

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Оскар» (далее — Заявитель) на действия заказчика — АО «ГУОВ» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива ДТ (летнее) для отопления здания «Штаб», расположенного по адресу: Камчатский край, г. Петропавловск-Камчатский, ул. Рябиковская, д. 36 а (реестровый № 31806155473) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке.

Представитель Заказчика возражал против удовлетворения жалобы, представил письменные возражения и запрашиваемые в соответствии с письмом Московского УФАС России исх. № ИГ/13431/18 от 27.03.2018 документы по спорной закупке.

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), 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 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, а 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, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) Заказчиком размещен протокол Совета директоров АО «ГУОВ» от 06.04.2016 о присоединению к Единому положению о торгово-закупочной деятельности АО «Оборонстрой» (далее — Положение о закупках).

02.04.2013 Положение о закупках размещено в ЕИС.

19.02.2018 в ЕИС опубликовано извещение о проведении Закупки № 31806155473. В соответствии с Извещением о проведении Закупки дата окончания подачи заявок — 27.02.2018, дата рассмотрения заявок — 01.03.2018, дата подведения итогов — 01.03.2018. Начальная (максимальная) цена договора (лота) — 1 228 666,60 руб.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 01.03.2018 № 31806155473-П2 Заявителю (порядковый номер заявки № 1) отказано в допуске к участию в Закупке ввиду того, что предлагаемое Заявителем топливо не соответствует требованиям Закупочной документации, предложен аналог; а также в составе заявки на участие в Закупке не представлены следующие документы:

- решение об одобрении или о совершении крупной сделки или декларативное письмо;

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки.

Согласно доводам жалобы предлагаемое Заявителем топливо соответствует ГОСТ 32511-2005 и является идентичным по функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, заявленным в ТУ 38.301-19-155-2009 и требованию о соответствии которым установлено Закупочной документацией.

Относительно непредоставления необходимых документов Заявитель указал, что в составе заявки содержатся копия учредительного документа и выписка из Единого реестра юридических лиц, которые свидетельствуют о том, что ООО «Оскар» состоит из одного участника.

В этой связи в силу положений Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 № 14-ФЗ предоставление Заявителем решения об одобрении или о совершении крупной сделки или декларативного письма, а также документа, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки не требуется.

На основании изложенного Заявитель считает, что действия Заказчика по отклонению его заявки являются неправомерными.

Согласно пояснениям, представленным представителем Заказчика, техническим заданием Закупочной документацией определено, что требуемый к поставке товар - «Дизельное топливо (летнее)». Заявителем предложен иной товар - «Топливо дизельное ЕВРО», не отвечающий требованию Закупочной документацией о соответствии ТУ 38.301-19-155-2009.

Поскольку Закупочной документацией не предусмотрена возможность предоставления аналогичного товара, по мнению Заказчика, предложение Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документацией.

Кроме того, в составе заявки отсутствуют решение об одобрении или о совершении крупной сделки и документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки, предоставление которых является обязательным в силу пункта 9.1.3.2 Закупочной документацией.

В этой связи, Заказчик считает, что заявка Заявителя подлежала отклонению от участия в Закупке.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения установила следующее.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 части 10 статьи 4.1 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Аналогичное требование установлено в пункте 8 статьи 6 Положения о закупках.

1) Согласно подпункту 1 пункта 11 Закупочной документации заявка на участие в закупке должна содержать сведения и документы об участнике Закупки, подавшем заявку, в том числе:

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее для целей настоящей главы — руководитель));
- решение об одобрении или о совершении крупной сделки в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупочной процедуры поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом запросе котировок, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой либо документ (декларативное письмо) об отсутствии законодательно установленного требования о необходимости наличия такого решения.

- копии учредительных документов участника закупки (для юридических лиц);
- полученную не ранее чем за два месяца до дня размещения в ЕИС извещения о проведении закупочной процедуры выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей в электронной форме (далее выписка из ЕГРЮЛ), подписанной усиленной квалифицированной электронной подписью должностного лица налогового органа и заверенной печатью налогового органа или копию выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, полученной на бумажном носителе не ранее чем за два месяца до дня размещения в ЕИС извещения о проведении закупочной процедуры (для индивидуальных предпринимателей).

В составе заявки Заявителем представлена копия устава и выписка из ЕГРЮЛ от 26.02.2018.

Согласно сведениям, содержащимся в указанных документах, Заявитель является обществом с ограниченной ответственностью, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

В силу части 7 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об Обществах с ограниченной ответственностью) предоставление решения об одобрении или совершении крупной сделки от вышеуказанной категории лиц не требуется.

Комиссия установила, что заявка подана единоличным исполнительным органом Заявителя (генеральным директором).

Согласно пункту 1 части 3 статьи 40 Закона об Обществах с ограниченной ответственностью единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Аналогичное полномочие закреплено в пункте 7.1 устава Заявителя.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в силу положений Закона об Обществах с ограниченной ответственностью Заявителю для участия в Закупке не требовалось предоставление решения об одобрении или о совершении крупной сделки и документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени Заявителя.

Исходя из этого, Комиссия считает, что действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя на основании отсутствия указанных документов являются неправомерными и нарушают пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, Комиссия признает жалобу в указанной части обоснованной.

2) В соответствии с пунктом 10.4 Закупочной документации заявка должна быть составлена по установленной закупочной документацией форме, с обязательным предоставлением всех запрашиваемых в указанной форме сведений.

Согласно подпункту 2 пункта 11 Закупочной документации заявка на участие в Закупке должна содержать, в частности, предложение участника Закупки в отношении предмета Закупки с приложением документов, подтверждающих соответствие требованиям, установленным в Закупочной документации.

Пунктом 2.3 Технического задания Закупочной документации установлено предметом Закупки является поставка дизельного топлива (летнего) в количестве 20 тонн в соответствии со спецификацией (приложением № 1 к Техническому заданию Закупочной документации).

Спецификацией Технического задания Закупочной документации установлено, что необходимой маркой топлива дизельного (летнего) является дизельное топливо по ТУ 38.301-19-155-2009.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2.5 Технического задания Закупочной документации дизельное топливо (летнее) должно соответствовать требованиям ТУ 38.301-19-155-2009, что должно подтверждаться сертификатом соответствия (декларациями соответствия).

Заявителем в составе заявки предложен товар производства ОАО «НК «Роснефть-Находканефтепродукт», выполненный по ТУ 38.301-19-155-2009 и по своим техническим характеристикам полностью соответствующий потребностям предприятия.

Ссылаясь на правомерность своих действий по отклонению заявки общества, представитель Заказчика указал на невозможность изготовления товара по конкретным техническим условиям кем-либо еще, кроме их

разработчика, в настоящем случае - ОАО «Газпромнефть-ОНПЗ».

Вместе с тем Комиссия отмечает, что положения Закупочной документации не содержали указания на необходимость поставки Заказчику товара производителя ОАО «Газпромнефть-ОНПЗ», а содержали лишь указание на требуемые технические характеристики и необходимость изготовления указанного товара в соответствии с ТУ 38.301-19-155-2009.

Согласно [п. 15 ст. 2](#) Федерального закона от 29.06.2015 № 162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации» (далее — Закон о стандартизации) под техническими условиями понимается вид стандарта организации, утвержденный изготовителем продукции или исполнителем работы, услуги.

В соответствии с [ч. ч. 3, 4 ст. 21](#) Закона о стандартизации технические условия разрабатываются изготовителем и (или) исполнителем и применяются в соответствии с условиями, установленными в договорах (контрактах), а порядок их разработки, утверждения, учета, изменения, отмены и применения стандартов организаций и технических условий устанавливается организациями самостоятельно.

Из приведенных положений действующего законодательства Российской Федерации о стандартизации не следует прямого и однозначного вывода о невозможности использования технических условий организации кем-либо еще.

Кроме того, исходя из положений [ГОСТ 2.114-95](#) «Межгосударственный стандарт. Единая система конструкторской документации. Технические условия» следует, что технические условия представляют собой алгоритм действий производителя, направленных на создание соответствующего товара, и не содержат каких-либо принципиально новых условий производства, которые не могут быть известны третьим лицам. Таким образом, технические условия представляют собой описание процесса создания того или иного товара, а также его примерные технические характеристики, но не свидетельствуют о невозможности использования данного алгоритма действий иными производителями.

При этом, следует отметить, что указание Заявителем в спецификации товара ссылки на ТУ 38.301-19-155-2009 свидетельствует о том, что им будет поставлен товар, изготовленный именно по технологии и правилам, предусмотренным указанными техническими условиями, вне зависимости от производителя данного товара. В свою очередь, для организатора закупки первостепенное значение должны иметь технические характеристики поставляемого товара, которые в настоящем случае полностью

соответствовали требованиям предприятия. Выяснение же вопроса непосредственного производителя этого товара в контексте отсутствия соответствующего указания в Закупочной документации существенной разницы не имеет.

Кроме того, Комиссия учитывает, что [Закон](#) о закупках не содержит запрета для Заказчика указывать на необходимость поставки товара не только с определенными техническими и функциональными свойствами, но даже и определенного производителя, ввиду чего в настоящем случае Заказчик не был лишен возможности указать в Закупочной документации на необходимость поставки ему товара именно производства ОАО «Газпромнефть-ОНПЗ».

Вместе с тем Заказчик в настоящем случае ограничился лишь указанием на необходимость соответствия поставляемого товара определенным техническим характеристикам и техническим условиям, тем самым приняв на себя все риски, связанные с поступлением предложения потенциальных участников к поставке товаров иных производителей, но отвечающего всем требованиям Закупочной документации.

В соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Вместе с тем, названные принципы закупочной процедуры Заказчиком в настоящем случае соблюдены не были, поскольку отсутствие в Закупочной документации требований о необходимости поставки товара конкретного производителя способно ввести потенциальных участников закупки в заблуждение относительно наличия такой возможности, а вопрос допуска заявок таких участников, как следствие, останется в исключительной компетенции Заказчика, разрешающего данный вопрос по собственному субъективному усмотрению. При этом, необоснованное ограничение конкуренции в настоящем случае достигается именно за счет отклонения заявок претендентов, предлагающих к поставке товар иных производителей, нежели требуемый Заказчику, о чем, в то же время, в Закупочной документации не указано.

В этой связи Комиссия приходит к выводу, что Закупочная документация Заказчика изначально сформирована таким образом, что создает искусственные возможности для отклонения поданных заявок под предлогом их несоответствия требованиям Закупочной документации с приданием своим действиям видимости законности, что уже свидетельствует о невозможности признания отклонения заявки Заявителя правомерным.

Таким образом, Комиссия признает жалобу в указанной части обоснованной.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 40, части 7 статьи 46 Закона об Обществах с ограниченной ответственностью, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.