

РЕШЕНИЕ №037/07/3-149/2024 (07-16/2024-010)

Дата оглашения решения: 28 марта 2024 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 01 апреля 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

ООО «ПромТорг» (далее – Заявитель, Общество): <...>,

АО «Ивгортеплоэнерго» (далее - Заказчик): <...>,

ООО «Центр смазок» (далее – Победитель закупки): <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ПромТорг» на действия комиссии АО «Ивгортеплоэнерго» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку автомобильных масел, смазок, жидкостей для АО «ИвГТЭ» (извещение 32413338012), в соответствии с ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

19.03.2024 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «ПромТорг» на действия комиссии АО «Ивгортеплоэнерго» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку автомобильных масел, смазок, жидкостей для АО «ИвГТЭ» (извещение 32413338012).

В своей жалобе Заявитель указывает, что в документации о закупке была установлена единственная техническая характеристика масла компрессорного – это кинематическая вязкость при 100 со значением 19

мм²/с. Предложенное Обществом в заявке на участие в закупке масло компрессорное полностью соответствовало установленным требованиям документации о проведении запроса котировок в электронной форме (далее – документация о проведении запроса котировок). В связи с чем, заявка ООО «ПромТорг» была незаконно признана несоответствующей требованиям документации о проведении запроса котировок.

Заказчик в своих возражениях на жалобу, а также его представители на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указали, что АО «Ивгортеплоэнерго» не согласно с жалобой Заявителя, нарушений при проведении закупки допущено не было.

Согласно документации о проведении запроса котировок Заказчику необходимо компрессорное масло КС-19П (20 л.) ТУ 38.401-58-243-99 (или эквивалент).

Данное масло имеет антиокислительную присадку ионов. Наличие присадок в масле является существенным для Заказчика, так как без них происходит окисление масла, что приводит к росту его вязкости и коррозионности, склонности к образованию отложений, загрязнению масляных фильтров и другим неблагоприятным последствиям, тем самым, уменьшая интервал между заменой масла, и росту расходов на содержание техники.

АО «Ивгортеплоэнерго» указало в документации о закупке технические условия, в которых описаны все характеристики данного продукта, в том числе и присадка к маслу, необходимость в которой была описана выше.

Характеристики масла КС-19 согласно ГОСТ 9243-75 «Государственный стандарт Союза ССР. Масло компрессорное из сернистых нефтей КС-19. Технические условия»:

- вязкость кинематическая мм²/с при температуре 100 - 18 – 22;
- индекс вязкости не менее 92;
- коксуемость, %, не более 0,5;
- коррозионность на пластинках из свинца марок С1 или С2 по ГОСТ 3778-77 г/ м², не более 10.

Характеристики масла КС-19П согласно ТУ 38.401-58-243-99:

- вязкость кинематическая мм²/с при температуре 100 - 18 – 24;
- индекс вязкости не менее 85;
- коксуемость, %, не более 0,40;

- коррозионность на пластинках из свинца выдерживает.

ООО «ПромТорг» предложило к поставке компрессорное масло, которое не является эквивалентом компрессорного масла КС-19П, так как в нем отсутствуют антиокислительные присадки ионов, также показатели масел отличаются друг от друга.

Кроме того, в заявке Общества имеется еще одно несоответствие. Заказчику необходимо «Лукойл масло промывочное (4 л.) (или эквивалент)». ООО «ПромТорг» в заявке на участие в закупке был изменен объем тары, к поставке предлагается «Сервисный продукт Rosneft Express (масло промывочное) канистра 3,5 л».

Согласно возражениям на жалобу ООО «Центр смазок», масло КС-19 не является эквивалентом масла КС-19п.

Масло КС-19 вырабатывается из сернистых нефтей с применением селективной очистки согласно ГОСТ 9243-75 с учетом всех дополнений и изменений. Масло КС-19 не содержит присадок и допускается к применению в легконагруженных поршневых и ротационных компрессорах и воздуходувках. По большей части масло КС-19 используется производителями масел в качестве высоковязкого базового компонента смазочных масел различного назначения.

В компрессорах рекомендуется использовать масло КС-19п, которое содержит антиокислительные присадки и выгодно отличается более высокой устойчивостью к температурным воздействиям по сравнению с маслом КС-19. Кроме того, при производстве масла КС-19п, базовое масло КС-19 подвергается селективному отбору и проходит дополнительный контроль, что значительно улучшает качество конечного продукта. Поэтому масло КС-19п рекомендуется к применению в тяжелонагруженных компрессорах среднего и высокого давления.

Согласно ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, документы, представленные ООО «ПромТорг», АО «Ивгортеплоэнерго», ООО «Центр смазок», АО «Единая электронная торговая площадка», заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Ивгортеплоэнерго».

29.02.2024 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет было размещено извещение №32413338012 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку автомобильных масел, смазок, жидкостей для АО «ИвГТЭ», а также соответствующая документация о закупке.

В соответствии с извещением о закупке, документацией о закупке, а также протоколом, составленным в ходе проведения указанной закупки:

- начальная (максимальная) цена договора: 4 751 637 руб.85 коп.;

- дата и время окончания подачи заявок: 11.03.2024 15:00;

- в соответствии с протоколом подведения итогов в электронной форме закупки №32413338012 от 14.03.2024 до окончания срока подачи заявок на участие в закупке было подано шесть заявок: ООО «Промэкспорт-СМ», ООО «Центр смазок», ООО «Автоимпорт», ООО «ПромТорг», ООО «Эталон СМ», ООО «С-Техникс». По итогам рассмотрения поданных заявок было принято решение о соответствии требованиям документации о закупке, Положения только заявок ООО «Центр смазок», ООО «Автоимпорт». Победителем запроса котировок в электронной форме было признано ООО «Центр смазок» с ценовым предложением - 2 805 915 руб.

Заявка ООО «ПромТорг» была признана несоответствующей вследствие того, что в приложенном участником закупки «Техническом задании» Приложение №1 к «Предложению участника запроса котировок в электронной форме» (Приложение №3 к документации) «Товар», предложенный участником закупки в качестве эквивалента отличен по техническим характеристикам от Товара, указанного в «Техническом задании» документации закупки, а именно: вместо «КС-19П (компрессорное) (20 л) ТУ 38.401-58-243-99» предложено «КС-19 (компрессорное) (20 л) ГОСТ

9243-75»).

На основании п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

В соответствии с п. 1, 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках **в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.** При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

На основании п. 1 ч. 10 ст. 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.**

Согласно приложению 6 «Техническое задание» документации о проведении запроса котировок объектом закупки является поставка автомобильных масел, смазок, жидкостей, в том числе необходимо осуществить поставку:

Наименование «Товара»	ед. изм.	кол-во	ГОСТ
КС-19П (компрессорное) (20 л.) (или эквивалент)	л	900	ТУ 38.401-58-243-99

ООО «ПромТорг» в своей заявке на участие в закупке по указанной позиции предложило к поставке КС-19 (компрессорное) (20 л.) – 900 л.

Как указано выше, согласно позиции Заказчика, заявка Общества была признана несоответствующей ввиду отсутствия в предложенном ООО «ПромТорг» масле антиокислительной присадки ионол, что свидетельствует о том, что данное масло не является эквивалентом КС-19П. Указанная характеристика является существенной для АО «Ивгортеплоэнерго». Однако

в нарушение п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках данная характеристика, как и другие характеристики, обозначенные Заказчиком в рамках рассмотрения жалобы, не были отражены в документации о закупке.

Заказчиком в приложении 6 «Техническое задание» документации о проведении запроса котировок указано, что допускается поставка эквивалента масла компрессорного. Эквивалентная продукция – это продукция, которая по техническим и функциональным характеристикам не уступает характеристикам, заявленным в документации о закупке. В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом, Заказчику надлежит максимально четко и конкретно формулировать свои требования в документации о закупке. Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником закупки ошибок при заполнении заявки, и невозможность сопоставить показатели предлагаемого им товара с требуемыми Заказчику характеристиками объекта закупки, и определить, является ли продукция эквивалентной.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представитель Заказчика указал на то, что АО «Ивгортеплоэнерго» не было обязано указывать характеристики для эквивалентной продукции, поскольку в документации о закупке указана торговая марка товара, а не его товарный знак. Кроме того, в документации о закупке имеется указание на технические условия, в которых отражены все необходимые для Заказчика характеристики товара.

Комиссия Ивановского УФАС России считает данный довод несостоятельным. Термин «торговая марка» не является общепринятым в системе интеллектуальной собственности, а также охраняемым объектом. Однако создание торговой марки преследует те же цели, что и создание товарного знака (знака обслуживания), а именно индивидуализацию товара (работы, услуги), в связи с чем, к термину торговая марка применимо понятие товарного знака (знака обслуживания) в том значении, в котором оно дано в п. 1 ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации. Аналогичная позиция отражена в Постановлении Арбитражного суда Дальневосточного округа от 19.05.2023 по делу №А51-10899/2022. Кроме того, как указано выше, на основании п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках все необходимые для Заказчика характеристики объекта закупки, позволяющие определить его потребность, должны быть отражены в документации о закупке. В нарушение указанных норм в рассматриваемом случае такие характеристики отражены в документации о закупке не были. Стоит отметить, что технические условия, на которые ссылается Заказчик, в свободном доступе отсутствуют, также не были представлены АО «Ивгортеплоэнерго» на заседание Комиссии Ивановского УФАС России. Вместе с тем, представитель Победителя закупки на заседании Комиссии

Ивановского УФАС России сообщил, что технические условия – это закрытая информация. Технические условия на товар, в рассматриваемом случае на масло компрессорное, выдаются только при покупке товара.

На основании п. 4.5.4 Положения о закупках при рассмотрении заявок участник закупок не допускается к участию в запросе котировок, в случае несоответствия заявки на участие в закупках требованиям документации по запросу котировок.

Ввиду отсутствия в документации о закупке характеристик товара, позволяющих определить его соответствие либо несоответствие потребности Заказчика, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что комиссия АО «Ивгортеплоэнерго» признала заявку ООО «ПромТорг» несоответствующей в нарушение п. 4.5.4 Положения о закупках, ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

Позицию Заказчика относительно того, что заявка Общества должна была быть признана несоответствующей в любом случае, поскольку ООО «ПромТорг» в заявке был изменен объем тары по позиции «Сервисный продукт Rosneft Express (масло промывочное) канистра 3,5 л», Комиссия Ивановского УФАС России также находит несостоятельной. В протоколе подведения итогов в электронной форме закупки №32413338012 от 14.03.2024 указанное основание не нашло своего отражения.

Учитывая изложенное, а также тот факт, что выявленные нарушения Закона о закупках свидетельствуют о наличии признаков составов административных правонарушений, предусмотренных ч. 7, 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ПромТорг» на действия комиссии АО «Ивгортеплоэнерго» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку автомобильных масел, смазок, жидкостей для АО «ИВГТЭ» (извещение 32413338012) обоснованной.

2. Установить в действиях АО «Ивгортеплоэнерго» нарушение п. 4.5.4 Положения о закупках, ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о закупках.

4. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Подписи членов Комиссии