РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-689/21

04 октября 2021 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 АО «Автодор» (далее – Организатор торгов) и ООО «КРАТЕР» (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 (вх.№29354-ЭП/21 от 16.09.2021) ООО «КРАТЕР» на действия Организатора торгов АО «Автодор» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (извещение №32110624397), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

08 сентября 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение № 32110624397 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (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 АО «Автодор» (далее – Положение о закупках) в редакции от 24.06.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	23 484 008,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	08.09.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	16.09.2021 в 09:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	17.09.2021, 21.09.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, Пушкин, ул. Новодеревенская, д. 19А

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в следующем:

- установлении в Документации ненадлежащего описания предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам Закупки предложить к поставке

эквивалентный товар;

- установлении в Документации условий, которые нарушают баланс интересов сторон и ставят их в неравное положение, что является фактором ограничения конкуренции.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/26652/21 от 20.09.2021, представлены в заседание Комиссии.

В рамках заседания Комиссии СПб УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «КРАТЕР» объявлялся перерыв до 04.10.2021 14:30 (МСК).

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.

АО «Автодор» относится к хозяйственным обществам, 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 регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации ненадлежащего описания предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам Закупки предложить к поставке эквивалентный товар:

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

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.

Как следует из 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 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.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о

проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п. 1.1.5.8 Документации заявка на участие в закупке состоит из двух частей, подаваемых единовременно через сайт ЭП.

Первая часть заявки в обязательном порядке должна содержать предложение о заключении договора, включающее сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора.

Как следует из п. 1.1.15 Документации, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком, указаны в информационной карте и частях II и III документации.

Пунктом 8 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) определено, что требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика установлены в частях II и III документации.

Согласно п. 20 Информационной карты описание участниками закупки поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги их количественных и качественных характеристик производится в соответствии с инструкцией по заполнению заявки (глава 1.2.2 документации) на основании сведений, указанных в части III документации.

Пунктом 1.2.2 Документации установлена инструкция по заполнению заявки на участие в Закупке.

Так, согласно п. 1.2.2.3 Документации сведения, представляемые в составе первой части заявки в соответствии с пунктом 1.1.5.8 документации (Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора) предоставляются, а описание участниками закупки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется следующим образом.

1.2.2.3.1 Участником закупки, во всяком случае, предоставляется предложение о заключении договора по форме, установленной п. 1.3.2.1 документации о закупке. Пунктами 1.2.2.3.2-1.2.2.3.9 документации определены требования к описанию товаров по закупкам, предметом которых является поставка товаров. В случае если наименование товара сопровождается словами «в комплектации:» либо «каждый в комплектации:» в отношении каждого из комплектующих такого товара, указанных в Технической части документации, участником закупки также предоставляется описание по правилам пунктов 1.2.2.3.2-1.2.2.3.9 документации.

1.2.2.3.2 Если в Технической части документации (часть III документации) в отношении товаров указаны их производители и (или) товарные знаки, и участником закупки предлагаются к поставке товары тех же производителей (с теми же товарными знаками), указание на которые содержатся в Технической части документации, он предоставляет только предложение о заключении договора по форме, установленной п. 1.3.2.1 документации. Предоставление иных сведений, в том числе о функциональных характеристиках (потребительских свойствах), технических и качественных характеристиках, а также эксплуатационных характеристиках предмета закупки (далее также - показатели товаров), а

также о количестве поставляемых товаров не требуется. В п. 11 предложения о заключении договора участником закупки указывается «не прилагаются». Данное предложение обязывает участника закупки осуществить поставку товаров тех производителей, которые указаны в Технической части документации, а равно с теми же товарными знаками, которые указаны в документации и в указанном в документации количестве. Если в Технической части документации указаны также марки, модели или иные идентификаторы товара, присвоенные такому товару производителем, предложение обязывает участника закупки осуществить поставку товаров с соответствующими марками, моделями, иными идентификаторами, присвоенными производителем

1.2.2.3.3 Если участником закупки предлагаются товары с товарными знаками, отличными от тех, которые содержатся в Технической части документации, а равно производителей, отличных от тех, которые указаны в Технической части документации, такой участник должен указать значения показателей предлагаемых к поставке товаров, соответствующие значениям, установленным Технической частью документации, и их товарные знаки (при наличии), а также производителей. При этом количество и наименования показателей товаров должны соответствовать количеству и наименованиям показателей товара, установленным в Технической части документации. Если Технической частью документации предусмотрена комплектность товара, участник закупки обязан предоставить сведения о комплектации товара, соответствующей указанной в Технической части документации. В отношении каждого из таких товаров указывается их количество, которое должно соответствовать указанному в Технической части документации.

При этом в п. 11 предложения о заключении договора участником закупки указывается «прилагаются».

Примерная форма предоставления таких сведений определена п. 1.3.2.2 документации. Названная форма является примерной и может корректироваться участником закупки для включения в нее всех сведений, предусмотренных настоящим пунктом документации. Установление запрета на поставку эквивалентных товаров допускается только в случаях, предусмотренных п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупке, и выражается в отсутствии после указания товарного знака и (или) производителя соответствующего товара слов «или эквивалент». В случае если участник закупки предлагает осуществить поставку товара того же производителя, что указан в Технической части документации, однако с иными, нежели указанными в технической части документации товарными знаками либо марками, моделями, иными идентификаторами, присвоенными производителем, он предоставляет сведения в отношении такого товара по правилам настоящего пункта документации.

Частью 3 Документации регламентировано техническое задание на поставку горюче-смазочных материалов (далее — Техническое задание), согласно которому к поставке требуются следующие позиции товаров:

№	Номенклатура
1	Антифриз Felix Energy (220 кг) желтый (430206049)
2	Антифриз X-Freeze (220 кг) Красный (430206076)
3	Антифриз X-Freeze (220 кг) Зеленый (430206072)
4	Антифриз для пневмотормозов Aspokem 1л
5	5.Керосин ТС-1 200 л
6	Масло для АКПП Wego ATF II 216л
7	Mobil ATF 220 (208 л) Масло трансмиссионное (121169)
8	Total Fluide XLD FE (208 л) Жидкость для АКПП (163821)
9	ВМГЗ Ладога 216 л

10	Total AZOLLA ZS 46 (208 л) Масло гидравлическое (RU110477/10041101)
11	Total Quartz 7000 10w-40 (SN) (4 л) Масло моторное (201523/10200501)
12	Total Rubia TIR 7400 15w-40 (208 л) Масло моторное (10271101)
13	Total Rubia Polytrafic 10w-40 (208 л) Масло моторное (10261101/RU128802)
14	Total Quartz 9000 5w-40 (4 л) Масло моторное (10210501/RO166475)
15	Total Quartz 9000 Future NFC 5w-30 (4 л) Масло моторное (10230501/183450)
16	Mobil 1 FS X1 5w-50 (4 л) Масло моторное (153638)
17	Toyota Motor Oil 5w-30 SN/GF (4 л) Масло моторное (железо) (08880-10705)
18	18.Castrol 75w90 1L
19	Castrol Magnatec A3/B4 5w-40 (4 л) Масло моторное (156E9E)
20	Масло моторн. Teboil Super HPD 10w40 208 л
21	Total Transtec 5 80w-90 (208 л) Масло трансмиссионное (RU900025)
22	22.ТАД-17 216 л
23	Масло трансм. Teboil Hypoid 80w90 208 л
24	Масло трансм. Teboil Hypoid LS 80w90 208 л
25	Total DYNATRANS VX FE 208л
26	Масло гидравл. Марка "А" 216 л
27	Масло Stihl HP для 2х такт. Двиг.
28	Антигель Diesel Start Anti-Ice Aspokem 1 л
29	Mobil DTE 25 Ultra (208 л) Масло индустриальное (121842)
30	Pentosin CHF 11 S (1 л) Масло гидравлическое (83290429576)
31	Водный раствор мочевины Sintec AdBlue 20 л
32	Средства для тысячи применений WD-40 (200 мл) (WD0001)
34	Быстрый старт FELIX аэрозоль (335 мл) (411040018)
35	Незамерзающая жидкость для бачка омывателя ЖБО -30 (5 л)
36	Смазка ЛИТОЛ-24 (18 кг)
37	Смазка Нанотек 400 гр
38	Смазка графитная (800гр.) Oilright
39	Т/Ж Felix ДОТ-4 (455 г) (430130005)
40	ОЖ Тосол-ТС Felix-45 Стандарт (220 кг) (430206006)
41	Total MULTIS COMPLEX S2A (синяя) (0.4 кг) Смазка (160833)
42	Mobil Mobilgrease Special (18 кг) Смазка
43	Mobil Unirex N 3 (18 кг) Смазка универсальная

Заявитель в жалобе указывает на то, что в Техническом задании указаны товарные знаки и артикулы закупаемых товаров. При этом в нарушение требований Закона № 223-ФЗ товарные знаки указаны без сопровождения словами «или эквивалент». Параметры эквивалентности не заданы. Кроме того, в Техническом задании и приложении № 1 проекта договора указаны

артикулы закупаемых товаров, которые присваиваются конкретными продавцами этой продукции. Например, Total MULTIS COMPLEX S2A (синяя) (0.4 кг) Смазка (160833). Товар с таким артикулом продается в конкретном магазине. Заявитель полагает, что участник закупки не должен соглашаться на поставку товара с такими артикулами и не должен его приобретать у конкретного продавца, а такое описание объекта закупки не соответствует требованиям Закона № 223-ФЗ.

Представители Организатора торгов пояснили, что Документация не ограничивает участников в обязательном порядке поставить продукцию в точном соответствии с Техническим заданием. Так, согласно п. 1.2.2.3.3 Документации если участником закупки предлагаются товары с товарными знаками, отличными от тех, которые содержатся в Технической части документации, а равно производителей, отличных от тех, которые указаны в Технической части документации, такой участник должен указать значения показателей предлагаемых к поставке товаров, соответствующие значениям, установленным Технической частью документации, и их товарные знаки (при наличии), а также производителей. Кроме того, по процедуре закупки в ЕИС были опубликованы разъяснения, в которых указывалось, что рассматриваются аналоги товаров с идентичными характеристиками и свойствами.

Представители Организатора торгов также отметили, что к участию в процедуре Закупки было допущено 2 заявки и ни одна из заявок не была отклонена закупочной комиссией Организатора торгов от участия в Закупке на основании указания в составе заявки эквивалентного товара.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России установлено, что согласно п. 1.2.2.3.3 Документации установление запрета на поставку эквивалентных товаров допускается только в случаях, предусмотренных п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупке, и выражается в отсутствии после указания товарного знака и (или) производителя соответствующего товара слов «или эквивалент». При этом в соответствии с Техническим заданием после указания товарного знака и (или) производителя соответствующего товара слова «или эквивалент» отсутствуют.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из условий п. 1.2.2.3.3 Документации и Технического задания Организатором торгов в Документации установлен запрет на поставку эквивалентных товаров в нарушение условий п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по установлению в Техническом задании ненадлежащего описания предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам Закупки предложить к поставке эквивалентный товар, нарушение п. 1 ч. 1, п. 3 ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также требований к описанию предмета Закупки в Документации, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России учтено, что Организатором торгов соблюдена возможность поставки эквивалентного товара в рамках Закупки, поскольку ни одна из заявок, поданных на участие в Закупке, не была отклонена закупочной комиссией Организатора торгов от участия в Закупке на основании указания в составе заявки эквивалентного товара.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации условий, которые нарушают баланс интересов сторон и ставят их в неравное положение, что является фактором ограничения конкуренции:

В соответствии с 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.

Согласно Техническому заданию установлены в том числе следующие условия поставки

товара:

Количество поставляемого товара: 11 880 кг, 70 263 л, 9 354 шт.

Срок (период) поставки товара: с момента заключения договора до 31 октября 2022 г.

Срок отгрузки товара: в течение 24 (двадцати четырех) часов с момента получения заявки от заказчика.

Как следует из п. 1.2 проекта договора Документации, наименование, ассортимент и количество поставляемого товара определяются сторонами в спецификации (приложение №1), являющейся неотъемлемой частью договора.

Покупатель в ходе исполнения договора вправе изменить предусмотренное договором количество поставляемого товара при изменении потребности в таких товарах или при выявлении потребности в дополнительном объеме поставки товара.

Согласно п. 2.1 проекта договора Документации товар поставляется партиями и в сроки соответствии с заявкой покупателя (далее - Заявка). Партией товара является товар, объем которого определен в соответствии с Заявкой покупателя.

На основании п. 2.3 проекта договора Документации поставки товара (партии товара) осуществляются в течение 24 (двадцати четырех) часов с момента принятия заявки поставщиком.

В соответствии с п. 6.3 проекта договора Документации за несвоевременную поставку товара (партии товара, если поставка осуществляется партиями) покупатель вправе требовать у поставщика оплаты пени в размере 0,5 % от стоимости несвоевременно поставленного товара (партии товара, если поставка осуществляется партиями по заявкам покупателя) за каждый день просрочки.

Пунктом 6.4 проекта договора Документации установлено, что в случае систематического нарушения поставщиком срока поставки товара (партии товара), указанного в п. 2.2 договора (более 2-х раз в период действия договора) покупатель вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке.

Как следует из п. 6.5 проекта договора Документации, в случае выявления покупателем факта недопоставки товара в партии, согласно товаросопроводительным документам, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 50 000,00 (пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек за каждый факт.

Согласно п. 6.6 проекта договора Документации при выявлении факта поставки некачественного товара, установленного соответствующей экспертизой или исследованием, помимо возмещения затрат на экспертизу и исследование и устранение недостатков силами покупателя, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 50 000,00 (пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек за каждый факт.

На основании п. 7.5 проекта договора Документации покупатель вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего договора с предварительным уведомлением поставщика в следующих случаях:

- нарушение сроков поставки Товара (партии Товара) более 2-х раз;
- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, указанный в Договоре;
- поставки Товара с отклонением от характеристик Товара, заявленным в документации о Закупке;

- проведения ликвидации «Поставщика» или принятия арбитражным судом решения о признании Поставщика банкротом и об открытии конкурсного производства;

- приостановления деятельности «Поставщика» в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

- если в ходе исполнения Договора установлено, что Поставщик не соответствует установленным требованиям или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии при участии в Закупке;

- не предоставления Поставщиком по запросу Покупателя копий учредительных (в том числе копии паспорта руководителя) и отчетных (налоговых и иных) документов с целью проявления должной осмотрительности при выборе контрагентов.

В соответствии с п. 7.6 проекта договора Документации при расторжении договора в одностороннем порядке, связанной с невыполнением или некачественным выполнением поставщиком обязательств по договору – покупатель вправе истребовать неустойку в размере 20% от стоимости (цены) договора.

Заявитель в жалобе указывает на то, что пункты 2.3, 6.3, 6.5, 6.6, 7.6 проекта договора Документации нарушают баланс интересов сторон и ставят их в очевидно неравное положение, что является фактором ограничения конкуренции. Чтобы поставить товар в течение 24 часов, поставщик должен иметь товар на складе, то есть приобрести его заблаговременно, нести расходы на его хранение. При этом с учетом права покупателя на изменение количества товара у поставщика нет никаких гарантий, что покупатель не заявит об изменении своей потребности в товаре и не выберет весь объем. Такие сроки поставки являются чрезмерно короткими и являются фактором, ограничивающим конкуренцию. Добросовестный участник закупки, согласившийся на поставку на таких условиях, возьмет на себя бремя и риски гражданско-правовой ответственности за нарушение указанных сроков поставки. Таким образом, заказчик устанавливает чрезмерно короткие сроки поставки, за нарушение которых предусматривает явно несоразмерные санкции (п.п 6.3, 6.5, 6.6, 7.6 проекта договора Документации), и при этом имеет право на односторонний отказ от договора в случае нарушения сроков поставки более 2-х раз (п. 7.5 проекта договора Документации).

Представители Организатора торгов пояснили, что заявленные сроки поставки объясняются тем, что данный товар необходим АО «Автодор» для выполнения работ по основному виду деятельности уборка и содержание автомобильных дорог специализированной транспортной техникой. Горюче-смазочные материалы приобретаются для обслуживания специализированного транспорта при исполнении заключенных государственных и муниципальных контрактов по мере возникающей потребности для выполнения работ по основному виду деятельности, поэтому заранее спрогнозировать точный период и объем поставки товара не предоставляется возможным в связи с переменной частотой применения техники из-за дорожных и погодных условий. Для того, чтобы деятельность АО «Автодор» могла функционировать в штатном режиме, а также минимизировать нарушение сроков выполнения работ по государственным контрактам, заказчик вынужден устанавливать максимально возможные допустимые сроки поставки, в противном случае общество может понести значительные убытки. Кроме того, несвоевременное исполнение своих обязательств по контрактам и невыход или задержка выезда уборочной техники и техники, предназначенной для ремонта асфальтового покрытия может привести к дорожно-транспортным происшествиям, а также причинению вреда здоровью граждан, поскольку деятельность по уборке и содержанию дорог должна обеспечивать безопасность движения транспортных средств по проезжей части и безопасность передвижения пешеходов по тротуарам.

Представители Организатора торгов отметили, что аргументы ООО «КРАТЕР» по условиям исполнения обязательств по договору не состоятельны, поскольку заказчик устанавливает ответственность за нарушение обязательств, при которой отсутствует нарушение норм

действующего законодательства. В соответствии со статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) при несогласии с условиями договора сторона, получившая оферту, обязана направить другой стороне протокол разногласий. Для установления факта навязывания необходимы дополнительные доказательства (отказ от принятия протокола разногласий и т.д.). Указанная ответственность установлена в связи с многочисленными нарушениями поставщиками своих обязательств по договору, которые ведут к причинению убытков заказчику. Закон 223-ФЗ не содержит норм, исключающих или ограничивающих возможность изменения условий заключаемых в ходе закупки договоров, равно как и расторжения договора и устанавливает, что при осуществлении закупок должны соблюдаться нормы гражданского законодательства. Пункт 1 статьи 450.1 ГК РФ предоставляет возможность указать в договоре условия с правом на односторонний отказ от договора (исполнения договора) путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления. При этом условия одностороннего отказа от исполнения договора поставки установлены в соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 523 ГК РФ.

Представители Организатора торгов также отметили, что любое обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями этого обязательства (ст. 309 ГК РФ). Это относится и к исполнению обязательств, основанных на договорах, заключенных в соответствии с Законом № 223-ФЗ. Поскольку указанный закон не содержит специальных правил о начислении неустойки, в ГК РФ императивные предписания относительно договорных условий о размере штрафов и пеней также отсутствуют, при определении размера неустойки заказчик вправе исходить из закрепленного в гражданском законодательстве принципа свободы договора, позволяющего сторонам любого гражданско-правового договора определить его условия по своему усмотрению.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав положения проекта договора Документации в части установленных условий исполнения обязательств по договору, приходит к выводу о том, что условия, изложенные в п.п. 2.3, 6.3, 6.5, 6.6, 7.6 проекта договора Документации, обусловлены потребностью заказчика, а также не противоречат нормам действующего законодательства.

При этом Комиссией СПб УФАС России учтено, что в соответствии с итоговым протоколом № 2 от 21.09.2021 на участие в процедуре Закупки было подано 2 заявки от участников, которые согласились со всеми условиями Документации, а также были допущены к участию в Закупке. По результатам проведения процедуры Закупки было принято решение заключить договор с участником, предложившим цену договора 15 029 765, 12 рублей. Таким образом, общее снижение цены договора в рамках аукционного торга составило более чем 35% от начальной (максимальной) цены договора.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит второй довод жалобы Заявителя неподтвержденным, вследствие чего по данному доводу жалобы 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:

1) Признать жалобу (вх.№29354-ЭП/21 от 16.09.2021) ООО «КРАТЕР» на действия Организатора торгов АО «Автодор» (ИНН 7820313765, ОГРН 1089847040117) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (извещение №32110624397) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов АО «Автодор» (ИНН 7820313765, ОГРН 1089847040117) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками

которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (извещение №32110624397) нарушение п. 1 ч. 1, п. 3 ч. 6.1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также требований к описанию предмета Закупки в Документации, допущенное путем установления в Техническом задании ненадлежащего описания предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам Закупки предложить к поставке эквивалентный товар.

3) Не выдавать Организатору торгов АО «Автодор» (ИНН 7820313765, ОГРН 1089847040117) обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенных при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (извещение №32110624397), поскольку к участию в процедуре Закупки было допущено 2 заявки участников, при этом общее снижение цены договора в рамках аукционного торга составило более чем 35% от начальной (максимальной) цены договора.

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

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