



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

_____ № _____

Акционерное общество «Уральские газовые сети»

*

ООО «РУСАГРО»

*

АО «Сбербанк-АСТ»

*

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-310/2022

г. Екатеринбург

16.02.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице АО «Уральские газовые сети», — *

— заявителя в лице ООО «РУСАГРО», — *

рассмотрев жалобу ООО «РУСАГРО» (*) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Уральские газовые сети» (*), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку экскаваторов-погрузчиков (извещение № 32211046822) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила ООО «РУСАГРО» (вх. № 01-2228 от 02.02.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Уральские газовые сети», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку экскаваторов-погрузчиков (извещение № 32211046822), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что аукционная документация составлена с нарушениями положений действующего законодательства.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо

предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу 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 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное решением б/н единственного акционера АО «Уральские газовые сети» от 21.09.2020г. (в редакции решения б/н от 01.11.2021г.) и размещенное в Единой информационной системе в версии № 4 от 08.11.2021г.

19.01.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211046822 и аукционная документация на поставку экскаваторов-погрузчиков.

Начальная (максимальная) цена договора 68 899 999, 98 руб.

Исходя из первого довода жалобы следует, что заказчиком в техническом задании установлены такие характеристики закупаемого им товара, под которые подпадает товар единственного производителя, что влечет за собой ограничение количества участников и является ограничением конкуренции. По мнению подателя жалобы, совокупность установленных заказчиком габаритных технических характеристик закупаемого товара (транспортная длина, полная габаритная высота и эксплуатационная масса) удовлетворяет характеристикам товара одного единственного производителя — JCB модели 3СХ.

Возражая относительно данного довода, представители заказчика пояснили, что под указанные заказчиком параметры закупаемого товара подходит товар нескольких производителей, а само установление совокупности оспариваемых заявителем технических характеристик обусловлено тем, что на имеющуюся у заказчика транспортную базу в виде специального автопоезда для перевозок экскаваторов-погрузчиков возможно поместится только погрузчику определенных габаритов.

Заслушав доводы сторон, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

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.

В силу п. 6.3.14 Положения о закупках в документации об аукционе должны быть указаны следующие сведения:

6.3.14 Описание предмета такой закупки в соответствии с п. 4.10 настоящего Положения.

На основании пп. 3 п. 4.10 Положения о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Инициатор закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- 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 ч. 2 ст. 1 Федерального закона № 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является поставка «экскаватора - погрузчика JCB 3СХ или эквивалент» (п. 5 Технического задания Части 4 аукционной документации).

В силу п. 5 Технического задания Части 4 аукционной документации закупаемый товар должен обладать следующими техническими характеристиками, касающихся габаритного размера и массы экскаватора-погрузчика:

«Габаритные размеры, масса:

- *Транспортная длина, м: не более 5,65;*
- *Полная габаритная высота, м: не более 3,65;*
- *Колёсная база, м: не более 2,2;*
- *Ширина ковша / габаритная ширина, м: не более 2,4*
- *Дорожный просвет по стабилизаторам, м: не менее 0,35;*
- *Дорожный просвет по поворотной каретке экскаватора, м: не менее 0,5;*
- *Эксплуатационная масса, т: не более 8,15».*

В целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы ООО «РУСАГРО» Свердловское УФАС России потребовало от представителей заказчика предоставить доказательства, свидетельствующие о наличии на рынке как минимум двух производителей товаров, удовлетворяющих всей совокупности характеристики, указанных заказчиком в техническом задании, включая оспариваемые заявителем характеристики (транспортная длина, полная габаритная высота и эксплуатационная масса).

К моменту продолжения рассмотрения жалобы Комиссией представителями заказчика были предоставлены следующие документы:

- письмо ООО «Стройкомплект» № 150 от 16.02.2022г.;
- письмо LiuGong Machinert Rus LLC № 315 от 15.02.2022г.;
- письмо АО «ЛОНМАДИ» б/н от 15.02.2022г.

Проанализировав содержание вышеуказанных документов, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к выводу о том, что потребностям заказчика соответствует товар как минимум двух производителей: экскаватор-погрузчик производства JCB (ООО «ДЖЕЙ СИ БИ РАША») и J.C. Bamford Excavators Limited (Соединенное Королевство) и производства LiuGong Machinert Rus LLC. При этом, из письма LiuGong Machinert Rus LLC № 315 от 15.02.2022г. следует, что указанный производитель готов изготовить и поставить закупаемый товар с характеристиками, указанными заказчиком в техническом задании.

В связи с тем, что довод заявителя, касающийся возможности поставки товара только одного производителя, не нашел своего подтверждения, Комиссия Свердловского УФАС России указанный довод жалобы признала необоснованным.

Согласно второму доводу жалобы, по мнению заявителя, заказчиком неправомерно установлены неизменные требования к дополнительному оборудованию экскаватора-погрузчика «Гидробур (гидровращатель) JCB с функцией реверса» и «Гидромолот JCB НМ335» без указания слов «или эквивалент», в связи с чем, остается возможным предложить к поставке товар только одного производителя — JCB.

Исходя из возражений представителей заказчика следует, что у заказчика имеется оборудование производителя JCB марки 3СХ и, соответственно, гидробур и гидромолот производителя JCB подойдут для установки на уже имеющуюся технику и будут совместимы. В случае же, если по результатам данной закупки заказчику будет предложен к поставке эквивалентный товар, то использование гидробура и гидромолота данного производителя возможно с осуществлением минимальной адаптацией (установка сопрягаемого быстросъемного соединения или переходной плиты).

Заслушав представителей сторон, Комиссия Свердловского УФАС России находит данный довод заявителя обоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с п. 5 Технического задания Части 4 аукционной документации вместе с закупаемым товаром должно следовать следующее дополнительное оборудование:

«Дополнительное оборудование

- *Бортовой контроллер "АвтоГРАФ – GSM/3G" с датчиком моточасов (оптопара) и 2 фотокамерами (съёмка вперёд-назад) JPEG ТК-САМ-OD;*
- *Устройство быстрой смены экскаваторного навесного оборудования 3СХ*
- *Система демпфирования гидроцилиндров стрелы и рукояти*
- *Демпфер стрелы*
- *Защита гидроцилиндров челюсти фронтального ковша;*
- *Предпусковой подогреватель - догреватель WEBASTO Thermo Top Evo Start (5 кВт, диз) (тройник топливный 8/5/8 (пластик), патрубок соед. 15x18 (пластик)- 2шт.) или эквивалент*
- *Ковш оригинальный усиленный шириной не менее 395 мм. и не более 400мм. (объемом не менее 0,082 куб.м.) с комплектом пальцев стопоров и шайб (дополнительно)*
- *Разводка г/м на 3СХ*
- *Болт бокореза ковша VHL- 8шт.*
- *Гайка болта зуба ковша, бокореза- 8шт.*
- *Кондиционер;*
- *Набор для установки кондиционера*
- *Гидробур (гидровращатель) JCB с функцией реверса (РВД для подключения к гидролинии машины-носителя, шнекобур скальный диаметром 300мм, удлинитель к буру длиной-1000мм. с пальцем)*
- *Гидромолот JCB НМ335 (переходная плита, комплект пальцев со стопорами и шайбами, РВД для подключения к гидролинии машины-носителя, инструмент (пика- 1шт., клин – 1 шт.);*
- *Ковш оригинальный усиленный шириной 400 мм. (V = 0,082 куб.м.) с комплектом пальцев стопоров и шайб (дополнительно);*

Клык - рыхлитель оригинальный усиленный с комплектом пальцев стопоров и шайб (дополнительно)».

Таким образом, из текста закупочной документации следует, что «гидробур (гидровращатель) JCB» и «гидромолот JCB НМ335» не является закупаемой запасной частью, а является дополнительным оборудованием.

В соответствии с пп. «а» п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках заказчик вправе не использовать при составлении закупочной документации слова «или эквивалент» в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Представителями заказчика в адрес Комиссии Свердловского УФАС России доказательств, свидетельствующих о том, что на имеющееся у заказчика оборудование (экскаватор-погрузчик JCB 3СХ) должен использоваться гидробур и гидромолот исключительно производства JCB не предоставлено.

Более того, согласно предоставленному на заседание Комиссии представителями заказчика письму от ООО «Стройкомплект» № 135 от 16.02.2022г. навесное оборудование JCB полностью совместимо с экскаваторами JCB, навесное оборудование иных производителей возможно к использованию на экскаваторах-погрузчиках JCB с соответствующей адаптацией (установка доп.адаптеров, переходников и пр).

Комиссией установлено, что заказчиком в качестве дополнительного оборудования также закупается приспособления для адаптации (переходная плита) (п. 5 Технического задания Части 4 аукционной документации).

Таким образом, при отсутствии доказательств, свидетельствующих о несовместимости гидробуров и гидромолотов, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с используемым заказчиком экскаватором-погрузчиком JCB 3СХ, не указание в тексте закупочной документации формулировки «или эквивалент» либо требуемых технических характеристик в отдельности является нарушением заказчиком пп. «а» п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

В данных действиях заказчика содержатся признаки события административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В связи с чем, жалоба ООО «РУСАГРО» была признана обоснованной.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «РУСАГРО» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице АО «Уральские газовые сети» выявлено нарушение пп. «а» п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице АО «Уральские газовые сети», закупочной комиссии выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, утвердившего/разместившего документацию по закупке № 32211046822, с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия каждого из них на совершение указанных действий, на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 20____ г. в _____.

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

*



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-310/2022
о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения
закупки**

г. Екатеринбург

16.02.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

*

на основании решения № 066/01/18.1-310/2022 от 16.02.2022г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице АО «Уральские газовые сети», закупочной комиссии **в срок до 16 марта 2022 года** устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-310/2022 от 16.02.2022г. путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения закупки (извещение № 32211046822), внесения изменений в закупочную документацию в части выявленных нарушений, продления срока подачи заявок и завершения процедуры закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках.
2. Оператору электронной торговой площадки, единой информационной системе в сфере закупок обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.
3. Заказчику в лице АО «Уральские газовые сети» в срок до 17 марта 2022 года представить в Свердловское УФАС России подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: to66@fas.gov.ru.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

*