

Решение по делу № 023/07/3-4849/2023

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

11 октября 2023 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов №2 (далее - комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

К. И.А. - заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

К. Д.В. - начальник отдела контроля органов власти Управления;

С.Э.Б. - специалист 1 разряда отдела контроля органов власти Управления,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Г» по доверенности Т. Д.И., представителя ООО «К» по доверенности К.А.М.,

рассмотрев жалобу ООО «К» (вх. № 33438-ЭП/23 от 26.09.2023) на действия (бездействие) заказчика - ООО «С» при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора поставки масел и охлаждающей жидкости для нужд ООО «С» Д.У. (0073658) (извещение № 32312772688 опубликовано 18.09.2023 на сайте <https://zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступила жалоба ООО «К» (вх. № 33438-ЭП/23 от 26.09.2023) на действия (бездействие) заказчика - ООО «С» при организации и проведении

открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора поставки масел и охлаждающей жидкости для нужд ООО «С» Д.У. (0073658) (извещение № 32312772688 опубликовано 18.09.2023 на сайте <https://zakupki.gov.ru>).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 11.10.2023 в 10:30 (мск) посредством видеоконференцсвязи.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 Федеральным законом от 18.07.2011г. № 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.

Обращаясь с жалобой в антимонопольный орган, заявитель ссылается на следующие потенциальные нарушения, допущенные заказчиком в закупочной документации:

- 1) в документации предусмотрены положения, которые позволяют заказчику на свое усмотрение, то есть произвольно, заключить договор с единственным участником или отказаться от его заключения;
- 2) заказчик установил противоречивые требования по позиции № 8 - «масло редуكتورное»;
- 3) заказчиком установлены невыполнимые требования по указанию конкретных характеристик товаров, так как показатели товаров отличаются от партии к партии;
- 4) в отношении товара «антифриз концентрат» (позиция № 2) установлено требование о соответствии ТР ТС 005/2011, который не применяется к этому товару.

Заказчик возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными,

просит признать жалобу необоснованной, письменные возражения заказчика на жалобу приобщены к материалам дела.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», установила следующее.

Конкурентный отбор проводился в электронной форме на электронной площадке ООО «ЭТП ГПБ», размещенной на сайте <https://etpgrp.ru> в сети Интернет.

Дата размещения извещения - 18.09.2023.

Дата начала срока подачи заявок - 18.09.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок - 26.09.2023 09:30.

Дата подведения итогов - 19.10.2023.

Между ООО «Г» (Организатор) и ООО «С» (Заказчик) заключен агентский договор №50-014/23-1969а от 04.07.2023, согласно которому Организатор обязуется организовывать и проводить закупки на право заключения Заказчиком договоров на поставку товаров.

1) Комиссией установлено, что закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ПАО «Газпром» от 19 октября 2018 г. № 3168 (далее - Положение о закупках).

В соответствии с пунктом 14.8.5. Положения о закупках в случае если при рассмотрении заявок на участие в конкурентном отборе по результатам их анализа только одна заявка на участие в конкурентном отборе не была отклонена, такая заявка на участие в конкурентном отборе оценивается в порядке, установленном документацией о конкурентном отборе, если Комиссией не было принято решение о признании такого конкурентного отбора несостоявшимся.

Согласно пункту 14.8.6. Положения о закупках в случае если подана только одна заявка на участие в конкурентном отборе, Комиссия вправе принять решение о признании конкурентного отбора несостоявшимся.

Как следует из пункта 14.7.4. Положения о закупках в случае признания конкурентного отбора несостоявшимся Заказчик (Организатор) вправе провести повторный конкурентный отбор, закупку иным способом либо

Заказчик вправе заключить договор с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с пунктом 17.1.8.

Пунктом 2.5.8 документации о конкурентном отборе установлено, что в случае если было принято решение об отклонении Заявок, оцениваются и сопоставляются только те Заявки, которые не были отклонены. В случае если при рассмотрении Заявок по результатам их анализа только одна Заявка не была отклонена, такая Заявка оценивается в порядке, установленном Документацией, если Комиссией не было принято решение о признании такого конкурентного отбора несостоявшимся.

Согласно п. 2.5.17. документации о конкурентном отборе в случае если по истечении срока подачи Заявок подана только одна Заявка, не отклонена только одна Заявка, то Комиссия вправе признать конкурентный отбор несостоявшимся.

Таким образом, заказчиком установлен последовательный механизм действий закупочной комиссии в случае если подана одна заявка, не отклонена только одна заявка.

Кроме того, комиссия сообщает, что согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями Закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, осуществляющих закупки в соответствии с ним, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Важное значение в данном Федеральном законе придается положению о закупке - документу, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке.

Фактически по объему регулирования положение о закупке призвано восполнить краткость регулирования собственно закупочной деятельности в данном Федеральном законе. Это выражается в выборе как способов закупки, так и - в очерченных законодательством пределах - их содержания. Допуская решение такого рода вопросов в положении о закупке, законодатель тем самым не исключает решения в нем и вопроса о последствиях признания торгов несостоявшимися, в том числе в части возможности или необходимости заключить договор с единственным участником торгов.

Если организатор торгов имеет возможность выбора - либо заключить договор с участником закупочной процедуры, в отношении которого было принято решение о заключении договора, либо объявить ее повторно, то само по себе это не вступает в противоречие с основными началами гражданского законодательства, включая осуществление гражданских прав своей волей и в своем интересе и свободу договора.

Таким образом, пункт 2 статьи 432, пункт 1 статьи 438, пункт 5 статьи 447 и пункт 4 статьи 448 ГК Российской Федерации в системной связи с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - не предполагают обязанности заказчика (организатора торгов) заключить договор, на право заключения которого проводятся обязательные торги, с единственным участником торгов в случае их признания несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов, если в положении о закупке, принятом в соответствии с данным Федеральным законом, прямо предусмотрено, что в этом случае договор не заключается и торги проводятся повторно. Когда же в названном документе подобное решение вопроса не предусмотрено либо допускается произвольное усмотрение заказчика (организатора торгов) в вопросе о заключении такого договора, признание торгов несостоявшимися на указанном основании не влечет отказа от заключения договора с единственным участником торгов, если объективных препятствий к заключению договора с этим участником не имеется (заказчик имеет возможность заключить договор с единственным участником, предложение которого является конкурентным, соответствует закупочной документации, а она, в свою очередь, не ограничивает условия для свободной конкуренции).

Комиссия установила, что Положением о закупках однозначно разрешен вопрос о том, будет ли заключен договор с единственным участником (участником, единственная заявка которого соответствует требованиям документации) в случае признания закупки несостоявшейся.

Таким образом, спорные положения закупочной документации (пункты 2.5.8 и 2.5.17) нельзя признать противоречащими действующему законодательству и допускающими произвольное усмотрение заказчика в отношениях с единственным участником закупки; довод жалобы заявителя необоснован.

2) Пунктом 4.2.5 документации о конкурентном отборе предусмотрено, что при закупке товаров требования Заказчика к безопасности, к техническим, функциональным, качественным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, условиям отгрузки товара, а также иные требования и показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям

Заказчика, представлены в Приложении 2 «Техническая часть».

Разделом 1.3 Документации также предусмотрено, что технические требования к товару указаны в Приложении № 2 «Техническая часть», включающим в себя Техническое задание, Таблицу А.

Комиссией установлено, что заказчиком позиция № 8 в Таблице А описана следующим образом: «редукторное масло, индекс вязкости от 203 до 235, вязкость кинематическая при 40 °С от 220 до 225, вязкость кинематическая при 100 °С от 30 до 40, плотность при от +15/+20 цельсия от 1 до 1,1, температура застывания от -30 до 40, температура вспышки от 240 до 320, температура потери текучести от -15 до -40».

Иных требований, в том числе требований о соответствии классификации ISO, документацией о закупке не установлено.

Между тем, заявитель обратился к заказчику за разъяснениями по поводу вопроса о классе вязкости, который необходим по позициям № 7 и № 8.

Как следует из разъяснений заказчика, показатель вязкости по позициям № 7, 8 не является обязательным для указания в заявке, и используется заказчиком при формировании начальной максимальной цены договора.

Таким образом, довод заявителя является необоснованным.

3) Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

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.

Пунктом 4.2.5 документации о конкурентном отборе предусмотрено, что при закупке товаров требования Заказчика к безопасности, к техническим, функциональным, качественным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, условиям отгрузки товара, а также иные требования и показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика, представлены в Приложении 2 «Техническая часть».

Разделом 1.3 Документации также предусмотрено, что технические требования к товару указаны в Приложении № 2 «Техническая часть», включающим в себя Техническое задание, Таблицу А.

Комиссией установлено, что технические характеристики товара, указанные в Таблице А представляют собой диапазоны значений «от ... до ...».

Согласно п. 1.1.1. Технического задания в случае предложения Поставщиком эквивалента Товара, указанного в техническом задании, то он не должен уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам заявленного.

Таким образом, участнику конкурентного отбора необходимо указать характеристики товаров, не уступающие требованиям технического задания Документации. При этом в документации не установлено требование к участнику указать абсолютную величину. Следовательно, документация не обязывает участника иметь товар в наличии на момент подачи заявки, при заполнении технического предложения участник должен только указать характеристики предлагаемого товара.

С учетом вышеизложенного, комиссия приходит к выводу о необоснованности приведенного довода жалобы заявителя.

4) Комиссией установлено, что к товару на позиции № 2 - «антифриз концентрат» установлено требование о соответствии ГОСТ 33591-2015, ТР

ТС 005/2011.

Между тем, ГОСТ 33591-2015 «Жидкости охлаждающие на основе гликолей для автомобилей с легкими условиями эксплуатации. Технические требования» утвержден приказом Росстандарта от 18 марта 2016 года № 182-ст.; Технический регламент Таможенного союза «О безопасности упаковки» (ТР ТС 005/2011) утвержден Решением Комиссии Таможенного союза от 16 августа 2011 года № 769.

Согласно пункту 1.1.4. Технического задания на поставку масел и охлаждающей жидкости для ООО «Свод Интернешнл» Д.У. маркировка упаковки, должна быть осуществлена в соответствии с техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности упаковки» (ТР ТС 005/2011).

В соответствии с пунктом 1.1.6.1. Технического задания поставщик должен отгрузить товар в упаковке, соответствующей требованиям ТР ТС 005/2011 «О безопасности упаковки».

Таким образом, соответствие ГОСТ 33591-2015 установлено заказчиком в качестве технических требований к товару на позиции № 2 - «антифриз концентрат», а соответствие ТР ТС 005/2011 - в качестве технических требований к упаковке и маркировке товара на позиции № 2 - «антифриз концентрат».

С учетом вышеизложенного, комиссия приходит к выводу о необоснованности приведенного довода жалобы заявителя.

Исходя из изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «К» (вх. № 33438-ЭП/23 от 26.09.2023) на действия (бездействие) заказчика - ООО «С» при организации и проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора поставки масел и охлаждающей жидкости для нужд ООО «С» Д.У. (0073658) (извещение № 32312772688 опубликовано 18.09.2023 на сайте <https://zakupki.gov.ru>) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского

края в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии И.А. К.

Члены комиссии Д.В. К.

Э.Б. С.