

Решение

по делу № 21-05/10-18Ж

«12» апреля 2018 года
Петропавловск-Камчатский

Г.

Комиссия Камчатского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

- Комиссии: Кодерле И.В. – врио руководителя УФАС России по Камчатскому краю,

Члены Комиссии:

Муравкина Ю.А. – главный специалист – эксперт отдела правового обеспечения и рекламы УФАС России по Камчатскому краю;

Иванкова Н.А. – главный специалист – эксперт отдела правового обеспечения и рекламы УФАС России по Камчатскому краю.

При участии:

От заказчика Акционерное общество «Корякэнерго» (ОГРН1058200094204, ИНН/КПП 8202010020/410101001):

- Тыргина Ю.Ю. – представитель по доверенности от 09.01.2018 (сроком 31.12.2018);

От заявителя Общества с ограниченной ответственностью «Импорт Лубрикантс»: не явились.

рассмотрев жалобу ООО «Импорт Лубрикантс» на действия АО «Корякэнерго» по открытому запросу котировок в электронной форме на предмет закупочной процедуры: «Поставка дизельного масла для нужд АО «Корякэнерго» (извещение №31806252331), в соответствии с порядком рассмотрения антимонопольным органом жалоб на

нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, установленным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

09 апреля 2018 года в Камчатское УФАС России поступила жалоба от ООО «Импорт Лубрикантс» на действия АО «Корякэнерго» по открытому запросу котировок в электронной форме на предмет закупочной процедуры: «Поставка дизельного масла для нужд АО «Корякэнерго» (извещение №31806252331). Основные доводы жалобы. 19.03.2018г. Заказчиком было опубликовано извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № 31806252331. Участником закупки была подана заявка на участие в указанном запросе котировок. Порядковый номер <...> присвоенный заявке оператором электронной площадки — 2.

28.03.2018г. заявка была отклонена закупочной комиссией Заказчика со следующей формулировкой: ООО «Импорт Лубрикантс» - предлагаемый товар не соответствует последующим техническим характеристикам: кинематическая вязкость при 40^С (114,9, треб. 105-110), динамическая вязкость при -20^С (5630, а треб. 6700), индекс вязкости (141, а треб 135-140), щелочное число- (9,5, а треб. 10,5-11,5), что нарушает требования п. 2 Приложения 2 к документации запроса котировок «Техническое задание».

Между тем, Заказчик, отклоняя заявку ООО «Импорт Лубрикантс» от участия в запросе котировок ссылается на обязательное соответствие предлагаемого к поставке Товара требованиям спецификаций и рекомендаций: API: CI-4, CH-4; ACEA: E7, E5; Global DHD-1; Cummins: CES 20078,77,76.

О соответствии данным требованиям ООО «Импорт Лубрикантс» приложил гарантийное письмо за подписью руководителя о том, что предлагаемый им товар полностью удовлетворяет требованиям Заказчика. Также ООО «Импорт Лубрикантс» предоставил Сертификат соответствия, Декларацию о соответствии, Паспорт безопасности, Паспорт качества, подтверждающие, как физико химические, так и иные показатели предлагаемого Товара.

Документ соответствия допуску Cummins CES 20078 предоставить невозможно, так как сертификат, подтверждающий наличие данного допуска не выдается, данную информацию можно увидеть на

официальном сайте CUMMINS.com.

Подтвердить дачный факт позволяет письмо от производителя АО «Обиинскорсинтез», в котором указана ссылка на официальный сайт допуска CUMMINS.com

При этом наличие одобрения от производителя (допуск Cummins CES 20078) свидетельствует о том, что наш продукт подходит для использования в агрегатах (дизель-генераторах) Заказчика. Более того данный товар уже использовался годам ранее на агрегатах Заказчика.

Исходя из изложенного любые конкретные значения характеристик товара являются некорректными, так как в данном случае Заказчиком должен был быть указан более расширенный диапазон значений характеристик товара.

Указывая конкретные физико-химические показатели масла следует также учитывать и то, что каждая партия товара имеет свои, фактические показатели, в пределах допустимых значений. Идентичных показателей на разные партии масла не существует.

Таким образом, Заказчик по мнению Заявителя нарушил как пп.2. п. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), ограничив таким образом равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; и самое главное нарушив пп.4 п. 1 ст. 3 Закон №223-ФЗ, допустив ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Кроме того в действиях заказчика по мнению заявителя усматриваются нарушения п. 6 ст. 3 Закон №223-ФЗ. Так как требования, предъявляемые и 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие)

уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Соответственно частью 2 настоящей статьи определен круг заявителей, которые вправе подать жалобу на действия субъектов, при обжаловании процедуры торгов и порядка заключения договоров к таким лицам относятся лица, которые подали заявки на участие в торгах. При этом жалоба может быть подана также и иными заинтересованными лицами в случае, если обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, и такие нарушения могут ущемлять или нарушают права и законные интересы заявителя, в частности препятствуют подаче им заявки на участие в торгах.

Статья 2 Закона №223-ФЗ, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

05.03.2012 решением Совета директоров АО «Корякэнерго» утверждено Положение о закупке продукции для нужд АО «Корякэнерго» (далее – Положение о закупках).

19.03.2018 года на сайте - www.zakupki.gov.ru, опубликовано извещение №31806252331. Наименование закупки: Поставка дизельного масла для нужд АО «Корякэнерго».

Дата начала подачи заявок: 19.03.2018 в 17-00 (камчатского времени), дата окончания подачи заявок: 26.03.2018 01-00 (московского времени).

На закупочную процедуру было представлено 4 (четыре) заявки:

- ООО «Далгрис»,
- ООО «Импорт Лубрикантс»,
- ООО «Восточный полюс»,

- ООО «Запад – Восток Ойл».

В Приложении №2 документации запроса котировок от 19.03.2018 техническое задание на поставку дизельного масла содержит требования к поставке, требование к участникам, качественные характеристики масла, а именно:

Качественные характеристики масла.

Табл. 2

№ п/п	Показатели	Метод испытания	Норма для класса вязкости SAE 15W40
1.	Кинематическая вязкость:		
1.1.	при 40°C, сСт (мм ² /с)	ASTM D445	105-110
1.2.	при 100°C, сСт (мм ² /с)	ASTM D445	14,5 – 15,5
2.	Динамическая вязкость при -20°C, мПахс	ASTM D5293	6700
3.	Индекс вязкости	ASTM D2270	135 - 140
4.	Щелочное число, мгКОН/г	ASTM D2896	10,5 – 11,5
5.	Плотность при 15,0 °С, кг/м ³ (кг/л)	ASTM D 1298	885 - 888
6.	Температура вспышки в открытом тигле, °С	ASTM D92	230 - 235
7.	Температура застывания (потеря текучести), °С	ASTM D97	- -30-(38)
8.	Сульфатная зольность, %	ASTM D874	1,0 = 1,5

Масло для ДГУ на базе дизельных двигателей должно удовлетворять или превосходить требования спецификаций и рекомендаций: API: CI-4, CH-4; ACEA: E7, E5; Global DHD-1; Cummins: CES 20078,77,76. Что должно подтверждаться гарантийным письмом от Участника при подаче заявки.

Предлагаемое Участником к поставке масло должно быть с качественными характеристика, значения по которым, попадают в указанный в таблице 2 диапазон. Если значения качественных характеристик, в заявке Участника, не попадают в диапазоны значений из таблицы 2, заявка такого Участника отклоняется. Участник должен указать значения всех характеристик, и в тех ед.

измерения, которые указаны в таблице 2.

Комиссия Камчатского УФАС рассмотрев оригинал заявки ООО «Импорт Лубрикантс», обнаружила следующие несоответствия:

№ п/п	Показатели	Метод испытания	Предложение ООО «Импорт Лубрикантс»	Требования заказчика
1.	Кинематическая вязкость:			
1.1.	при 40°C, сСт (мм ² /с)	ASTM D445	114,9	105-110
1.2.	при 100°C, сСт (мм ² /с)	ASTM D445	15,44	14,5 – 15,5
2.	Динамическая вязкость при -20°C, мПа·с	ASTM D5293	5630	6700
3.	Индекс вязкости	ASTM D2270	141	135 - 140
4.	Щелочное число, мгКОН/г	ASTM D2896	9,5	10,5 – 11,5
5.	Плотность при 15,0 °С, кг/м ³ (кг/л)	ASTM D 1298	885,9	885 - 888
6.	Температура вспышки в открытом тигле, °С	ASTM D92	231	230 - 235
7.	Температура застывания (потеря текучести), °С	ASTM D97	-34	--30-(38)
8.	Сульфатная зольность, %	ASTM D874	1,26	1,0 = 1,5

Комиссия Камчатского УФАС учитывает требование заказчика, предлагаемое Участником к поставке масла должно быть с качественными характеристиками, значения по которым, попадают в указанный в таблице 2 диапазон. Соответственно, в протоколе №Т-140-1-2018 заседания закупочной комиссии о рассмотрении и оценке заявок участников от 28.03.2018 верно указано основание отклонения заявки ООО «Импорт Лубрикантс» от дальнейшего рассмотрения.

Таким образом, Комиссия Камчатского УФАС приходит к выводу о правильном принятии решения отраженном в протоколе №Т-140-1-

2018 заседания закупочной комиссии о рассмотрении и оценке заявок участников от 28.03.2018.

Вместе с вышеизложенным, Комиссия Камчатского УФАС отмечает.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» целями регулирования данного Федерального Закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно статье 6 Закона N223 - ФЗ контроль за соблюдением требований данного Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N135 - ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 9 статьи 3 Закона N223 - ФЗ установлено, что участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг. При этом данное право участника закупки не ограничено какими-либо условиями.

В тоже время, согласно части 10 статьи 3 Закона N223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным

законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, частью 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлен перечень случаев, в которых участник закупки вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика в антимонопольный орган.

Из буквального толкования положений частей 9, 10 статьи 3 Закона № 223 - ФЗ следует, что в остальных случаях, не указанных в части 10 данной статьи, действий (бездействия) заказчика обжалуется участником закупки в судебном порядке.

Как разъяснено в пункте 25 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2017), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 12.07.2017, часть 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ носит императивный характер, и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействий) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ должны применяться с учетом данной нормы. Из содержания оспариваемого решения и жалобы ООО «Мастер» следует, что данное юридическое лицо оспаривало действия заказчика по отклонению заявки на участие в аукционе, что не предусмотрено положениями части 10 статьи 3 Закона № 223 - ФЗ.

В рассматриваемой жалобе Комиссией антимонопольного органа не установлено совершение АО «Корякэнерго» какого - либо из действий (бездействия), предусмотренных частью 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ.

При таких обстоятельствах Комиссия Камчатского УФАС *приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для признания жалобы ООО «Импорт Лубрикантс» на действия АО «Корякэнерго» по открытому запросу котировок в электронной форме на предмет закупочной процедуры: «Поставка дизельного масла для нужд АО «Корякэнерго» (извещение №31806252331) в порядке статьи 18.1 Закона N135-ФЗ в рамках Закона No 223-ФЗ, обоснованной.*

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Импорт Лубрикантс» на действия АО «Корякэнерго» по открытому запросу котировок в электронной форме на предмет закупочной процедуры: «Поставка дизельного масла для нужд АО «Корякэнерго» (извещение №31806252331), **необоснованной.**

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

Председатель Комиссии И.В. Кодерле

Члены Комиссии Ю.А. Муравкина

Н.А. Иванкова