

Заявитель

Ответчик

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

места нахождения: г.Оренбург, ул. Краснознаменная,
22

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____

Рассмотрение жалобы состоялось 16 февраля 2022 г.

полном объеме решение изготовлено 21 февраля 2022 г.
Оренбург

В
г.

Решение по делу № 056/07/3-97/2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб,

предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей Оренбургского УФАС России П., членов Комиссии:

Б. - специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

З. - специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в присутствии представителей Ответчика (на основании доверенности), дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

в присутствии представителя Заявителя (на основании доверенности), дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

рассмотрев жалобу Заявителя (вх. № 1220 от 08.02.2022) на действия заказчика при проведении конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке на право заключения договора на поставку химреагента (сульфата алюминия), проводимого консолидировано Внешним организатором закупок (Извещение: №),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 1220 от 08.02.2022) на действия заказчика, при проведении конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке на право заключения договора на поставку химреагента (сульфата алюминия), проводимого консолидировано Внешним организатором закупок (Извещение: №).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закон о

защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 11.02.2022 исх. № 1066, заказчику от 11.02.2022 исх. № 1065.

Рассмотрение жалобы было назначено на 16.02.2022 в 12 ч. 00 мин.

В своей жалобе заявитель оспаривает установление Заказчиком дополнительного требования, которое, по его мнению, приводит к необоснованному ограничению конкуренции. Так, Заказчиком в опросном листе (Приложение 1.2) к документации на закупку в пп. 5.3. п. 5 установлено дополнительное требование, о том, что Продукция должна иметь положительные заключения по результатам лабораторных и/или опытно-промышленных испытаний в. В случае если испытания предлагаемой продукции на объектах ранее не производились, Поставщик обязуется провести лабораторные и/или опытно-промышленные испытания реагента за собственный счет в период наихудшего качества обрабатываемой воды- март-апрель.

По мнению Заявителя, наличие такого требования документации приводит к тому, что поставщики продукции, которые ранее осуществляли поставку в адрес Заказчика получают преимущество по отношению к тем, кто ранее свою продукцию не поставлял, но также изготавливает ее по ГОСТ 12966-85.

На основании изложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной.

В Комиссию от Заказчика поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых они не согласились с доводами жалобы, указав следующее.

Основным видом деятельности Общества является предоставление услуг по водоснабжению и водоотведению на территории города Оренбурга. Заказчик приобретает продукт (реагент) не для констатации его технических характеристик, а для выполнения одной из основных функций обеспечение населения питьевой водой, отвечающей требованиям гигиенических нормативов, в том числе посредством её реагентной обработки.

Коагуляция природных вод - многостадийный физико-химический процесс, эффективность которого зависит от характеристик обрабатываемой воды и качества коагулянта. Состав и физические свойства воды в различных водоисточниках могут в значительной степени отличаться. На практике установлено, что сульфат алюминия

некоторых производителей обеспечивает приемлемую эффективность в широком диапазоне температур исходной воды, а при использовании коагулянтов других заводов в холодной воде процесс практически не идет. Имеются прецеденты, когда сульфат алюминия одного из производителей (разных партий и годов производства), отвечающий требованиям, указанным в ГОСТ, не только не обеспечивал нормативное качество очистки воды р. Урал, но и ухудшал некоторые параметры.

Также не представляется возможным включить в техническое задание какой-либо дополнительный параметр, характеризующий товарный сульфат алюминия и являющийся определяющим эффективностью взаимодействия с водой р. Урал.

Кроме того, для проведения лабораторных испытаний требуются образцы реагента массой всего лишь около 1 кг. Испытания всегда проводятся на объекте и силами персонала Заказчика. Присутствие потенциального поставщика при проведении испытаний не запрещается.

Необходимо учитывать, что Заявитель в данной закупке участвует с предложением о поставке сульфата алюминия, по которому имеется положительный опыт применения в предыдущие периоды и соответственно качество реагента обеспечивает достижения необходимой степени очистки воды.

Таким образом, требование о проведении предварительных испытаний реагентов направлено не на ограничение конкуренции, а на обеспечение возможности поставки химреагента, позволяющего осуществлять населению поставку качественной питьевой воды.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

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 2011г. № 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.

28.01.2022 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке на право заключения договора на поставку химреагента (сульфата алюминия), проводимого консолидировано Внешним организатором закупок (Извещение: №).

Дата начала срока подачи заявок 28.01.2022

Дата окончания срока подачи заявок 10.02.2022 в 13:00 (МСК+2)

Дата подведения итогов 25.03.2022 (МСК+2)

Заявитель являлось участником данных торгов, жалоба подана до окончания срока подачи заявок (08.02.2022).

Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение), утверждено 04.08.2021 г. и 05.08.2021 г. размещено в ЕИС.

Документация о закупке по проведению конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке на право заключения договора на поставку химреагента (сульфата алюминия), проводимого консолидировано Внешним организатором закупок (далее – Документация) размещена в ЕИС в действующей редакции 28.01.2022 г.

В соответствии с п. 15 Документации «Требования к закупаемым товарам, работам услугам», установлено, что требования к закупаемым товарам, работам услугам изложены в Приложениях № 1, 1.1-1.2 Документации.

Приложение № 1.2 Документации представляет собой Опросный лист на реагент сульфат алюминия технический, в котором

предусмотрены технические характеристики и дополнительные требования к продукции и качеству товара.

Подпунктом 5.3. п. 5 Приложения № 1.2 к Документации (Опросный лист), в качестве дополнительного требования содержится в том числе: «Продукция должна иметь положительные заключения по результатам лабораторных и/или опытно-промышленных испытаний в. В случае если испытания предлагаемой продукции на объектах Заказчика ранее не производились, Поставщик обязуется провести лабораторные и/или опытно-промышленные испытания реагента за собственный счет в период наихудшего качества обрабатываемой воды – март-апрель».

Комиссией установлено, что период поставки товара установлен в Приложении № 1 к Документации, согласно которому периоды, в которые будет производиться поставка сульфата алюминия: апрель 2022 г., июль 2022 г., октябрь 2022 г., январь 2023 г., март 2023 г.

В дополнительном требовании, установленном в пп. 5.3. п. 5 Приложения № 1.2 к Документации предусмотрена возможность для участников, у которых отсутствует положительное заключение в провести испытания реагента в период март-апрель 2022 года, а, следовательно участникам предоставляется возможность провести испытания реагента в срок, предшествующий дате начала поставки товара.

Материалами дела подтверждается обоснованность включения данного требования в Документацию.

В рамках указанной закупки (Извещение: №) со стороны Заявителя в адрес Заказчика направлялись запросы о даче разъяснений положений документации.

Заказчик по указанным запросам даны разъяснения, которые размещены на сайте ЕИС (31.02.2022 г., 03.02.2022 г.). Согласно разъяснениям Заказчика, в случае отсутствия у участника закупки положительного заключения по результатам исследований, участник допускается до участия в конкурентном отборе и может быть признан победителем. В данном случае договор заключается с отлагательными условиями.

В случае неудовлетворительного результата испытаний какие – либо последствия отсутствуют, поставка товара не производится, договор расторгается.

В разъяснениях заказчика сообщается, что поставщик на безвозмездной основе предоставляет образцы продукции для проведения лабораторных испытаний Заказчику. Испытания проводятся на объекте и силами персонала Заказчика, присутствие представителя поставщика при проведении испытаний оговаривается заранее.

Кроме того, в указанных разъяснениях Заказчиком указан порядок проведения испытаний для поставщика.

Комиссией установлено, что дополнительных затрат для поставщиков, при проведении испытаний реагента, кроме предоставления образцов товара для исследования, Заказчиком не определено.

Данные разъяснения положений документации являются доступными для всех участников закупки с момента размещения на сайте ЕИС.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В контексте данной нормы Закона о закупках принцип равноправия означает, что настоящим Федеральным законом и другими законодательными актами всем участникам закупки обеспечиваются равные, одинаковые права и юридические возможности на всех стадиях данного процесса. Предпочтительный подход к тем или иным участникам закупки недопустим.

Заказчик самостоятельно определяет необходимость приобретения конкретного товара, а также качественные характеристики такого

товара, позволяющие максимально удовлетворить имеющиеся у него потребности и достигнуть стоящие перед ним задачи.

Таким образом, поскольку требования, установленные заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Закона о закупках отсутствуют.

Комиссией установлено, что характеристики сульфата алюминия, указанные в ГОСТ 12966-85 - общие и не могут охарактеризовать нюансы взаимодействия конкретного сульфата алюминия с конкретной природной водой. Ввиду чего, указанное в Опросном листе дополнительное требование является принципиальным для заказчика, так как позволяет обеспечить население питьевой водой надлежащего качества с учетом потребности, сформированной Заказчиком в результате специфики назначения и способа применения сульфата алюминия.

Таким образом, требование к поставляемому товару установлено заказчиком в целях своевременного удовлетворения его нужд с учетом эффективности использования денежных средств и не противоречит действующему законодательству.

Доводов и доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в Документации требования являются непреодолимыми для заявителя в части формирования предложения, представлено не было. При этом предпринимательская деятельность определена в ст. 2 ГК РФ как самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, следовательно любой участник принимая решение участвовать в закупке самостоятельно формирует предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей и рисков, с учетом интереса одержать победу в закупке.

Учитывая факт подачи заявки Заявителя на участие в конкурентном отборе с указанием в п. 5.3 «Опросного листа» на наличие у Общества положительного заключения по результатам исследований в ООО «Оренбург Водоканал», Комиссия делает вывод о готовности Заявителя поставить товар, соответствующий требованиям Заказчика.

На основании вышеизложенного, Комиссия Оренбургского УФАС

России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

Учитывая изложенное, соблюдая баланс интересов сторон, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. № 1220 от 08.02.2022) Заявителя на действия заказчика Заказчика при проведении конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке на право заключения договора на поставку химреагента (сульфата алюминия), проводимого консолидировано Внешним организатором закупок (Извещение: № 32211077882), необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение: №) уведомлением Оренбургского УФАС России от 11.02.2022 исх. № 1065.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии

Л.Ю. П

Члены Комиссии

Р.Р. З

И.В. Б