

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4822/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.03.2022

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей от ООО «Компания Нефтемаркет», ПАО «ОАК»,

рассмотрев жалобу ООО «Компания Нефтемаркет» (далее также - Заявитель) на действия ПАО «ОАК» (далее также — Заказчик) при проведении Аукцион в электронной форме одноэтапный на право заключения договора на поставку автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) (многолотовая закупка, включает 7 лотов) (реестровый № 32211161460, лоты №№ 1, 2, 3, 5, 6, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, 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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

22.02.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на право заключения договора на поставку автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) (многолотовая закупка, включает 7 лотов) (реестровый № 32211161460) (далее – аукциона, процедура).

Лот № 1: 2370-2022-00006. Поставка автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) - Начальная (максимальная) цена договора: 154 611 000,00 Российский рубль.

Лот № 2: 2311-2022-02553 Поставка автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) - Начальная (максимальная) цена договора: 38 150 000,00 Российский рубль.

Лот № 3: 2369-2022-00544 Поставка автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) - Начальная (максимальная) цена договора: 8 851 320,00 Российский рубль.

Лот № 5: 2340-2022-02552. Поставка автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) - Начальная (максимальная) цена договора: 25 087 001,31 Российский рубль.

Лот № 6 2340-2022-02532 Поставка автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) - Начальная (максимальная) цена договора: 26 800 000,00 Российский рубль.

Наименование закупки: Аукцион в электронной форме одноэтапный на право заключения договора на поставку автомобильного топлива (бензин и дизельное топливо) (многолотовая закупка, включает 7 лотов).

21.03.2022 на ЭТП размещён протокол № 32211161460 от 17.03.2022, согласно которому заявки Заявителя отклонены ввиду несоответствия предлагаемой продукции установленным требованиям.

Согласно разделу 9 Документации, Технические требования к продукции (предмету закупки) представлены в виде отдельных файлов в составе Приложения №1 к документации о закупке.

Пунктом 1.1 проекта договора предусмотрено, что Поставщик обязуется поставлять, а Покупатель принимать надлежащим образом поставленный Поставщиком автомобильный бензин марки АИ-92, Дизельное топливо летнее, Дизельное топливо межсезонное и Дизельное топливо зимнее (далее – АвтоГСМ) и оплачивать принятое Покупателем АвтоГСМ в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором.

В пункте 2.1 проекта договора установлено: Авто ГСМ должны соответствовать требованиям Технического регламента Таможенного союза «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту» (ТР ТС 013/2011), ГОСТ 32511-2013 (Топливо дизельное ЕВРО. Технические условия), ГОСТ 32513-2013 (Топлива моторные. Бензин неэтилированный. Технические условия.).

Как разъяснил на заседании Комиссии Организатор, для дизельного топлива, в соответствии с ГОСТ 32511-2013 по физико-химическим свойствам, эксплуатационным характеристикам и условиями применения топлива подразделяют на летнее (Л), межсезонное (Е), зимнее (З).

К летнему топливу относят топлива сортов: А, В, С, D (см. таблицу 1).

К межсезонному топливу относят топлива сортов: Е, F (см. таблицу 1).

К зимнему топливу относят топлива классов: 0, 1, 2, 3 (см. таблицу 2).

Таблица №1 - Требования по ГОСТ 32511-2013 к летнему топливу (сорт А, В, С, D) и межсезонному топливу (сорт Е, F):

| Наименование показателя | Значение показателя для сорта | | | | | |
|--|-------------------------------|---|---------|----------|----------|----------|
| | А | В | С | D | Е | F |
| Предельная температура фильтруемости*, °С, не выше | 5 | 0 | Минус 5 | Минус 10 | Минус 15 | Минус 20 |

Таблица №2 - Требования к зимнему топливу (классы 0, 1, 2, 3):

| Наименование показателя | Значение для класса | | | |
|--|---------------------|----------|----------|----------|
| | 0 | 1 | 2 | 3 |
| Предельная температура фильтруемости*, °С, не выше | Минус 20 | Минус 26 | Минус 32 | Минус 38 |
| Температура помутнения, °С, не выше | Минус 10 | Минус 16 | Минус 22 | Минус 28 |

Вместе с тем, одним из главных требований для дизельного топлива зимнего по ГОСТ 32511-2013, является показатель температуры фильтруемости (выпадение кристаллов парафина) и температура помутнения - это те показатели, при несоблюдении которых отсутствует возможность его перекачки из емкости в емкость.

В соответствии с пунктом 2.1 проекта договора Приложении № 1 документации о закупке предельная температура фильтруемости для дизельного топлива, согласовывается с Покупателем и указываются в Заявке до выполнения поставки. Учитывая, что потребители закупаемого дизельного топлива находятся в климатических поясах, где температура в зимний период может существенно опускаться, для заказчиков важно иметь возможность заявлять к поставке топливо всех сортов и классов, предусмотренных нормативными документами, в том числе ГОСТ 32511-2013. Заказчиками подтверждается потребность в зимнем дизельном топливе, в том числе 1, 2 и 3 классов.

В своем техническом предложении Заявитель указал топливо, соответствующее ГОСТ 32511-2013, но не всех сортов и классов, предусмотренных указанным стандартом. Соответствие топлива по ГОСТ и предложенного заявителем представлено в следующей таблице.

| | |
|--|---|
| Наименование Топлива в соответствии с техническим заданием ДоЗ и ГОСТ 32511-2013 | Техническое предложение заявителя |
| Автомобильный бензин АИ-92 ГОСТ 32513-2013 | Бензин (АИ-92-К5) ГОСТ 32513-2013 |
| Дизельное топливо ЕВРО летнее сорт А ГОСТ 32511-2013 | - |
| Дизельное топливо ЕВРО летнее сорт В ГОСТ 32511-2013 | - |
| Дизельное топливо ЕВРО летнее сорт С ГОСТ 32511-2013 | Дизельное топливо ЕВРО сорт С (ДТ-Л-К5) минус 5 ГОСТ 32511-2013 |
| Дизельное топливо ЕВРО летнее сорт D ГОСТ 32511-2013 | - |
| Дизельное топливо ЕВРО межсезонное сорт Е ГОСТ 32511-2013 | Дизельное топливо ЕВРО сорт Е (ДТ-Е-К5) минус 15 ГОСТ 32511-2013 |
| Дизельное топливо ЕВРО межсезонное сорт F ГОСТ 32511-2013 | Дизельное топливо ЕВРО сорт F (ДТ-Е-К5) минус 20 ГОСТ 32511-2013 |
| Дизельное топливо ЕВРО зимнее класс 0 ГОСТ 32511-2013 | - |
| Дизельное топливо ЕВРО зимнее класс 1 ГОСТ 32511-2013 | Дизельное топливо ЕВРО класс 1 (ДТ-З-К5) минус 26 ГОСТ Р 52368-2005 |
| Дизельное топливо ЕВРО зимнее класс 2 ГОСТ 32511-2013 | ДТ ЕВРО класс 2 (ДТ-З-К5) минус 32 ГОСТ 32511-2013 |
| Дизельное топливо ЕВРО зимнее класс 3 ГОСТ 32511-2013 | - |

Таким образом, проанализировав и исследовав Заявку заявителя, Комиссией установлено, что Заявителем не подтверждается возможность поставки топлива, предусмотренного техническим заданием.

Комиссия, соглашаясь с позицией Заказчика, считает необходимым отметить, что в силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, Заказчик по результатам проведения закупки и заключения договора вправе получить те товары, которые соответствуют его потребности.

В свою очередь, положения Документации не содержат указания на возможность конкретизации (сужения) сортов и марок дизельного топлива.

При этом Заявитель в ходе приема заявок запросов на разъяснения Документации не направлял, в связи с чем презюмируется, что требования были ему ясны и понятны.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу пункта 4.21.6 Документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, формируется заказчиком путем включения в проект договора, включенного в состав извещения, документации о закупке условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в том числе предложений в отношении предмета закупки, подготовленных в соответствии с требованиями к описанию продукции, установленными в извещении, документации о закупке (Техническое предложение (форма 3), к предложению о цене договора, о цене единицы продукции; при этом указание страны происхождения поставляемого товара осуществляется на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

На основании изложенного, заявка Заявителя отклонена на основании п. 4.13.12 документации о закупке, так как предлагаемая продукция не соответствует требованиям, установленным в разделе 9 документации о закупке.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям, установленным Техническим заданием, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия также отмечает, что Заявитель не обращался с запросом разъяснений положений документации.

На участие в процедуре было подано 17 заявок. Ограничение конкуренции в данном случае Заявителем не доказано.

В свою очередь, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Компания Нефтемаркет» (ОГРН: 1146445000316, ИНН: 6445014320) на действия ПАО «ОАК» (ОГРН: 1067759884598, ИНН: 7708619320) при проведении Закупки не обоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.03.2022 № НП/17087/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.