

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-78/24

по результатам рассмотрения жалобы

ООО «Мега-Ойл Нижний Новгород» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом

от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

25.03.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

АО «Почта России»: <...>(доверенность от 11.08.2023 б/н),

ООО «Мега-Ойл Нижний Новгород»: <...>(доверенность от 19.03.2024 б/н),

представители АО «РАД» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Мега-Ойл Нижний Новгород» б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 21.03.2024 № НП/11147/24, на действия (бездействие) заказчика

АО «Почта России» при проведении ценового отбора, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку автомобильных масел, смазочных материалов и технических жидкостей для нужд филиалов Макрорегионов «Москва», «Волга», «Центр» (извещение № 32413212236, лот № 5), в соответствии со статьей 18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Мега-Ойл Нижний Новгород» (далее – Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России

от 21.03.2024 № НП/11147/24, на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик) при проведении ценового отбора, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку автомобильных масел, смазочных материалов и технических жидкостей для нужд филиалов Макрорегионов «Москва», «Волга», «Центр» (извещение № 32413212236, лот № 5) (далее – Жалоба, Ценовой отбор).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными

в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 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 части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», утвержденным решением совета директоров АО «Почта России» (протокол от 07.08.2023 № 12-2023) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте (далее – ЕИС), за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, 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 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки (далее – Извещение), документации о закупке (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 25.01.2024.
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 5 Ценового отбора – 110 922 332 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок – 11.03.2024.
4. На участие в Ценовом отборе по лоту № 5 подано 9 заявок от участников закупки.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Ценовом отборе – 18.03.2024.
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Ценовом отборе, к участию в Ценовом отборе допущены заявки 6 участников закупки.

7. Дата проведения подачи ценовых предложений участников закупки – 19.03.2024.
8. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Ценовом отборе – 28.03.2024.
9. Дата подведения итогов Ценового отбора – 28.03.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что в ходе проведения Ценового отбора права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Ценовом отборе.
2. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол рассмотрения первых частей заявок участников закупки от 18.03.2024 б/н (далее – Протокол).

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Ценового отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе 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.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц,

с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона

о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки

за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках

на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 1 постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» (далее – Постановление № 301) предусмотрено обязательное неразмещение в ЕИС сведений о закупках, осуществляемых заказчиками, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми такими заказчиками заключены договоры.

В соответствии с пунктом 3.4.3.4.1 Положения о закупке к неконкурентным закупочным процедурам относятся закупки, проводимые способами, предусмотренными пунктом 10.5.1 Положения о закупке, проводимыми с целью исполнения Постановления № 301.

Пунктом 10.5.1 Положения о закупке установлено, что Заказчик с целью исполнения Постановления № 301 проводит неконкурентные закупки, в том числе следующими способами: отбор предложений, сокращенный отбор предложений, ценовой отбор, сокращенный ценовой отбор.

Согласно пункту 1.10 части 2 «Информационная карта» Документации (далее – Информационная карта) способ проведения Ценового отбора – ценовой отбор в электронной форме.

Комиссия ФАС России отмечает, что Закон о закупках, а также Положение о закупке не являются единственными документами, регламентирующими деятельность заказчиков, в частности, при проведении закупочных процедур также применяются положения Гражданского законодательства Российской Федерации.

Учитывая изложенное, разрабатываемое Заказчиком Положение о закупке не может и не должно противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает Заказчика от необходимости соблюдения действующего законодательства, а также прав и законных интересов участников закупки.

Комиссией ФАС России установлено, что в данном случае Заказчиком проводится Ценовой отбор в электронной форме, закупка, отвечающая

критериям конкурентных способов закупок, установленным в части 3 статьи 3, пункте 2 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках.

Также Комиссией ФАС России отмечает, что Постановление № 301 лишь закрепляет основание для неразмещения сведений о закупке товаров, работ, услуг, информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС.

Кроме того, Постановление № 301 не указывает на то, что все закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции, являются неконкурентными.

При этом факт введения в отношении Заказчика санкций и мер ограничительного характера со стороны недружественных государств не подразумевает, что конкурентные по своему содержанию способы закупок становятся неконкурентными.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что сведения о Ценовом отборе размещены на сайте Оператора, что соответствует принципу информационной открытости закупки, установленному в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, факт неразмещения Ценового отбора в открытой части ЕИС не свидетельствует о неконкурентности проводимой закупки, поскольку Извещение доступно неограниченному кругу лиц, обеспечена конкуренция между участниками, описание предмета закупки осуществлено с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем отсутствие сведений в ЕИС не свидетельствует о том, что проводимая закупка не является конкурентной, в связи с чем на нее распространяются принципы, а также требования, предъявляемые к конкурентным закупкам.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Ценовом отборе.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

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

При этом в соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик в описание предмета закупки не должен включать требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

Пунктом 10 части 19.1 статьи 3.4 установлено, что 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.

Согласно пункту 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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке 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.

Согласно пункту 3.1.1 Документации первая часть заявки на участие в Ценовом отборе должна содержать информацию и документы, указанные

в пункте 3.4.1 Информационной карты.

При этом пунктом 3.3.9 Документации установлено, что описание участником ценового отбора поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик осуществляется в соответствии с частью 6 Документации (далее – Требования).

В соответствии с пунктом 6.2.2 Документации участник закупки не допускается к участию в Закупке, в том числе в случае несоответствия заявки

на участие в закупке требованиям Извещения и(или) Документации, оформления заявки с нарушением требований Извещения и(или) Документации, несоответствие предлагаемой продукции требованиям Извещения и(или) Документации.

Согласно положениям Требования участник закупки может предложить в своей заявке товар с конкретным наименованием, указанным в приложении № 1

к части 3 «Техническое задание» Документации (далее – Техническое задание) для каждого лота, или его эквиваленты, соответствующие требованиям Технического задания.

Кроме того, в соответствии с положениями Требований сведения о качественных, технических характеристиках товара, его эксплуатационных, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией о закупке, должны содержать значения параметров товара, в соответствии с которыми Заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании услуг.

Участнику закупки необходимо указывать конкретные значения параметров каждого вида (типа) товара, которые отмечены символом «*». Символом «*» могут быть отмечены как отдельные параметры, так и наименования параметров в столбцах.

Вместе с тем предоставляемая участником информация не должна сопровождаться словами «эквивалент», «аналог», «типа», «не менее», «не более», «не ниже», «не выше», («от», «до»), «должно быть», «может быть», «возможно», «в пределах», «и иные», «и другие» и т.п. и не должна допускать разночтения или двусмысленное толкование.

При этом символ «-», установленный между значениями диапазона параметра, следует читать как необходимость указания двух конкретных значений, а именно максимальное и минимальное значение диапазона, входящее в данный диапазон.

Так, приложением № 1 к Техническому заданию установлены требования к закупаемым товарам, где, например, по лоту № 5 Ценового отбора в пункте 22 приложения № 1 к Техническому заданию к товару «Масло трансмиссионное Gazpromneft GL-5 75W90» установлено в том числе следующее требование «Классификация по API соответствует: не ниже GL-5*», в пункте 29 приложения № 1 к Техническому заданию к товару «Смазка Gazpromneft Grease LX EP 2» установлен параметр «Пенетрация перемешанной смазки (60 двойных качков), мм/10» с значением «260* - 320*».

Согласно Протоколу по лоту № 5 Закупки заказчиком принято решение отказать Заявителю в допуске к участию в Ценовом отборе ввиду несоответствия первой части заявки Заявителя требованиям Документации, поскольку по пункту 22 первой части заявки Заявителя не указан конкретный показатель характеристики товара «Классификация

по API соответствует», а также в позиции 28 первой части заявки Заявителя по параметру «Пенетрация перемешанной смазки (60 двойных качков), мм/10» указано конкретное значение.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что согласно положениям Требований параметры, отмеченные символом «*», указываются участником закупки в первой части заявки конкретным значением,

в связи с чем Заявителем в пункте 29 первой части заявки, поданной на участие

в Ценовом отборе, по параметру «Пенетрация перемешанной смазки (60 двойных качков), мм/10» указано конкретное значение «285».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заявителем в пункте 22 первой части заявки, поданной на участие в Ценовом отборе, по параметру «Классификация по API соответствует» указано следующее значение «не ниже GL-5*», что не соответствует положениям Требований в части недопущения сопровождения указываемых в заявке показателей в том числе словами «не менее», «не более». Кроме того, в пункте 29 первой части заявки, поданной на участие в Закупке, по параметру «Пенетрация перемешанной смазки (60 двойных качков), мм/10» указано значение «285», что также не соответствует положениям Требования, поскольку требования к такому товару в Техническом задании указаны с использованием символа «-».

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что Заявителем

при составлении первой части заявки, поданной на участие в Ценовом отборе,

не соблюдены положения Требований в части пунктов 22, 29 первой части заявки Заявителя, в связи с чем Заказчиком правомерно в соответствии с пунктом 6.2.2 Документации принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию

в Ценовом отборе.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России

не представил сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отказавшего Заявителю в допуске к участию в Ценовом отборе,

не противоречат положениям Закона о закупках, Положения о закупке

и Документации, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован Протокол.

Пунктом 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что согласно Протоколу Заказчиком принято решение отказать Заявителю в допуске к участию в Ценовом отборе ввиду несоответствия первой части заявки, поданной

на участие в Ценовом отборе, требованиям Документации, поскольку в том числе

по позиции 28 первой части заявки Заявителя по параметру «Пенетрация перемешанной смазки (60 двойных качков), мм/10» указано конкретное значение, при этом согласно Техническому заданию, а также первой части заявки Заявителя товар, перелагаемый к поставке Заявителем в рамках лота № 5 Закупки

по позиции 28, не содержит параметра «Пенетрация перемешанной смазки

(60 двойных качков), мм/10».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в ходе составления протокола Заказчиком допущена техническая ошибка,

в связи с которой вместо позиции 29, указана позиция 28 первой части заявки Заявителя.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что Заказчиком допущена техническая ошибка при составлении Протокола, что, в свою очередь, ввело Заявителя в заблуждение относительно результатов рассмотрения первых частей заявок участников закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, допустившего техническую ошибку при составлении

Протокола, нарушают положения части 1 статьи 2, пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Ценового отбора.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мега-Ойл Нижний Новгород» (ИНН: 5258079100; ОГРН: 1085258005491) б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 21.03.2024 № НП/11147/24, на действия (бездействие) заказчика

АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении ценового отбора, участниками которого могут быть только субъекты малого

и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку автомобильных масел, смазочных материалов и технических жидкостей для нужд филиалов Макрорегионов «Москва», «Волга», «Центр» (извещение № 32413212236, лот № 5) обоснованной в части ненадлежащего формирования протокола рассмотрения первых частей заявок участников закупки.

2. Признать в действиях АО «Почта России» нарушение части 1 статьи 2, пункта 3 части 13 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, не выдавать, поскольку выявленное нарушение не повлияло на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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

<...>

Ведущий заседания Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>