

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-120/23

09 марта 2023 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от СПб ГУДП «Центр» (далее – Организатор торгов) и ООО «Тендер Солюшнс» (далее — Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 17.02.2023 вх. №4038-ЭП/23) ООО «Тендер Солюшнс» на действия Организатора торгов СПб ГУДП «Центр» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку масел, смазок и технических жидкостей для СПб ГУДП «Центр» (извещение №32312100560), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

08 февраля 2023 года на официальном сайте единой информационной системы в сети Интернет (далее – ЕИС) было опубликовано извещение № 32312100560 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку масел, смазок и технических жидкостей для СПб ГУДП «Центр» (далее — Закупка), включая документацию о Закупке (далее - Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг СПб ГУДП «Центр» (далее – Положение о закупках) в редакции от 27.09.2022, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	30 000 000,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	08.02.2023
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	17.02.2023 в 14:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения и оценки заявок	20.02.2023, 22.02.2023
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	http://roseltorg.ru

2. Заявитель обжалует неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в следующем:

- установлении в Документации ограничивающих конкуренцию условий поставки товара, являющегося предметом Закупки;
- установлении в Документации описания предмета Закупки, которое содержит в себе признаки ограничения конкуренции, в том числе не позволяет предложить к поставке эквивалентный товар, а также с учетом положений инструкции по представлению сведений о характеристиках товаров в составе заявки не позволяет надлежащим

образом сформировать заявку на участие в Закупке.

Документы, истребованные уведомлением №78/3848/23 от 21.02.2023 года, представлены в заседание Комиссии.

В рамках заседания Комиссии СПб УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Тендер Солюшнс» объявлялся перерыв до 14:00 (мск) 09.03.2023.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 N 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. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

В соответствии с п.п. 1, 3 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей 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 в случае осуществления 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, а также в случае неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

СПб ГУДП «Центр» относится к унитарным предприятиям, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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 является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

На основании ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) 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;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона № 223-ФЗ при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации ограничивающих конкуренцию условий поставки товара, являющегося предметом Закупки:

В соответствии с п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Согласно п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

На основании п. 5 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Как следует из п. 7.1 Документации, предметом настоящего открытого аукциона в электронной форме является право на заключение договора на поставку масел, смазок и технических жидкостей для СПб ГУДП «Центр» (далее - Товар, партия Товара).

Пунктом 7.3 Документации установлено, что предельная (максимальная) цена договора составляет 30 000 000,00 (тридцать миллионов) рублей 00 копеек, в т.ч. НДС (20%) – 5 000 000,00 (пять миллионов) рублей 00 копеек.

Цена договора включает все расходы, связанные с выполнением работ, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей.

В соответствии с п. 7.4 Документации сумма начальных (максимальных) цен единиц Товара составляет 34 437,36 руб., включая НДС (20%).

В связи с невозможностью определения количества товара, оплата осуществляется по цене единицы товара, предложенной участником аукциона, на сумму, не превышающую максимального значения цены договора, приведенного в пункте 7.3 Раздела 7 Тома 1.

При этом цена единицы товара, определяется путем уменьшения начальной цены таких единиц, указанных в расчете начальных (максимальных) цен единиц товара, пропорционально снижению начальной суммы цен единиц товаров, предложенному участником закупки, с которым заключается договор (поставщиком).

Обоснование и расчет суммы начальных (максимальных) цен единиц Товара приведена в аукционной документации заказчика (Расчет НМЦД, публикуемый отдельным файлом).

Согласно п. 1.2 проекта договора Документации в соответствии с договором поставщик обязуется осуществить поставку масел, смазок и технических жидкостей для СПб ГУДП «Центр» (далее – Товар), по наименованию и по цене, указанным в спецификации (приложение № 1 к договору), а покупатель обязуется принять и оплатить поставленный Товаров порядке и на условиях, предусмотренных договором.

Как следует из п. 2.1 проекта договора Документации, основанием для поставки Товара по договору является письменная заявка покупателя (далее - Заявка), в которой указывается наименование и количество Товара, место и способ поставки Товара, наименование получателя.

Пунктом 2.2 проекта договора Документации установлено, что Заявка может направляться покупателем в рабочие дни, согласно производственному календарю утверждённому Постановлением Правительства РФ, с 08:00 до 16:00 (в пятницу и предпраздничные дни с 8:00

до 15:00) по факсу, с официальных электронных почтовых адресов (....@gudp.ru, п. 2.3 договора) покупателя на электронный адрес поставщика: _____ или доставляться непосредственно в офис поставщика по адресу, указанному в разделе 14 договора.

На основании п. 2.3 проекта договора Документации получение поставщиком Заявки подтверждается ответным письмом, в течение двух часов (с момента получения Заявки), на электронный адрес покупателя: snab@gudp.ru или на один из следующих электронных адресов сотрудников покупателя, указанный в заявке: m.zyuzina@gudp.ru, n.prohorov@gudp.ru, r.serebryakov@gudp.ru, s.adzhiev@gudp.ru, s.m.baulin@gudp.ru, d.boyarko@gudp.ru, a.pankratov@gudp.ru, v.popova@gudp.ru.

В соответствии с п. 2.4 проекта договора Документации заявка покупателя считается принятой, если поставщик в течение 2 (двух) часов с момента получения заявки не заявит о её отклонении.

Как следует из п. 2.7 проекта договора Документации, поставка Товара осуществляется по Заявкам покупателя в срок не более 5 (пяти) рабочих дней с момента подтверждения заявки поставщиком, в соответствии с п.2.3 и п.2.4 договора.

Товар приобретается покупателем по номенклатуре согласно спецификации (приложение №1 к договору) в объеме, исходя из потребности покупателя в течение всего срока действия договора в пределах цены договора, указанной в п. 4 договора.

Согласно п. 4.1 проекта договора Документации цена настоящего договора составляет 30 000 000,00 (тридцать миллионов) рублей 00 копеек, в том числе НДС (20%) - 5 000 000,00 (пять миллионов) рублей 00 копеек/без НДС*.

*в зависимости от системы налогообложения, применяемой поставщиком.

На основании п. 4.2 проекта договора Документации цена за единицу товара, указанная в спецификации (приложение № 1 к договору), не может быть изменена поставщиком в одностороннем порядке и является твердой в течение срока действия договора, за исключением случаев, установленных в разделе 8 договора и действующим законодательством Российской Федерации. Цена договора, указанная в пункте 4.1 договора, не может быть изменена поставщиком в одностороннем порядке.

В соответствии с п. 4.1 технического задания Документации товар приобретается покупателем по номенклатуре согласно спецификации (приложение №1 к договору) в объеме, исходя из потребности покупателя в течение всего срока действия договора, в пределах максимальной цены договора.

Пунктом 4.2 технического задания Документации установлено, что объем Товара, поставляемый по одной заявке покупателя, может составлять от 1 до 100 единиц Товара.

Заявитель в жалобе указывает на то, что в соответствии с документацией поставщик обязан осуществить поставку 42 наименований продуктов, при этом количество подлежащего поставке продукции по каждой позиции не определен. При этом в соответствии с разделом 2 проекта договора «Поставка Товара осуществляется по Заявкам Покупателя в срок не более 5 (пяти) рабочих дней с момента подтверждения Заявки Поставщиком, в соответствии с п.2.3 и п.2.4 Договора». Исходя из положений документации о закупке заказчик вправе подать заявку на любое количество любого товара из спецификации на весь предусмотренный объем запланированных денежных средств. Таким образом, по мнению Заявителя, потенциальный участник должен иметь возможность держать на складе продуктов на общую сумму 1 260 000 000 рублей для исполнения обязательств по договору. Заявитель полагает, что такие условия не соответствуют требованиям законодательства и направлены на ограничение конкуренции.

Представителя Организатора торгов отметили, что в извещении о закупке указаны место,

условия и сроки поставки товара, выполнения работы, оказания услуги. Потребность в товарах напрямую зависит от погодных условий в Санкт-Петербурге. Во время засухи в летний период и аномальных снегопадах в зимний период расход масла увеличивается кратно, так как коммунальная техника работает на износ, но бывает дождливое лето и теплая зима практически без снега. Во время снегопадов и сильных морозов требуется больше гидравлического масла, а в штатном варианте требуется моторное. Установленные требования документации отвечают объективным потребностям заказчика и не ограничивают конкуренцию, так как в равной степени применяются ко всем участникам закупки.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что доводы жалобы Заявителя о праве заказчика подать заявку на любое количество любого товара из спецификации на весь предусмотренный объем запланированных денежных средств, а также о том, что указанные условия поставки вынуждают потенциальных участников Закупки иметь возможность держать на складе продуктов на общую сумму 1 260 000 000 рублей для исполнения обязательств по договору, не находят своего подтверждения, поскольку объем товара, поставляемый по одной заявке покупателя, может составлять от 1 до 100 единиц товара, о чем прямо указано в п. 4.2 технического задания Документации, при этом цена договора по итогам Закупки не может превышать максимальное значение цены договора, установленное Документацией (30 000 000,00 руб.), о чем прямо указано в п. 7.3 Документации, п. 4.1 проекта договора Документации, п. 4.1 технического задания Документации.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что обжалуемые Заявителем условия поставки, изложенные в Документации, установлены на основании Положения о закупках, не противоречат нормам Закона № 223-ФЗ, обусловлены потребностью заказчика, а также соответствуют предмету и целям проводимой процедуры Закупки.

Исходя из изложенного, первый довод жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения, вследствие чего Комиссия СПб УФАС России по данному доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации описания предмета Закупки, которое содержит в себе признаки ограничения конкуренции, в том числе не позволяет предложить к поставке эквивалентный товар, а также с учетом положений инструкции по представлению сведений о характеристиках товаров в составе заявки не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Закупке:

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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.

На основании п.п. 2, 3 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также 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 п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Частью 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ установлено, что 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.

Как следует из п. 10 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления предложения участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

В соответствии с п. 13.1.3 Документации первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

1) при заключении договора на поставку товара:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации об аукционе, в техническом задании, содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в техническом задании, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным в техническом задании;

Пример выражения согласия*:

Настоящим выражаем согласие поставить товар на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе.

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным в техническом задании, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в техническом задании указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара).

(примерная форма приведена в приложении 1 к тому 1).

Согласно приложению № 1 к Документации товары и требования к товарам, для которых установлены требования к значениям показателей (характеристик) товара, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям или эквивалентности товара, предлагаемого к поставке, предоставление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме, установлены в приложениях № 1, № 2 к техническому заданию.

Инструкция по предоставлению сведений о характеристике товара в составе заявки участника приведена в приложении № 3 к техническому заданию (далее — Инструкция).

Заявитель в жалобе указывает на то, что для масел моторных одним из потребительских свойств является тара (фасовка) продукта. Заказчиком для товаров 1-22 вид и размер тары не установлен. Заказчику был направлен запрос с целью разъяснения возможности самостоятельного определения вида и размера тары поставщиком. Заказчиком дано разъяснение, что «Поставщик имеет право самостоятельно определять вид и размер тары товаров исходя из потребностей заказчика и для тех товаров, где требования к таре не установлены». Таким образом, определить потребности заказчика в какой таре подлежит поставке продукты не представляется возможным, а ее размер и вид зависит исключительно от волеизъявления заказчика. То есть при исполнении обязательств по договору заказчик может направлять заявки на продукты как по 1 литру каждый день и требовать их исполнения от поставщика, так и 200 литров один раз в 200 дней. Стоимость единицы товара зависит от применяемой тары так, что чем меньше размер тары, тем выше стоимость одного литра продукта, данные правила характерны для всех производителей масел и охлаждающих жидкостей.

Также Заявитель указывает на то, что буквальное изучение положений Инструкции дает понимание, что заказчик не заинтересован в привлечении максимального количества участников закупки и более того создал максимально возможные условия к сокращению

таких участников:

Так, Инструкция содержит такие положения, как «данное положение имеет приоритет по отношению к другим положениям настоящей инструкции», что исходя из буквального толкования говорит о том, что в Инструкции содержатся требования противоположного толкования.

Инструкция содержит информацию о том, что «При описании объекта закупки (наименований показателей (характеристик) товаров и требований к значениям показателей (характеристик) товаров) Заказчиком использовались при составлении описания объекта закупки показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если Заказчиком в настоящем техническом задании не используются показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, то это обосновывается отсутствием или невозможностью использования при составлении описания объекта закупки таких показателей, требований, условных обозначений и терминологии. В таких случаях Заказчик использует другие показатели, требования, условные обозначения и терминологию, указанные в паспортах, сертификатах, технических условиях и иных технических документах производителя товара, при этом учитываются условия использования, эксплуатации и применения товаров в соответствии с потребностями Заказчика». На ряду с такими положениями Инструкция содержит термин «участник закупки указывает значение в своей заявке в виде конкретного значения показателя (характеристики) товара с указанием на минимальность» и «в виде конкретного значения показателя (характеристики) товара с указанием на максимальность» не предусмотренного ни законодательством, ни техническими регламентами.

Кроме того, Инструкцией предусмотрено, что «В случае установления заказчиком требований к значению показателя (характеристики) товара с использованием символов «±», то участник закупки, в соответствии с требованиями документации о закупке, указывает значение в своей заявке в виде интервала конкретных значений показателя (характеристики) товара, в котором нижней границей является неположительное число, равное или превышающее нижнюю границу установленного заказчиком интервала значений показателя (характеристики) товара, а верхней границей является неотрицательное число, не превышающее верхнюю границу установленного заказчиком интервала значений показателя (характеристики) товара».

Для товаров №31 и №37 установлен показатель «отклонение от номинальной вязкости базового масла при 40 оС» со значением «± 10», исходя из буквального толкования положений инструкции участник в своей заявке должен указать либо значение « -10 +10», либо во взаимосвязи с показателем «представляет собой» интервал значений для товара №31 «-210 +230», что не соответствует фактическим значениям.

Заявитель отметил, что заказчиком для товара №33 установлен показатель «максимальное значение температуры применения» со значением «до 250 и более». Установление таких требований не соответствует положениям законодательства, в том числе о техническом регулировании (не предусматривается ГОСТ), не позволяет определить требования предъявляемые к продукции, а также не дает возможности сформировать предложение участника.

Также Заявитель отметил, что заказчиком для товара №39 требования установлены таким

образом, что продукция только одного производителя соответствует требованиям заказчика - «Керамический «Валера» производство «ВМП Авто». При этом установление показателя «предельная рабочая температура» со значением «до 1500» не только не характерна для данного вида смазок (при условии, что температура плавления стали варьируется от 1300 до 1600 оС), но и необоснованно заказчиком.

Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились, а также пояснили следующее:

Производители масел фасуют свою продукцию в абсолютно разную тару, например:

Полусинтетическое моторное масло ЛУКОЙЛ Люкс SL/CF 10W-40, 216.5 л;

НС-синтетическое моторное масло LIQUI MOLY Molygen New Generation 10W-40, 205 л;

Полусинтетическое моторное масло SHELL Helix HX7 10W-40, 209 л;

Полусинтетическое моторное масло MOBIL Super 2000 X1 10W-40, 208 л;

Синтетическое моторное масло ZIC X7 LS 10W-40, 200 л.

То есть установив, как того требует Заявитель размер тары, Организатор торгов ограничит конкуренцию. Таким образом, данные требования Документации отвечают объективным потребностям заказчика и не ограничивают конкуренцию, так как в равной степени применяются ко всем участникам закупки.

При описании объекта закупки (наименований показателей (характеристик) товаров и требований к значениям показателей (характеристик) товаров) Заказчиком использовались при составлении описания объекта закупки показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. «Минимальность» и «Максимальность» являются общепринятыми словами, которые используются для описания требований к значениям. Так, например «Минимальность» - это наименьшее (минимальное) значение в ряду других значений, а «Максимальность» - это наибольшее (максимальное) значение в ряду других значений. Кроме того, в приложении № 3 к техническому заданию (Инструкция по представлению сведений о характеристике товаров в составе заявки – далее Инструкция) документации о закупке указано, что при предоставлении сведений в составе заявки «Указания на максимальность или минимальность значения показателя (характеристики) товара осуществляется с использованием общепринятых выражений, слов, символов.» При этом техническое задание заказчика составлено с учетом, что на момент подачи заявки у участника может отсутствовать необходимый товар и участнику могут быть неизвестны фиксированные (фактические) значения отдельных характеристик товара. Исходя из положений Инструкции, в данном случае заказчик не требует от участника по таким показателям предоставлять в своей заявке фактическое значение таких показателей, а только устанавливается наименьшее (минимальное) значение в ряду других значений или наибольшее (максимальное) значение в ряду других значений, которые в дальнейшем конкретизируются при поставке, исходя из данных, предоставляемых в документах на товар (паспорта качества, сертификаты и т.п.). Таким образом, при описании объекта закупки заказчиком использованы только общепринятые выражения, а довод жалобы является необоснованным.

Для товара № 31:

- по показателю «представляет собой» заказчик установил требование к пластичной смазке в виде единственного значения: «должна представлять однородную пластичную смазку, которая должна производиться на основе минерального базового масла, номинальная вязкость которого при 40 оС может допускаться 220 мм²/с, загустителя и пакета присадок, улучшающих противозадирные свойства, применение которых будет обеспечивать высокий уровень эксплуатационных и функциональных свойств в широком интервале температур»;
- по показателю «отклонение от номинальной вязкости базового масла при 40 оС» заказчик установил требование к пластичной смазке в виде: «± 10», единицы измерения «%».

(Что соответствует требованиям, например, DIN 51502 примечание 1 таблица 2 – номинальная вязкость (индекс) – это вязкости при отклонении ± 10%).

Порядок предоставления сведений по показателю требования к значению, которого установлены с использованием символов «±», в данном случае для показателя «отклонение от номинальной вязкости базового масла при 40 оС», установлен положениями Инструкции, где указано: «В случае установления заказчиком требований к значению показателя (характеристики) товара с использованием символов «±», то участник закупки, в соответствии с требованиями документации о закупке, указывает значение в своей заявке в виде интервала конкретных значений показателя (характеристики) товара, в котором нижней границей является неположительное число, равное или превышающее нижнюю границу установленного заказчиком интервала значений показателя (характеристики) товара, а верхней границей является неотрицательное число, не превышающее верхнюю границу установленного заказчиком интервала значений показателя (характеристики) товара». Таким образом, участник при предоставлении сведений в своей заявке, в данном случае, по показателю «отклонение от номинальной вязкости базового масла при 40 оС», соответствии с требованиями инструкции должен предоставить сведения, например, в виде: «минус 10 - + 10 %» или « - 9 - + 9%» и т. д. При этом техническое задание заказчика составлено с учетом, что на момент подачи заявки у участника может отсутствовать необходимый товар и участнику могут быть неизвестны фиксированные (фактические) значения отдельных характеристик товара, в данном случае вязкость, поэтому исходя из положений Инструкции, в данном случае заказчик не требует от участника по таким показателям предоставлять в своей заявке фактическое значение таких показателей, а только устанавливается допустимое отклонение от номинального значения, в дальнейшем фактическое значение вязкости конкретизируется при поставке, исходя из данных, предоставляемых в документах на товар (паспорта качества, сертификаты и т.п.). Аналогичное предоставление сведений в составе заявки по показателям «представляет собой» и «отклонение от номинальной вязкости базового масла при 40 оС» и для товара № 37. Таким образом, в данном случае отсутствуют какие-либо противоречия, а довод жалобы является необоснованным.

Довод Заявителя о том, что заказчиком для товара №39 требования установлены таким образом, что продукция только одного производителя соответствует требованиям заказчика – «Керамический «Валера» (<https://smazka.ru/shop/keram-valera-tuba/>) производство «ВМП Авто», не соответствует действительности:

1. Kroon Oil Ceramic Grease. Керамическая смазка Kroon Oil Ceramic Grease позиционируется производителем как сборочная паста и смазка премиум-класса. Отличается очень высокой предельной рабочей температурой — +1500°С.

2. Permatex Ceramic Extreme Brake Parts Lubricant. Позиционируется производителем как керамическая смазка для экстремально эксплуатируемых тормозных узлов. Обладает очень широким рабочим температурным диапазоном — от -46°С до 1649°С. Смазку можно использовать для различных деталей тормозной системы автомобиля.

3. Смазка аэрозольная NGN Ceramic Grease, для резьбовых соединений, керамическая, термостойкая (до +1500°C).

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что обжалуемые Заявителем требования к характеристикам товаров, изложенные в приложении № 2 к техническому заданию Документации, установлены на основании Положения о закупках, не противоречат действующим нормативно-правовым документам и нормам ч. 6.1 ст. 3, п.п. 1, 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, в том числе позволяют предложить к поставке в рамках Закупки эквивалентный товар, обусловлены потребностью заказчика, а также соответствуют предмету и целям проводимой процедуры Закупки.

При этом Комиссией СПб УФАС России установлено, что Инструкция по предоставлению сведений о характеристиках товара в составе заявки, изложенная в приложении № 3 к техническому заданию Документации, описана общепринятыми понятиями и терминами, не содержит противоречивых положений, а также однозначно описывает порядок предоставления сведений по обжалуемым Заявителем товарам, что позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Закупке, соответствующую требованиям Документации.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России полагает, что описание предмета Закупки, установленное Организатором торгов в Документации, соответствует условиям ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, при этом Инструкция по предоставлению сведений в составе заявки позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Закупке.

Вместе с тем со стороны Заявителя не представлено документов и сведений, однозначно подтверждающих отсутствие возможности подачи заявки, соответствующей требованиям Документации, а также свидетельствующих об ограничении законных прав и интересов Заявителя при формировании заявки на участие в Закупке с учетом установленного в Документации описания предмета Закупки.

Исходя из изложенного, по второму доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

4. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 17.02.2023 вх. №4038-ЭП/23) ООО «Тендер Солюшнс» на действия Организатора торгов СПб ГУДП «Центр» (ИНН 7812021254, ОГРН 1037843063708) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку масел, смазок и технических жидкостей для СПб ГУДП «Центр» (извещение №32312100560) необоснованной.

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