера, указанный на изображении влияет на деятельность заказчика в части обучения оказания первой помощи сотрудников организации-заказчика, и не обосновывает потребность заказчика с точки зрения цели закупки указанного оборудования в точном соответствии с изображением. Таким образом, не было раскрыто обоснование необходимости применения данной характеристики.

Заявитель обращает внимание, что изображение указанное в технической документации (пункт 2.2) полностью идентично изображению на сайте единственного производителя данного оборудования ООО «ГАЛО» <http://www.galo.ru/index.php?id=175>, что свидетельствует о том, что данное техническое задание, подготовлено под конкретного поставщика (производителя), а следовательно противоречит принципам конкурентной закупки, установленным в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Описание объекта закупки полностью совпадает с описанием робота-тренажера, размещенного на сайте производителя ООО «ГАЛО», как единственного производителя данной продукции.

Согласно техническому заданию (Приложение № 1 к техническому заданию), Заказчику к поставке требуется: Робот-тренажер «Гоша-06» расширенная комплектация с ПО.

Указанное описание функций и свойств полностью совпадает с описанием робота-тренажера, размещенного на сайте производителя ООО «ГАЛО».

Согласно пункту 2.6 технического задания, в связи с тем, что приобретение заявленного товара планируется для обеспечения качественного проведения обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи работников АО «Россети Тюмень» в соответствии с требованиями Правил обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.12.2021 № 2464 «О порядке обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда», Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок, утвержденных приказом Минтруда России от 15.12.2020 № 903н замена на аналоги не допускается (пункт 7.1.5 (а) Единого стандарта закупок ПАО «Россети»).

Заказчик выбрал способ осуществления закупки: конкурс в электронной форме. Данный способ относится к конкурентной закупке. В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона. Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Закона о закупках, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы с одной стороны повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствует их потребности, а с другой стороны необоснованно не ограничить количество участников.

Таким образом, заказчик обязан указать в документации технические и функциональные характеристики предмета закупки, а участники, в свою очередь, подавая заявку на участие в закупке, обязаны предложить товар, соответствующий данным характеристикам.

При анализе рынка потенциальных производителей и поставщиков, Заявитель изучил интернет сайты продавцов и сделал запросы производителям симуляционного оборудования, с техническими характеристиками, указанными в техническом задании к данной закупке. Хозяйствующие субъекты готовы поставить только робот-тренажер «ГОША-6» производителя ООО «ГАЛО».

Заявителем был сделан запрос в ООО «ГАЛО», из ответа на запрос следует, что тренажер «Гоша-06» имеется у данного производителя, но он намерен принять участие в данной закупке, а учитывая что ООО «ГАЛО» является единственным производителем, то заведомо оказывается в более выгодных условиях, по отношению к другим участникам.

Заявитель, не оспаривая право Заказчика устанавливать показатели в соответствии со своими потребностями, отмечает, что параметры, установленные в документации о закупке, не должны приводить к ограничению количества участников закупки. В данном случае исполнением требований Закона о закупках должно являться наличие на рынке как минимум двух производителей, товар которых соответствует всем требованиям, обозначенным в аукционной документации.

Данная позиция содержится в пункте 2 «Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017 г.). При этом вывод, приведенный в указанном Обзоре, называет нарушением именно необоснованное ограничение количества участников до дилеров одного производителя.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, представил в Управление письменные возражения (вх. №7985-ЭП/23 от 15.08.2023), где сообщил следующее.

1. Касательно довода о поставке товара товарного знака - фирменного наименования робот - тренажер «Гоша - 06» без указания «или эквивалент».

Согласно подпункту 2 и 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 7.1.4 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» 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; в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент».

При этом согласно подпункту «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, подпункта «а» пункта 7.1.5 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» указание товарного знака без использования слова «или эквивалент» допускается при несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком.

Пунктом 2.6 Технического задания (приложение № 1 к Документации о закупке) обозначена потребность Заказчика в необходимости приобретения робота - тренажера «Гоша - 06» с ПО для обеспечения качественного проведения обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи работников АО «Россети Тюмень» в соответствии с требованиями Правил обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.12.2021 № 2464 «О порядке обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда», Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок, утвержденных приказом Минтруда России от 15.12.2020 № 903н. При этом замена робота-тренажера «Гоша - 06» на аналоги не допускается.

Данное требование соответствует пункту 7.1.5 (а) Единого стандарта закупок ПАО «Россети», где указано что слова «или эквивалент» можно не указывать при:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и

необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком.

В соответствии с частью 1 статьи 1, частью 10 статьи 4 Закона о закупках потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований в документации о закупке.

Потребность в приобретении робота-тренажера «Гоша - 06» связана с обеспечением совместимости оборудования, уже используемого в АО «Россети Тюмень», в филиалах АО «Россети Тюмень» и в группе компаний ПАО «Россети», находящихся в единой энергетической системе и для сохранения преемственности. Учитывая, что в настоящий момент в АО «Россети Тюмень» уже используются требуемые к поставке роботы-тренажеры «Гоша-06», необходимость закупки конкретного робота-тренажера обусловлена спецификой проведения обучения персонала АО «Россети Тюмень»: переоборудовать классы для обучения и заново обучать инструкторов-реаниматоров и персонал (в том числе вновь приходящих работников) не целесообразно и приведет к дополнительным временным и финансовым затратам со стороны АО «Россети Тюмень».

Поставка робота - тренажера «Гоша - 06» обусловлена необходимостью доукомплектования персонала данными роботами-тренажерами, поскольку определенное количество указанных роботов тренажеров уже имеется у АО «Россети Тюмень».

В Положении АО «Россети Тюмень» о проведении этапа № 2 «Освобождение пострадавшего от действий электрического тока в ячейке ЗРУ-10 и оказание первой помощи с использованием робота - тренажера «Гоша-06», утвержденное 24.05.2023 в рамках соревнований оперативного персонала филиалов АО «Россети Тюмень» определен порядок обучения персонала навыков оказания первой помощи именно на роботах-тренажерах «Гоша - 06».

В соответствии с распоряжениями ПАО «Россети», в группе компаний ПАО «Россети» при проведении корпоративных чемпионатов профессионального мастерства используется робот - тренажер типа «Гоша», в связи с чем АО «Россети Тюмень» заинтересовано в приобретении именно данного тренажера, поскольку в случае приобретения иного робота-тренажера (эквивалента) АО «Россети Тюмень» не сможет продемонстрировать навыки оказания первой помощи пострадавшему и таким образом утратит статус конкурентоспособности в чемпионате, проводимым ПАО «Россети». Обучение персонала работников группы компаний Россети проводится по Инструкции по оказанию первой помощи при несчастных случаях на производстве (утв. ПАО «ЕЭС России» 21.06.2007), которая разработана во Всероссийском центре полигонного обучения навыкам оказания первой помощи после несчастного случая или теракта Российского Государственного Университета Физической Культуры, спорта и туризма по заданию и при участии Департамента технического аудита и генеральной инспекции ОАО ПАО «ЕЭС России» с учетом рекомендаций Американской кардиологической ассоциации, Международного согласительного комитета по реанимации и Европейского совета по реанимации. В соответствии с приложением №6 Инструкции инструктор выбирает наиболее типичный вариант ситуации несчастного случая на производстве: падение с высоты, поражение электрическим током или автодорожное происшествие и имитирует ее на полу. Учащимся предлагается включиться в оказание первой медицинской помощи с участием инструктора. В распоряжение инструктора предоставлены компьютерные видеопрограммы, плакаты, учебное пособие «Атлас энергетика по оказанию первой помощи» и робот-тренажер «ГОША».

Также следует отметить, что обучение на вышеуказанных тренажерах проводится в электросетевых компаниях более 15 лет. Учебные центры Заказчика оборудованы для использования необходимого тренажера. Все электросетевые конкурсы и соревнования для персонала любого уровня обязательно включают этап «Оказание первой медицинской

помощи» на котором одним из подэтапов является «оживление Гоши». Классы для обучения персонала оборудованы соответствующими роботами-тренажерами.

Таким образом, АО «Россети Тюмень» вправе установить требование о приобретении робота тренажера «Гоша - 06» без указания «или эквивалент», поскольку возможность предоставления участником закупки эквивалента, предоставит участнику право поставить товар со схожими свойствами, но иного товарного знака, что не соответствует потребностям АО «Россети Тюмень» и повлечет дополнительные временные и финансовые затраты.

2. По смыслу пункта 2 раздела II Информационной карты закупки более подробное описание закупки содержится в Техническом задании (Приложение № 1 к Документации о закупке).

Поставка робота-тренажера «Гоша-06», отличного от указанного в техническом задании, недопустима для АО «Россети Тюмень» в связи с тем, что потребность в приобретении робота-тренажера «Гоша-06» обусловлена следующим:

- обеспечивается совместимость оборудования, уже использующегося в филиалах АО «Россети Тюмень»;

- кадровый состав предприятия (включая персонал, инженеров по охране труда и обученных инструкторов-реаниматоров) проходит обучение по оказанию первой медицинской помощи на данном роботе-тренажере;

- краевые и Всероссийские соревнования профессионального мастерства «Лучший по профессии», занятия на полигонах, уроки безопасности в дошкольных и школьных учреждениях проводятся на данном типе робота-тренажера;

- размер робота-тренажера обеспечивает наибольшую мобильность и облегчает транспортировку любым видом транспорта, не требуя сборки-разборку. Также важен и вес тренажера не более 14 кг, обеспечивающий сотрудникам качество обучения, подтвержденное многолетним опытом использования данных тренажеров. Заложенные в данный тренажер алгоритмы соответствуют утвержденной «Инструкции по оказанию первой помощи при несчастных случаях на производстве» (и ее технологическим картам)», которой обеспечены все сотрудники АО «Россети Тюмень».

Исходя из анализа положений Закона о закупках потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Заявленные требования к закупаемым товарам для нужд Заказчика установлены исходя из потребностей Заказчика и необходимы в сфере его профессиональной деятельности.

С учетом требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках указанная в технической части информация позволяет довести до потенциальных участников закупки сведения относительно требований к характеристикам поставляемого товара с учетом его потребностей. При этом заказчик имеет право детализировать предмет закупки, поскольку потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении соответствующих требований. Указание АО «Россети Тюмень» особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы ему с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Указание в закупочной документации товарного знака может быть признано допустимым в случаях, когда закупка эквивалентного товара приведет к дополнительным и подтвержденным затратам, превышающим возможную выгоду заказчика. Такие затраты, например, могут быть связаны с необходимостью переобучения персонала, увеличения затрат на разноплановое техническое обслуживание в связи с низким уровнем технологической совместимости различных производителей.

Требования Документации о закупке к характеристикам товара, описанию объекта закупки, в том числе к внешнему виду (изображению) робота-тренажера правомерны с учетом существующей потребности, специфики деятельности и имеющейся необходимости при осуществлении профессиональной деятельности АО «Россети Тюмень».

Обращаем внимание, что ранее в группе компании ПАР «Россети» была рассмотрена схожая по предмету обжалования жалоба <....> к <....>, которая была признана необоснованной (решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области от 12.07.2023 № 039/07/3-510/2023).

Между тем, в документации не содержится условий о необходимости участникам закупки являться производителем указанного товара, таким образом, Заявитель, как любой иной потенциальный участник закупки, не ограничен в своем праве приобрести с целью поставки товар именно с теми характеристиками, которые определены потребностью Заказчика и установлены в требованиях Документации.

3. Требования Документации о закупке по поставке робота-тренажера «Гоша-06» являются обоснованными и не ограничивают права участников закупки.

Заказчик считает довод Заявителя о том, что указанные в Документации о закупке на поставку робота-тренажера «Гоша-06» технические характеристики поставляемого товара, приводят к ограничению конкуренции, поскольку единственным соответствующим заявленным техническим характеристикам тренажером является робот-тренажер «Гоша-06» от производителя ООО «Гало» необоснованным.

Предметом закупки является поставка робота-тренажера «Гоша-06», которая проводится среди поставщиков на право поставки данного товара, а не среди производителей такого товара на право его изготовления. Доказательством данного факта является счет-фактура от 05.09.2017 № 328, подтверждающая более раннее приобретение робота - тренажера «Гоша-06» у поставщика <....> в рамках иной закупочной процедуры), а не у производителя.

При обосновании начальной цены договора АО «Россети Тюмень» использовало метод сопоставимых рыночных цен, начальная (максимальная) цена договора сформирована на основании полученных 3 (трех) коммерческих предложений от различных поставщиков (не производителей) с ценой (без НДС) 349 983, 33 руб./ед., 310 000,00 руб./ед. и 285 000,00 руб./ед., способных осуществить поставку тренажера с требуемыми Заказчику характеристиками.

Поскольку приоритетной целью закупок является удовлетворение потребностей заказчика, а не экономических интересов хозяйствующих субъектов, невозможность участия в рассматриваемом конкурсе, в данном случае Заявителя, не свидетельствует о нарушении его прав и ограничении конкуренции Заказчиком.

Предметом закупки является поставка робота-тренажера «Гоша - 06», которая проводится среди поставщиков на право поставки данного товара, а не среди производителей такого товара на право его изготовления.

Подтверждение позиции АО «Россети Тюмень»: Решение Управления Федерального антимонопольного службы по Калининградской области от 12.07.2023 № 039/07/3-510/2023.

Заказчик обращает внимание, что при формировании закупочной документации на участие в закупке, руководствовался принципами, установленными Законом о закупках, не устанавливал требований, которые могли бы ограничить конкуренцию, а лишь обуславливал потенциальным участникам необходимость точного соответствия технических характеристик поставляемого товара требуемым Заказчиком. При этом все потенциальные участники были поставлены Заказчиком в равные условия, а потому нарушений конкуренции со стороны Заказчика нет.

4. Касательно довода о включении Заказчиком указания на товарный знак - фирменное наименование «робот тренажер «Гоша-06».

Робот-тренажер «Гоша» не зарегистрирован как товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патент, полезная модель или промышленный образец.

Робот-тренажер «Гоша» создан в 1992 году Бубновым Валерием Георгиевичем и в 2000 году получил международное признание - Золотую медаль XXVIII Международного Женевского салона изобретений.

Робот-тренажер «Гоша» представляет собой образ подростка 10-12 лет, длина робота 115-120 см, имеет ряд индивидуализирующих элементов: наименование; визуальный образ; элементы дизайна: форма и параметры корпуса, сужение и расширение зрачков робота-тренажера, световая индикация правильных и ошибочных действий под оболочкой (кожей) робота-тренажера в районе/области грудной клетки и нижней конечности, в том числе индикация сломанных ребер, ранения бедренной артерии и перелома костей голени; методические рекомендации (описание робота-тренажера для потребителя).

В роботе-тренажере «Гоша» использованы объекты авторских прав Бубнова В.Г.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1259 ГК РФ литературные произведения, произведения дизайна являются самостоятельными объектами авторских прав. Бубнов В.Г. является автором объектов авторского права, использованных в роботе-тренажере «Гоша».

В силу статьи 1257 ГК РФ автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано.

Авторское право Бубнова В.Г. на персонаж «робот-тренажер «Гоша» произведения литературы - учебное пособие «Основы медицинских знаний» подтверждено Решением Апелляционной палаты при Российском Агентстве по патентам и товарным знакам от 14.12.2000.

Исходя из буквального толкования Гражданского кодекса РФ, в силу части 1 статьи 1477 ГК РФ товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

В соответствии со статьей 1479 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

В отличие от объектов авторского права, для товарных знаков законодательство не предусматривает прямо случаев свободного использования.

Товарные знаки отличаются по своему сущностному содержанию от результатов интеллектуальной деятельности. Способы использования товарных знаков отличны от способов использования произведений.

Робот-тренажер «Гоша» не зарегистрирован как товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патент, полезная модель или промышленный образец. Соответственно, Заказчик не мог нарушить пункт 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в части того, что 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.

В связи с чем, довод Заявителя о включении Заказчиком указания на товарный знак - фирменное наименование «робот тренажер «Гоша-06» в закупочной документации, по мнению Заказчика, противоречит буквальному толкованию действующего законодательства.

В Управление также поступили возражения (вх. № 7948-ЭП/23 от 14.08.2023) представителя участника конкурса в электронной форме (реестровый номер извещения 32312613251) ООО «ГАЛО» (далее - Общество).

1. ООО «ГАЛО» указало на решение Калининградского УФАС от 12.07.2023 №039/07/3-510/2023, где были сделаны следующие выводы:

«- исходя из анализа положений Закона о закупках потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Заявленные требования к закупаемым товарам для нужд Заказчика установлены исходя из потребностей Заказчика и необходимы в сфере своей профессиональной деятельности»;

- указание им марки робота-тренажера «Гоша-06» связано с обеспечением совместимости оборудования уже используемого в филиалах, находящихся единой системе и для сохранения преемственности;

- стоит отметить, что предметом закупки является поставка робота-тренажера «Гоша-06», которая проводится среди поставщиков на право поставки данного товара, а не среди производителей такого товара на право его изготовления.»

2.1 Согласно пункту 1 Обзора Президиума Верховного суда Российской Федерации от 28.06.2017 года по общему правилу указание заказчиком в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках и положению Заказчика о закупках 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.

Согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с требованиями закона в описании предмета закупки указано:

«В связи с тем, что приобретение заявленного товара планируется для обеспечения качественного проведения обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи работников АО «Россети Тюмень» в соответствии с требованиями Правил

обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.12.2021 № 2464 «О порядке обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда», Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок, утвержденных приказом Минтруда России от 15.12.2020 № 903н замена на аналоги не допускается (пункт 1.1.5 (а) Единого стандарта закупок ПАО «Россети»»).

ООО «ГАЛО» отмечает, что в соответствии со статьями 3,4 Закона о закупках Заказчиком в конкурсной документации обоснована необходимость указания в описании предмета закупки конкретных характеристик товара, в том числе со ссылками на документы, которыми обусловлена необходимость в приобретении конкретного товара.

Кроме того, на АО «Россети Тюмень», как филиал ПАО «Россети», распространяются все те же обстоятельства, которые признаны надлежащим обоснованием запроса на приобретение конкретного товара в решении Калининградского УФАС России по делу № 039/07/3-510/2023 от 12.07.2023.

2.2 Общество считает, что ссылки Заявителя на то, что в описании предмета закупки указаны товарный знак и фирменное наименование, не соответствуют действительности.

Вопреки утверждению Заявителя, название «робот-тренажер «Гоша-06» не является товарным знаком или знаком обслуживания по смыслу статьи 1477 ГК РФ, а также фирменным наименованием статьи 1473 ГК РФ.

2.3 Доводы Заявителя о наличии у спорного товара аналогов, по мнению ООО «ГАЛО» противоречат его доводам об отсутствии на рынке предложений других производителей.

Заявитель жалобы указывает, что «проанализировав рынок потенциальных поставщиков и производителей тренажеров, можно сделать вывод, что на рынке представлен широкий ассортимент роботов тренажеров для обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи, которые имеют схожие характеристики и алгоритм работы».

Однако Заявитель так же указывает обратное: «При анализе рынка потенциальных производителей и поставщиков, Заявитель изучил интернет-сайты продавцов и сделал запросы производителям симуляционного оборудования, с техническими характеристиками, указанными в ТЗ к данной закупке. Хозяйствующие субъекты готовы поставить только робот-тренажер «ГОША-6» производителя ООО «ГАЛО».

Таким образом, Общество считает, что Заявитель фактически признает отсутствие на рынке эквивалентов спорного товара, которые отвечали бы характеристикам, необходимым Заказчику.

2.4 ООО «ГАЛО» обращает внимание, что ссылаясь на «проведенный Заявителем анализ рынка», Заявитель не указывает названий тренажеров, которые считает эквивалентами спорного товара, и тем более не представляет доказательства наличия у них эквивалентных характеристик.

Общество сообщает, что ООО «ГАЛО» неоднократно доказало в суде, что его товар является уникальным, а недобросовестными конкурентами предпринимаются попытки не создать эквивалентный оригинальный товар, а подделать товар ООО «ГАЛО», что подтверждено решениями АС Республики Марий Эл по делу № А38-4726/2021 и АС Республики Татарстан по делу № А65-524/2023.

Обществом был представлен сравнительный анализ товаров других производителей роботов-тренажеров, на основании которого ООО «ГАЛО» показывает наличие у них отличий, не позволяющих считать их отвечающими требованиям Заказчика.

2.5 Довод Заявителя об ограничении количества участников закупки опровергается

Обществом на основании того, что предметом закупки является поставка товара, а не его производство или разработка.

Аналогичный правовой подход применен в решении Калининградского УФАС России по делу № 039/07/3-510/2023 от 12.07.2023 г., в котором указано, что если предметом закупки является поставка, а не изготовление товара, то Заявитель, как должен обосновать, что препятствовало ему приобрести товар у производителя.

ООО «ГАЛО» сообщило, что из полного содержания переписки следует, что ООО «ГАЛО» не только не отказывало Заявителю в приобретении товара, но и сообщило полные условия его приобретения и уведомило его о наличии товара в необходимом количестве на складе.

Готовность ООО «ГАЛО» самостоятельно участвовать в закупке не может трактоваться как отказ в продаже товара Заявителю, поскольку означает лишь намерение участвовать в закупке наряду с другими участниками, а не вместо них. Участие в закупке сопряжено для ООО «ГАЛО» с несением дополнительных расходов на оплату сборов за участие и обеспечительного платежа, тогда как продажа товара другому лицу, желающему участвовать в закупке, освобождает ООО «ГАЛО» от таких расходов.

Общество сообщило, что после получения всех запрошенных условий поставки от Заявителя не последовало запроса на заключение договора поставки и выставление счета.

Во исполнение требований уведомления Ханты-Мансийского УФАС России исх. № ВТ/5749/23 от 16.08.2023 Заказчиком были направлены следующие пояснения и дополнительные документы (вх. № 8165-ЭП/23 от 21.08.2023).

Наличие в АО «Россети Тюмень» робота-тренажера «Гоша-06» Заказчик подтвердил договорами поставки, заключенными АО «Россети Тюмень» с поставщиками, не являющимися официальным производителем, по приобретению робота - тренажера «Гоша».

Использование робота - тренажера «Гоша» в АО «Россети Тюмень» Заказчик подтвердил организационно-распорядительными документами ПАО «Россети» и АО «Россети Тюмень», которые предусматривают порядок обучения персонала навыкам оказания первой помощи именно на роботах-тренажерах «Гоша-06».

В качестве подтверждения использования робота-тренажера «Гоша» Заказчик ом были представлен перечень мероприятий с ссылками на официальный сайт АО «Россети Тюмень» (45 публикаций с упоминанием тренажера «Гоша» на сайте «Россети Тюмень» с 2011 года), проводимых АО «Россети Тюмень» с внешними организациями по предупреждению детского травматизма. Так, согласно информации, размещенной на сайте АО «Россети Тюмень», филиалы компании проводили семинары с участием робота - тренажера «Гоша» для начальников пришкольных детских лагерей, а также семинары для детей предупреждающие об опасности электричества.

Заказчик также указал, что учитывая важность правильного обучения навыкам первой помощи и равные

возможности такого обучения для сотрудников филиала, а также тот факт, что с 2007 года обучение персонала и конкурсы профмастерства проводятся на роботах-тренажерах «Гоша», было принято решение осуществить дозакупку тренажеров, удовлетворяющих особенностям, параметрам и функциональным возможностям:

- должна быть обеспечена совместимость оборудования уже использующегося в филиалах АО «Россети Тюмень»;

- нет необходимости переаттестовывать кадровый состав предприятия (включая персонал, инженеров по охране труда и обученных инструкторов-реаниматоров), который проходит обучение по оказанию первой медицинской помощи на данном роботе-тренажере;

- краевые и Всероссийские соревнования профессионального мастерства «Лучший по профессии», занятия на полигонах, уроки безопасности в дошкольных и школьных учреждениях проводятся на данном роботе-тренажере;
- размер и вес робота-тренажера обеспечивает наибольшую мобильность и облегчает транспортировку любым видом транспорта, не требуя сборки-разборку;
- обеспечивает сотрудникам качество обучения, подтвержденное многолетним опытом использования данных тренажеров;
- надежностью этих роботов-тренажеров: при интенсивной эксплуатации нет отказов его работы;
- заложенные в данный тренажер алгоритмы соответствуют утвержденной «Инструкции по оказанию первой помощи при несчастных случаях на производстве» (и её технологическим картам), которой обеспечены все сотрудники АО «Россети Тюмень»;
- оболочка манекена должна быть выполнена из пластизола и полностью соответствовать тактильным ощущениям пластичной и мягкой кожи человека.

Голова, туловище, руки и ноги тренажера выполнены из однородного материала без пластмассовых или металлических деталей. Голова, шея и грудная клетка являются одним целым без стыков, составных частей, накладок и не имеют соединительных швов;

- должны быть обозначены анатомические ориентиры для оказания первой помощи:
- кивательные мышцы шеи, ключицы и хрящи гортани - для определения пульса на сонной артерии;
- реберные дуги и мечевидный отросток для определения места нанесения прекардиального удара и проведения непрямого массажа сердца;
- рельеф четырехглавой мышцы бедра и портняжной мышцы, коленного сустава, паховые складки и наружные мужские половые органы для определения точки пережатия бедренной артерии и наложения кровоостанавливающего жгута;
- соотношение реанимационных действий должно быть 30:2, с наличием безвентиляционной реанимации с функцией автоматического переключения (возможность проведения реанимации в условиях пандемии COVID-19);
- полная независимость от внешних источников питания и выносных контроллеров или мониторов;
- время непрерывной работы источника питания должно быть не менее 24 часа.

В ходе подготовки к закупочной процедуре Заказчиком был проведен анализ манекенов тренажеров. Для наглядности взяты несколько параметров и вынесены в сравнительную таблицу.

На основании проведенного анализа, Заказчиком был сделан вывод об отсутствии у робота-тренажера «Гоша» эквивалента, так как отсутствуют характеристики, на которые указывает в закупочной документации Заказчик, которые, в свою очередь, являются объективными требованиями к качеству и функциям робота-тренажера для обучения навыкам оказания первой помощи.

Таким образом, Заказчик сообщает, что аналогов, совмещающих все необходимые функции в одном тренажере на рынке нет и АО «Россети Тюмень» вправе установить требование о приобретении робота тренажера «Гоша - 06» без указания «или эквивалент», поскольку

возможность предоставления участником закупки эквивалента, предоставит участнику право поставить товар с приблизительно схожими свойствами, но отличающегося в том числе по процедуре реанимации, что не соответствует потребностям АО «Россети Тюмень» и повлечет дополнительные временные и финансовые затраты.

Заказчик сообщил, что в соответствии с условиями договоров поставки роботов-тренажеров «Гоша», указанный робот - тренажер приобретался вместе с компьютерной программой «Основы реанимации» и компьютерной тренажерной программой «Гоша».

Согласно подпункту «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, подпункта «а» пункта 7.1.5 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» указание товарного знака без использования слова «или эквивалент» допускается при несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком.

Потребность в приобретении робота-тренажера «Гоша-06» связана с обеспечением совместимости оборудования, уже используемого в АО «Россети Тюмень», в филиалах АО «Россети Тюмень» и в группе компаний ПАО «Россети», находящихся в единой энергетической системе.

Требования документации о закупке по поставке робота-тренажера «Гоша-06» являются обоснованными и не ограничивают права участников закупки.

Предметом закупки является поставка робота-тренажера «Гоша-06», которая проводится среди поставщиков на право поставки данного товара, а не среди производителей такого товара на право его изготовления.

Заказчик обратил внимание, что от трех разных поставщиков: <....>, <....>, <....> поступили коммерческие предложения. При обосновании начальной цены договора АО «Россети Тюмень» использовало метод сопоставимых рыночных цен, начальная (максимальная) цена договора сформирована на основании полученных 3 (трех) коммерческих предложений от различных поставщиков (не производителей) с ценой (без НДС) 349 983, 33 руб./ед., 310 000,00 руб./ед. и 285 000,00 руб./ед., способных осуществить поставку тренажера с требуемыми Заказчику характеристиками.

Таким образом, Заказчик при формировании закупочной документации на участие в закупке, руководствовался принципами, установленными Законом о закупках, не устанавливал требований, которые могли бы ограничить конкуренцию, а лишь обуславливал потенциальным участникам необходимость точного соответствия технических характеристик поставляемого товара требуемым Заказчиком. При этом все потенциальные участники были поставлены Заказчиком в равные условия, а потому нарушений конкуренции со стороны Заказчика нет.

В Управление также поступили дополнительные пояснения представителя участника конкурса в электронной форме (реестровый номер извещения 32312613251) ООО «ГАЛО».

Требования к описанию объекта закупки прежде всего направлены на обеспечение баланса интересов: с одной стороны - это интерес заказчика в получении товара, наиболее эффективно удовлетворяющего его потребности, с другой стороны - интерес участников рынка в конкурентной борьбе за поставку такого товара.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках:

- указание точных требований к товару само по себе не является нарушением в принципе, если не влечет необоснованного ограничения количества участников (пункт 2);
- при этом если ограничение происходит, оно считается обоснованным, если не имеется другого способа точно и четко описать характеристики товара (пункт 2);

- при этом только при указании именно на товарный знак требуется использовать слова «(или эквивалент)», поскольку только товарный знак исключает саму возможность поставки товаров различного происхождения (пункт 3, абзац 1).

- и даже из этого правила предусмотрено несколько исключений, в том числе несовместимости иных товаров с товарами, уже используемыми заказчиком, и закупка запасных и расходных материалов (пункт 3, подпункт «а» и «б»).

Поскольку в спорном случае отсутствует указание на товарный знак, то пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках об указании слов «или эквивалент» не применим в принципе, а подлежит применению исключительно пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому значение имеет лишь вопрос об отсутствии другого способа точно и четко описать потребности Заказчика.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется единым стандартом закупок публичного акционерного общества «Федеральная сетевая компания – Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604 (далее - Положение о закупке)).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 25.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 10 602 000,00 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 23.08.2023.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пунктам 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

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.

В соответствии с Техническим заданием на поставку роботов-тренажеров «Гоша-06» с ПО для нужд АО «Россети Тюмень» документации о закупке Заказчиком установлено следующее:

1. Общие требования к условиям поставки

1.1. Товар должен быть поставлен после подписания договоров поставки с исполнительным аппаратом и филиалами АО «Россети Тюмень». Поставка товара осуществляется Поставщиком в адрес грузополучателя, согласно отгрузочным реквизитам.

1.2. Срок поставки указывается в спецификации к договору, согласно Приложению № 1 к ТЗ.

1.3. Перечень и объёмы закупаемого товара указаны в Приложении № 1 к ТЗ.

2. Технические требования к товару

2.1. Товар должен быть новым, изготовленным на территории Российской Федерации не ранее 2022 года.

2.2. Товар должен быть заводского изготовления и соответствовать техническим требованиям (ГОСТ, ТУ) поставлен с приложением оригиналов документов, подтверждающих качество товара (паспортов, сертификатов).

2.3. Товар должен быть полностью комплектным. Упаковка, маркировка, транспортировка, условия и сроки хранения должны соответствовать требованиям, указанным в технической документации изготовителя.

2.4. Обязательные технические характеристики товара определены в Приложении № 2 к настоящему Техническому заданию.

2.5. Гарантийный срок на Товар составляет не менее 36 месяцев. Гарантийный срок указывается в Спецификации исходя из предложения победителя закупочной процедуры.

2.6. В связи с тем, что приобретение заявленного товара планируется для обеспечения качественного проведения обучения навыкам сердечно-легочной реанимации и оказанию первой помощи работников АО «Россети Тюмень» в соответствии с требованиями Правил обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.12.2021 №2464 «О порядке обучения по охране труда и проверки знания требований охраны труда», Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок, утвержденных приказом Минтруда России от 15.12.2020 №903н **замена на аналоги не допускается** (пункт 7.1.5 (а) Единого стандарта закупок ПАО «Россети»).

Пунктом 7.1.4 Положения о закупках установлено:

7.1.4. В случае проведения конкурентной закупки 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. При указании в описании предмета закупки требований или указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, они должны сопровождаться словами «или эквивалент».

Пунктом 7.1.5 Положения о закупках установлено:

7.1.5. В случае, указанном в пункте 7.1.4, слова «или эквивалент» можно не указывать при:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком;

б) закупке запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым Заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупке товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупке 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 Заказчиком, в целях исполнения ими обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что Заказчиком были выбраны такие характеристики товара, которые соответствовали одной модели одного производителя.

Доводы Заказчика о правомерности таких действий в связи с тем, что они не препятствуют участию в торгах разным поставщикам продукции одного производителя, являются несостоятельными, поскольку Закон о закупках не разделяет участников на производителей и поставщиков.

Установление в документации о закупке требований к закупаемому товару, свидетельствующих о его конкретном производителе, является признаком ограничения конкуренции в закупке, создает преимущество производителю (дистрибьютору, дилеру) и ограничивает участников закупки.

Заказчиком было сообщено, что от трех разных поставщиков: <....>, <....>, <....> в его сторону поступили коммерческие предложения. При обосновании начальной цены договора Заказчик использовал метод сопоставимых рыночных цен, начальная (максимальная) цена договора сформирована на основании полученных 3 (трех) коммерческих предложений от различных поставщиков (не производителей) с ценой (без НДС) 349 983, 33 руб./ед., 310 000,00 руб./ед. и 285 000,00 руб./ед., способных осуществить поставку тренажера с требуемыми Заказчику характеристиками.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС было установлено, что <....>, <....>, <....>, согласно представленным коммерческим предложениям, готовы поставить Заказчику робот-тренажер «Гоша-06».

В силу статьи 506 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, в поставке товара может участвовать продавец, который сам производит либо закупает произведенный товар.

Исходя из представленных возражений (вх. № 7947-ЭП/23 от 14.08.2023) ООО «ГАЛО», являющееся официальным производителем робота-тренажера «Гоша-06», Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что Общество является участником конкурса в электронной форме на поставку роботов-тренажеров «Гоша-06» с ПО для нужд АО «Россети

Тюмень» (реестровый номер извещения 32312613251).

На основании выше установленного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает, что доводы Заказчика о том, что в рассматриваемой ситуации отсутствует ограничение конкуренции и что, устанавливая спорные требования, организатор торгов не ограничивает круг потенциальных участников закупки, принять участие имели возможность и иные поставщики, так как предметом закупки является не производство, а поставка товара, являются необоснованными, противоречат Закону о закупках и Закону о защите конкуренции.

Так, установление требований к объекту закупки, указывающих на единственного производителя и не позволяющих предложить к поставке аналогичный товар иного производителя, ограничивает количество участников закупки, так как приводит к несамостоятельным действиям участников при подаче ценовых предложений, поскольку такие действия обуславливаются ценовой политикой одного хозяйствующего субъекта - производителя, в том числе способного оказать влияние на ценовые предложения различных поставщиков и (или) отказаться от заключения договоров поставки с ними.

В том случае, если закупаемый товар не предполагает специфики использования, потребность заказчика может быть удовлетворена аналогичным товаром различных производителей. При этом заказчику надлежит осуществить действия по обеспечению соответствия требованиям объекта закупки товаров как минимум двух производителей в целях расширения круга участников закупки, обеспечения экономии бюджетных средств путем наличия конкурентной среды при проведении конкурса в электронной форме.

При установлении вышеуказанных требований заказчиком необходимо учитывать, что такие требования не могут приводить к ограничению числа участников закупок, и, как следствие, к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при осуществлении закупок, в частности, в результате установления требований к поставляемому товару, которым соответствует товар единственного производителя.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В силу пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе следующим правилом: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующим правилом: 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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям договора.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Учитывая изложенное, Заказчик, сформировавший описание объекта закупки под определенного производителя, допустил нарушение пункта 3 части 3, пункта 1 части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России выводы подтверждаются в том числе Решением Арбитражного суда Республики Хакасия от 07.03.2023 по делу № А74-4986/2022 и Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 17.05.2023 по делу № А74-4986/2022.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи предписания АО «Россети-Тюмень».

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АВАЛОН» (вх. № 7731-ЭП/23 от 07.08.2023) на действия АО «Россети Тюмень», перенаправленной управлением Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области, при проведении конкурса в электронной форме на поставку роботов-тренажеров «Гоша-06» с ПО для нужд АО «Россети Тюмень» (реестровый номер извещения 32312613251), обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика АО «Россети Тюмень» нарушение пункта 3 части 3, пункта 1 части 6.1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику АО «Россети Тюмень» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.