

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №7-11/167

(027/10/18.1-1678/2022)

14 декабря 2022 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего Л.А. Ильченко – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: В.И. Новоселов – начальник отдела контроля закупок; А.А. Михайлова – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

от АО «ДГК» - Быстрова А.Н. (по доверенности от 30.01.2018 №51/45),
Клышко Р.А. (по доверенности от 21.01.2022 №51/26),

от ООО «МАК-Технолоджис» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, подключение к видеоконференцсвязи не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «МАК-Технолоджис» на действия АО «ДГК» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку гидразин-гидрата (извещение №32211817447), материалы дела №7-11/167 (027/10/18.1-1678/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «МАК-Технолоджис» на действия АО «ДГК» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку гидразин-гидрата (извещение №32211817447).

Из жалобы следует, что закупочной комиссией при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства необоснованно принято решение о несоответствии заявки ООО «Мак-Технолоджис» условиям документации о закупке, что

противоречит Федеральному закону «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

АО «ДГК» представлен отзыв от 12.12.2022 №82.1-22187, в соответствии с которым считает жалобу необоснованной в полном объеме.

Принятие решения по жалобе ООО «Мак-Технолоджис» в порядке ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 17:00 14.12.2022.

Заслушав представителей общества, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частями 1,2 статьи 2 Закона 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.

В соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного 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.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

При этом 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.

Пунктом 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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 описании 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.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: 1) 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; 3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик; 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора; 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги; 7) обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей; 8) порядок, дата начала, дата и

время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки); 9) требования к участникам такой закупки; 10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии; 11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке; 12) дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки; 13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; 14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; 15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона; 16) иные сведения, определенные положением о закупке.

Исходя из требований пп. 1 п. 10 ст. 4 Закона о закупках, обязанность описания технических и функциональных характеристик, требований к упаковке закупаемой продукции, сохраняется за заказчиком в любом случае, даже когда эквиваленты по закупке не допускаются.

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор закупки) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющейся у заказчика потребности. Иные лица подобным правом не обладают.

13.12.2022 АО «ДГК» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке №32211817447 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку гидразин-гидрата. Дата начала срока подачи заявок – 03.11.2022. Дата окончания срока подачи заявок – 18.11.2022. Дата подведения итогов – 15.12.2022. Начальная (максимальная) цена договора – 16 364 166,00 рублей.

Согласно п. 1.2.15 информационной карты установлены требования к описанию продукции: подробное предложение Участника в

отношении поставляемой продукции, включая функциональные характеристики (потребительские свойства), количественные и качественные характеристики продукции по параметрам эквивалентности, указанным в Технических требованиях Заказчика – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.4 Документации о закупке.

В соответствии с п. 4.5.1.1 документации участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (Приложение №4 – состав заявки) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7. При этом ценовое предложение вместе с заявкой не подается, а предоставляется Участниками в установленном порядке после завершения процедуры аукциона (пункт 4.10.10).

Описание продукции должно быть подготовлено Участником в соответствии с требованиями пункта 1.2.15 (п. 4.5.5 документации).

По результатам рассмотрения первых частей заявок Закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям:

- несоответствие первой части заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов, а также внутренних противоречий между различными частями и/или документами заявки;
- несоответствие предлагаемой продукции требованиям Документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции;
- несоответствие предлагаемых договорных условий требованиям Документации о закупке;
- наличие в документах первой части заявки сведений об Участнике и/или о его ценовом предложении (п. 4.9.5 документации).

В соответствии с протоколом от 28.11.2022 на участие в данном электронном аукционе поданы следующие заявки: 1) заявка №950182; 2) заявка №952338; 3) заявка №952636; 4) заявка №952737. Аукционная комиссия приняла решение об отклонении заявки Участника №952338 от дальнейшего рассмотрения на основании п. 4.9.5(б) Документации о закупке, как несоответствующую следующим требованиям: в заявке Участника представлено Техническое предложение (Приложение 2 к

письму о подаче оферты от «17» ноября 2022г. №1556), оформленное не в соответствии с требованиями Документации о закупке, а именно: в столбце «Наименование продукции, предлагаемой участником» предложен к поставке «Реагент АВАКС-700-2 (гидразин-гидрат)» как эквивалент закупаемой продукции, в графе «Ссылки на техническую документацию предлагаемой участником продукции (ГОСТ, ТУ, чертеж и т. д.)» указано: «ТУ 20.59.59-060.24210860-2021, ГОСТ 19503-88), что не соответствует условиям Технических требований (Приложение №1 к Документации о закупке), где требуется к поставке «Гидразин-гидрат 100%» (без указания эквивалента) в соответствии с ГОСТом 19503-88.

Из заявки ООО «Мак-Технолоджис», поданной на участие в данном электронном аукционе, следует, что общество предложило к поставке следующий товар: реагент АВАКС-700-2 (гидразин-гидрат) со ссылкой на техническую документацию предлагаемой участником закупки: ТУ 20.59.59060-24210860-2021, ГОСТ 19503-88.

В ГОСТе 19503-88 указано название реагента - гидразин-гидрат (без товарного знака), других названий закупаемая продукция не имеет. Участник №952338 предлагает реагент АВАКС-700-2 (реагент на основе карбогидразида), соответствующий ТУ 20.59.59-060.24210860-2021. Данный реагент не может являться гидразин-гидратом и соответствовать ГОСТу 19503-88, так как в указанном ГОСТе отсутствует какое-либо иное наименование гидразин-гидрата. Из вышесказанного следует, что реагент АВАКС-700-2 является эквивалентом гидразин-гидрата.

Также Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что в соответствии с ГОСТом 19503-88 установлены условия транспортирования и хранения, где продукт, упакованный в бочки, транспортируют в крытых транспортных средствах; по железной дороге транспортирование осуществляется повагонными отправками.

Вместе с тем, согласно паспорту качества №405 «Реагент АВАКС-700-2 (гидразин-гидрат)» транспортирование продукта производят железнодорожным, автомобильным транспортом в крытых транспортных средствах в соответствии с правилами перевозок грузов, действующими на данном виде транспорта, что не соответствует Гост 19503-88.

В представленных документах (Паспорт качества, Сертификат соответствия) не указан класс опасности. В соответствии с ГОСТ

19503-88 класс опасности гидразин-гидрат 1 (первый). В соответствии с ГОСТ 12.1.005-88 (на данный ГОСТ ссылается ГОСТ 19503-88) гидразин и его производные относятся к 1 классу опасности.

В соответствии с пунктом № 2 Паспорта температура окружающей среды при транспортировке должна быть не ниже минус 30 оС и не выше плюс 30 оС. В связи с тем, что транспортировка реагента будет производиться (первая поставка в феврале) на Дальний Восток и в районы, приравненные к Крайнему Северу, данные температурные характеристики не будут выдержаны (в зимний период температура ниже минус 30 оС). При этом ГОСТ 19503-88 не содержит температурные ограничения окружающей среды при транспортировке гидразин-гидрата. Согласно пункта № 4.2 ГОСТа: технический гидразин-гидрат хранят в специальных открытых или неотапливаемых закрытых складских помещениях, в транспортной таре или в специальных емкостях из стали X18H9T или X18H10T по ГОСТ 5632—72.

Согласно ГОСТа 19503-88 не допускается хранение технического гидразин - гидрата вместе с окислителями и концентрированными минеральными кислотами. Данные условия хранения не прописаны в Паспорте на реагент.

Таким образом, поскольку предложенный к поставке ООО «Мак-Технолоджи» товар - реагент АВАКС-700-2 (гидразин-гидрат) не соответствует требованиям ГОСТ 19503-88, аукционной комиссией правомерно отклонена данная заявка, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает

решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «МАК-Технолоджис» на действия АО «ДГК» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку гидразин-гидрата (извещение №32211817447) необоснованной.

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