

Резолютивная часть решения оглашена 29.05.2023г.

Решение в полном объеме изготовлено 01.06.2023г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии:

при участии с использованием системы видео-конференц-связи представителя заявителя — ООО «Нефтяная компания «Сибирь» – (доверенность);

при участии представителей заказчика — МУП «Водоканал» г. Иркутска – (доверенность), (доверенность);

рассмотрев жалобу в порядке, установленном ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) обратилось ООО «Нефтяная компания «Сибирь» с жалобой на действия заказчика – МУП «Водоканал» г. Иркутска при организации и проведении запроса ценовых котировок в электронной форме на право заключения договора поставки топочного мазута, извещение № 32312320871.

Заявитель считает, что заявка ООО «НК «Сибирь» отклонена Заказчиком необоснованно, так как по мнению Заявителя заявка подана в полном соответствии с требованиями заказчика и документации.

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе необоснованными, представил письменные возражения по существу жалобы.

В ходе заседания Комиссии Иркутского УФАС России представитель Заявителя поддержал доводы жалобы, представитель Заказчика возражал относительно доводов жалобы, поддержал доводы, изложенные в возражениях на жалобу.

**Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, представленные документы, установила следующее.**

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции 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" (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.

Часть 10 ст. 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.

Согласно ч.13 ст.3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

МУП «Водоканал» г. Иркутска осуществлялась закупка в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным Приказом директора МУП «Водоканал» г. Иркутска от 28.09.2018 г. № П-18-00593. (далее - Положение о закупках).

Заказчиком на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> 24.04.2023г. размещено извещение № 32312320871 о проведении запроса ценовых котировок в электронной форме на право заключения договора поставки топочного мазута (далее – Извещение).

Дата начала срока подачи заявок: 24.04.2023г.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 03.05.2023г. 09:00.

Дата подведения итогов: 04.05.2023г.

Начальная (максимальная) цена договора: 134 000 000 (Сто тридцать четыре миллиона) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20%.

Согласно ч.20 ст.3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Ознакомившись с информацией, содержащейся в Извещении, ООО «НК «Сибирь» была подана заявка на участие.

Согласно Протоколу по итогам запроса котировок в электронной форме

№ 32312320871-1 от 04.05.2023г. заявка ООО «НК «Сибирь» (номер заявки 1683325) «не соответствует требованиям действующего законодательства (п.10 ст.3.2 Федерального закона № 223-ФЗ) и требованиям извещения о запросе котировок в электронной форме, а именно:

1. Отсутствует обеспечение заявки. Участником закупки представлена независимая гарантия, что не соответствует требованиям п.18 извещения запроса котировок в электронной форме, которым установлено, что обеспечение заявки на участие в запросе котировок в электронной форме может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии.
2. Предложение участника не соответствует Приложению №1 к извещению о запросе котировок в электронной форме «техническое задание» в части требованиях к техническим характеристикам товара, а именно:

Показатель (характеристика) товара	Требования Заказчика	Предложение Участника	Ошибка
вязкость условная при 100°С, градусы ВУ	не более 6,8	6,8	
зольность, %, для мазута	не более 0,14	0,035	В случае если в описании характеристик товара присутствует ссылка на ГОСТ, участнику закупки необходимо указать характеристики товара в соответствии с требованиями такого ГОСТа и установленному к данному товару требованиям (в том числе сопровождаемые терминами, указывающими на минимальные и максимальные значения, знаком «-», но без слов «эквивалент», «аналог», «типа», «должно», «не должно», «должны», «не должны», «должен», «не должен», «должна», «не должна», «быть» «допускается», «возможно», «возможность», «или», «и (или)» (в любых словосочетаниях, родах, падежах, в других грамматических,
массовая доля механических примесей, %	не более 1,0	0,022	
массовая доля воды, %	не более 1,0	Отсутствие	
массовая доля серы, %	не более 3,5	1,37	
температура вспышки в открытом тигле, °С	не ниже 110	162	
температура застывания, °С	не выше 25	25	
температура самовоспламенения, °С	не ниже 350	350	
температурные пределы распространения пламени, °С	выше 90	90	
теплота сгорания			

.....  
(низшая) в пересчете на сухое топливо (небраковочная), кДж/кг не менее 39900 41210 морфологических формах)).

На основании п.16 извещения запроса котировок электронной форме отказать участнику номер заявки 1683325 в допуске к участию в запросе котировок в электронной форме»

Комиссия Иркутского УФАС России проанализировав доводы Заявителя и Заказчика, представленные доказательства, приходит к следующим выводам.

Согласно ч.25 ст.3.2 Закона о закупках Заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением случая проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии с частью 12 статьи 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Пунктом 18 Извещения установлены требования об обеспечении заявки, в частности, обеспечение заявки на участие в запросе котировок в электронной форме может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки осуществляется участником закупки.

В составе заявки ООО «НК «Сибирь» находится независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки, выданная 28 апреля 2023 года организацией Банк Союз (акционерное общество).

Согласно п.1 ст.368 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения

обязательства гарантом.

В соответствии с п.3 ст.368 ГК РФ независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями.

В силу положений статьи 1 Федерального закона от 02.12.1990г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Согласно информации, размещенной на официальном Интернет сайте Банка России (<https://www.cbr.ru>) Банк Союз (акционерное общество) имеет генеральную лицензию Банка России № 2307 от 10.04.2015г. на осуществление банковских операций.

Таким образом, независимая гарантия в составе заявки ООО «НК «Сибирь» по своей правовой природе является банковской независимо от названия, что соответствует одному из предложенных Заказчиком способу обеспечения заявки.

Вместе с тем, пунктом 18 Извещения установлено, что банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в закупке, должна соответствовать требованиям раздела 10 Положения «О закупках товаров, работ услуг». Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.

В соответствии с подпунктом 11 пункта 10.7 Положения о закупках банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки и/или исполнения договора должна быть безотзывной и должна содержать перечень документов, которые Заказчик должен предоставить банку вместе с требованием уплатить денежные средства по банковской гарантии:

а) расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;

б) платежное поручение, подтверждающее перечисление Заказчиком аванса принципалу, с отметкой банка Заказчика или федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации (если выплата аванса предусмотрена договором, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);

в) документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность) (в случае, если требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени Заказчика).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 7 независимой гарантии, представленной

Заявителем, в случае направления требования бенефициар обязан одновременно с таким требованием направить гаранту: документ, содержащий информацию о наступлении хотя бы одного из случаев, предусмотренных пунктом 3 настоящей независимой гарантии (протокол, составленный в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), или протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, или иной предусмотренный о закупке бенефициара документ).

Таким образом, условия предоставленной Заявителем банковской гарантии не соответствуют требованиям, установленным Заказчиком в Извещении и Положении о закупках.

Следовательно, довод заявителя относительно соответствия независимой гарантии, выданной организацией Банк Союз (акционерное общество) 28.04.2023г., всем требованиям Заказчика не нашел своего подтверждения.

Пунктом 1 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках установлено, что в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

При этом в силу п.2 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описание предмета закупки не должны включаться 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.

В соответствии с п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Приложение № 1 к Извещению содержит техническое задание на поставку топочного мазута.

Пунктом 5 Приложения № 1 установлены технические характеристики товара с указанием показателя (характеристики) товара и требования к значениям указанных показателей.

Приложение № 1 к Извещению также содержит инструкцию по заполнению (для участников). Согласно пункту 3 указанной инструкции: «в случае если в описании характеристик товара присутствует ссылка на ГОСТ, участнику закупки

необходимо указать характеристики товара в соответствии с требованиями такого ГОСТа и установленному к данному товару требованиям (в том числе сопровождаемые терминами, указывающими на минимальные и максимальные значения, знаком «-», но без слов «эквивалент», «аналог», «типа», «должно», «не должно», «должны», «не должны», «должен», «не должен», «должна», «не должна», «быть», «допускается», «возможно», «возможность», «или», «и (или)» (в любых словосочетаниях, родах, падежах, в других грамматических, морфологических формах))».

Исходя из буквального толкования норм Закона о закупках, Извещения, а также Положения о закупках, Заказчик правомерно отклонил заявку ООО «НК «Сибирь» по основанию несоответствия значений показателей (характеристик) товара, предложенных участником, показателям (характеристикам) товара, требования к которым Заказчик указал в Приложении № 1 к Извещению.

По результатам рассмотрения жалобы Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы ООО «НК «Сибирь» необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Нефтяная компания «Сибирь» на действия заказчика – МУП «Водоканал» г. Иркутска при организации и проведении запроса ценовых котировок в электронной форме на право заключения договора поставки топочного мазута, извещение № 32312320871, необоснованной;

4. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.