

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-289/2020

«18» августа 2020г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в присутствии представителей:

-Заявителя;

-Заказчика,

рассмотрела жалобу ООО «БМ Корпорация» (вх. № 02/2101 от 30.07.2020) на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки бульдозера (тяжелый класс) (реестровый номер <...>).

Информация о поступившей жалобе размещена 31.07.2020 на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области <http://magadan.fas.gov.ru>.

В жалобе заявитель указывает на неправомерное установление требований к объекту закупки в закупочной документации, а именно указанный в Техническом Задании двигатель ЯМЗ - 236 с турбонаддувом устанавливается на гусеничный бульдозер только одним производителем ООО «ЧТЗ - Уралтрак». Несмотря на то, что прописано «или эквивалент», поставить эквивалентный двигатель не представляется возможным, так как таких характеристик (как в ТЗ) на тракторных двигателях нет, а именно - двигатель дизельный с турбонаддувом, с промежуточным охлаждением наддувочного воздуха и количество цилиндров - 6шт.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. 15.07.2020 Заказчиком – ПАО «Магаданэнерго» на официальном сайте РФ zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, на право заключения договора поставки бульдозера (тяжелый класс) (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена договора - 23 788 274,33 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 15.07.2020. Дата и время окончания подачи заявок – 31.07.2020. Дата подведения итогов аукциона – 03.09.2020.

2. В соответствии с частями 1, 2 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 (положение о закупке).

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 (часть 2 статьи 2 Закона о

закупках).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Как следует из представленных материалов, Советом директоров ПАО «РусГидро» 03.12.2019 утверждено Единое Положение о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение).

Пунктом 6.3 Положения о закупке установлены единые требования к участникам закупки. Пункт 6.3.7 содержит отсылочную норму, в соответствии с которой иные требования к участникам закупки устанавливаются документацией о закупке. Требования к Участникам не должны накладывать на конкурентную борьбу излишние (необоснованные) ограничения, в том числе ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к Участникам.

2. Согласно доводу жалобы, Заказчик неправомерно установил в документации о закупке, а именно в п. 2.18 Технических требований (Приложение № 1 к документации о закупке) требования к двигателю, а именно «Двигатель дизельный с турбонаддувом, с промежуточным охлаждением наддувочного воздуха ЯМЗ-236 или эквивалент.

Как указывает Заявитель, двигатель ЯМЗ-236 с турбонаддувом устанавливается на гусеничный бульдозер только одним **производителем ООО «ЧТЗ - Уралтрак»**. Несмотря на то, что прописано «или эквивалент», поставить эквивалентный двигатель не представляется возможным, так как таких характеристик (как в ТЗ) на тракторных двигателях нет.

Заявитель предлагал Заказчику двигатель ЯМЗ-238, который, по мнению Заявителя, имеет ряд преимуществ: более уравновешен, прост в обслуживании, увеличен моторесурс, длительный срок службы. На данном основании Заявитель обращался к Заказчику по

вопросу внесения изменений в документацию, которые могли бы позволить выйти на закупку двум производителям. На данное обращение Заказчик ответил отказом. Заявитель полагает, что требования, установленные Заказчиком в аукционной документации, противоречат нормам Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, поскольку приводят к ограничению круга участников закупки.

В соответствии с письменными возражениями на жалобу, представленными ПАО «Магаданэнерго» от 06.08.2020 (вх. № 01/2194), предметом аукциона в электронной форме является **поставка, а не производство (изготовление)** товара, соответственно поставить товар, может неограниченное количество поставщиков. У Заказчика имеется несколько коммерческих предложений от потенциальных поставщиков продукции, которые готовы поставить товар, соответствующий требованиям изложенным Заказчиком в Техническом задании ООО «АвтоСклад95», ООО «Промтехкомплектация», ООО «Техкомплектурал».

Как указал Заказчик установленным техническим характеристикам в техническом задании соответствует товар как минимум двух производителей - указанное заявителем ООО «ЧТЗ-Уралтрак» с бульдозером Б10М 6100 ЕН и ООО «ЧЕТРА» с Бульдозером Т11.

Заказчик полагает, что указанное в техническом задании наименование двигателя ЯМЗ-236 не ограничивает конкуренцию, так как Заказчиком установлена возможность поставки эквивалента двигателю ЯМЗ-236. Требование о соответствии предлагаемого к поставке товара только с двигателем ЯМЗ-236 в аукционной документации отсутствует.

Как указал Заказчик, у двигателя ЯМЗ-236 как минимум имеется один эквивалент - двигатель Cummins серии В6.7, который устанавливается, в том числе, на бульдозеры, например ООО «ЧЕТРА» с Бульдозером Т11.

Относительно двигателя ЯМЗ - 238, на который указывает заявитель, Заказчик пояснил, что данный двигатель согласно сведениям завода производителя устанавливается только на катере КС-100 ("Костромской судомеханический завод") и Валочно-пакетирующей машине ЛП-19Б, экскаваторы ("Лестехком", Йошкар-Ола).

10 августа на заседании Комиссии представитель Заявителя в полном объеме поддержала доводы, изложенные в жалобе, против

доводов ПАО «Магаданэнерго», изложенных в отзыве возражала.

В ходе рассмотрения дела, в связи с оглашением позиции ПАО «Магаданэнерго», у представителя Заявителя появилась необходимость в представлении дополнительных пояснений по делу.

Учитывая изложенное, Определением № 220 от 10.08.2020 года срок рассмотрения жалобы ООО «БМ Корпорация» был продлен по 19.08.2020 года, рассмотрение дела назначено на 18.08.2020 года в 14 часов 30 минут.

14.08.2020 года в адрес Управления от «БМ Корпорация» поступили дополнения к жалобе (вх. № 01/2275), где Заявитель указывает, что техника завода ООО «ЧЕТРА» не подходит по показателю удельное давление на грунт. Требование Заказчика – не более 0,7 кг/см², а у завода 0,78 см².

3. 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с частью 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, 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

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

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

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

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Целью проведения закупки Заказчиком является полное удовлетворение его потребностей в товарах, работах, услугах (прежде всего, ценой и качеством продукции) с установленными им показателями (пп.1.4.2.2. п. 1.4 Положения о закупке).

При этом Заказчик руководствуется принципами (п.1.4 Положения о закупке): информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек Заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам.

Таким образом, в зависимости от своих потребностей Заказчик в документации о закупке вправе установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам) товара с учётом эффективного использования денежных средств.

Предметом аукциона в электронной форме является поставка, а не производство (изготовление) товара, соответственно поставить товар, может неограниченное количество поставщиков.

Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар с определенными характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении числа участников закупки, так как в возможный круг участников закупки входят как производители конкретной продукции, так и поставщики.

На основании изложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки, то есть такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара, а фактически устанавливает такие технические характеристики, которые ему необходимы для реализации своих

целей и задач.

Как следует из представленных материалов, на участие в торгах было подано 7 заявок участников. На момент рассмотрения настоящей жалобы, заявки участников, поданные на участие в аукционе, Комиссией Заказчика не рассмотрены.

Необходимо отметить, что предметом аукциона является право на заключение договора не на изготовление бульдозеров, а на их поставку. В связи с этим, участником закупки могло выступить любое лицо (в том числе и не являющееся производителем товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и удовлетворяющий потребности заказчика.

На основании изложенного, довод заявителя о неправомерном установлении в закупочной документации требований к объекту закупки, ограничивающих конкуренцию, является необоснованным.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «БМ Корпорация» (вх. № 02/2101 от 30.07.2020) на действия заказчика – ПАО «Магаданэнерго» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки бульдозера (тяжелый класс) (реестровый номер <...>) необоснованной.

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