

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России <...>, начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью научно-производственной организации «ЮгАгроХим» (далее – ООО НПО «ЮгАгроХим», Заявитель) на действия общества с ограниченной ответственностью «Опытно-производственное сельскохозяйственное предприятие «Покровское» (далее – ООО «ОП СХП «Покровское», Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право поставки пестицидов и агрохимикатов для нужд ООО «ОП СХП «Покровское» (извещение № 32110207161, <http://zakupki.gov.ru>; процедура № 32110207161, <https://www.roseltorg.ru>) (далее – Аукцион),

в присутствии: представителей от ООО НПО «ЮгАгроХим» – <...> (Доверенность), <...> (паспорт); представителей от ООО «ОП СХП «Покровское» – <...> (Доверенность), <...> (паспорт),

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

УСТАНОВИЛА:

30.04.2021г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО НПО «ЮгАгроХим» на действия ООО «ОП СХП «Покровское» при проведении Аукциона.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, аукционная документация в нарушение правил описания объекта закупки, установленных законодательством о закупках, содержит требования, необоснованно ограничивающие количество потенциальных участников закупки.

ООО «ОП СХП «Покровское» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Аукциона. Представило документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 06.05.2021г. № 4501/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 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.

Самарским УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке Заказчика размещена в ЕИС: 20.03.2020г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

19.04.2021г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении Аукциона. Указанное извещение также размещено Заказчиком на сайте электронной торговой площадки АО «Единая электронная торговая площадка» (АО «ЕЭТП» или «Росэлторг»). Актуальная на момент подачи жалобы документация по Аукциону (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 19.04.2021г.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (заказчики), 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, реализация права Заказчика на самостоятельное установление требований к товарам и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения соответствия товара установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов.

Из указанного следует, что Закон о закупках, не ограничивая заказчиков в их правах по выявлению поставщиков товаров, работ, услуг, отвечающих требованиям заказчиков путем проведения закупки избранным способом, предусматривает в качестве одного из принципов, которым заказчик обязан руководствоваться, отсутствие ограничения конкуренции при проведении закупки.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках гласит, что 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 соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке, 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.

Требования к содержанию извещения и документации о конкурентной закупке определены частями 9, 10 статьи 4 Закона о закупках.

Правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки установлены частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках заказчик должен руководствоваться в том числе следующим правилом: в описание предмета закупки не должны включаться требования к товарам 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.

Из буквального толкования вышеуказанной нормы следует, что заказчики, осуществляющие закупки по правилам Закона о закупках, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Из Документации о закупке следует, что предметом договора является поставка пестицидов и агрохимикатов для нужд ООО «ОП СХП «Покровское» в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Документации о закупке) (далее – ТЗ) и проектом договора (Приложение № 3 к Документации о закупке).

Требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика определены в ТЗ.

В соответствии с пунктами 5-9 ТЗ к поставке в том числе требуются:

№ п/п	Наименование, технические характеристики Товара	Единица измерения	Объем поставки
5	<p>Протравитель. Иншур Перформ, КС или «эквивалент».</p> <p>Действующее вещество: тритиконазол не менее 80г/л + пираклостробин не менее 40 г/л.</p> <p>Препаративная форма: суспензии концентрат.</p> <p>Химический класс: триазолы + стробилурины.</p> <p>Механизм действия: контактный, системный.</p> <p>Класс опасности: 2 класс опасности (опасное соединение).</p>	л	150
4	<p>Силиконовый адъювант для использования совместно с гербицидами, фунгицидами и инсектицидами. Биотон, ВК или «эквивалент».</p> <p>Действующие вещество: полиэфиртрисилоксан не менее 200 г/л</p> <p>Препаративная форма: водный концентрат.</p>	л	20

0	<p>Химический класс: трисилоксаны.</p> <p>Механизм действия: значительно улучшает смачивающую способность рабочего раствора, помогает попасть в растение через дыхальца, кутикулярный воск и опушение, что значительно повышает эффективность действия препаратов.</p> <p>Класс опасности: 3 класс опасности (умеренно опасное соединение).</p>	л	20
7	<p>Регулятор роста растений. Цитодеф-100, ВРП или «эквивалент».</p> <p>Действующие вещества: N-(1,2,4-триазол-4-ил)-N -фенилмочевины не менее 100 г/кг.</p> <p>Препаративная форма: водорастворимый порошок.</p> <p>Характер действия: Контактный, усилитель роста.</p> <p>Химический класс: дефолиант.</p> <p>Класс опасности: 3 класс опасности (умеренно опасное соединение).</p>	кг	9
8	<p>Микроудобрение, комплексное для обработки семян при протравливании. Полидон Амино Старт или «эквивалент».</p> <p>Действующие вещества: макроэлементы, микроэлементы в хелатной форме</p> <p>Состав:</p> <p>L-аминокислоты* и олигопептиды** не менее 200 г/л</p> <p>Азот (N общий) не менее 130 г/л</p> <p>Фосфор (P2O5) не менее 75 г/л</p> <p>Калии (K2O) не менее 25 г/л</p> <p>Магний (MgO) не менее 15 г/л</p> <p>Железо (Fe) не менее 6 г/л</p> <p>Марганец (Mn) не менее 3 г/л</p> <p>Цинк (Zn) не менее 3 г/л</p> <p>Медь (Cu) не менее 3 г/л</p> <p>Бор (B) не менее 3 г/л</p> <p>Молибден не менее (Mo) 1 г/л</p> <p>Кобальт (Co) не менее 0.05 г/л</p> <p>Препаративная форма: водный раствор.</p>	л	250
	<p>Микроудобрение, комплексное для обработки озимой пшеницы по вегетации. Полидон НРК (18 18 9+0,25%МЕ) или «эквивалент».</p> <p>Действующие вещества: макроэлементы, микроэлементы в хелатной форме</p>		

9	Состав:		
	различные микроэлементы, в т.ч. в хелатной форме*		
	Азот (N общии) не менее 180 г/л		
	Фосфор (P2O5) не менее 180 г/л		
	Калии (K2O) не менее 90 г/л		
	Сера (SO3) не менее 0.9 г/л	л	950
	Железо (Fe) не менее 0.75 г/л		
	Марганец (Mn) не менее 0.375 г/л		
	Медь (Cu) не менее 0.15 г/л		
	Цинк (Zn) не менее 0.15 г/л		
	Магнии (MgO) не менее 0.15 г/л		
	Бор (B) не менее 0.09 г/л		
	Молибден (Mo) не менее 0.03 г/л		
	Кобальт (Co) не менее 0.015 г/л		

Препаративная форма: водный раствор.

Согласно заявленным Заявителем доводам, установленные Заказчиком вышеуказанные характеристики агрохимикатов ограничивают круг участников закупки, поскольку указанная продукция не имеет эквивалентов. При данных обстоятельствах, по мнению Заявителя, предполагается возможность участия только одного поставщика для исполнения условий договора.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вышеуказанные подобранные Заказчиком требования к товарам не являются индивидуальным и не привязаны к какому-либо поставщику химикатов. Они направлены на определение потребностей Заказчика и выявление поставщика, который в наилучшей степени поставит товар, отвечающий требованиям и потребностям ООО «ОП СХП «Покровское», что Законом о закупках не запрещено.

Выбор победителя Аукциона, заявка которого по результатам сопоставления заявок на основании требований, указанных в Документации о закупке, содержит лучшие условия исполнения договора, не является нарушением законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, если указанные требования предоставляют Заказчику дополнительные гарантии качества предлагаемой к поставке продукции и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам, либо на необоснованное ограничение конкуренции.

При указанных обстоятельствах, установление и применение Заказчиком обжалуемых требований, отраженных в Документации о закупке, не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Закон о закупках не обязывает Заказчика допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в Документации о закупке способствующих тому требований к предлагаемому ими объекту поставки.

При этом, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к объекту закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки, а также условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать Документацию о закупке в зависимости от особенности конкретных потребностей, установив при этом требования к необходимым к поставке товарам. Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Действия Заказчика по включению в Документацию о закупке требований ккупаемым пестицидам и агрохимикатам – могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если потенциальный участник докажет, что рассматриваемое требование включено в Документацию о закупке специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному

хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует цели и потребности проводимой Заказчиком процедуры.

Представителями Заказчика в ходе рассмотрения жалобы представлено Комиссии Самарского УФАС России обоснование необходимости использования обжалуемых объектов закупки с установленными к ним требованиями. Заказчиком также указана необходимость использования закупаемых товаров с установленными в ТЗ характеристиками в связи с действующими технологиями на предприятии.

Доказательств, опровергающих необходимость использования Заказчиком товаров с характеристиками, указанными в пунктах 5-9 ТЗ, обжалуемыми Заявителем, в материалы жалобы не представлено.

Комиссия Самарского УФАС России также отмечает, что положениями Документации о закупке по всем пунктам ТЗ предусмотрена возможность поставки эквивалентной продукции.

При рассмотрении жалобы Заявителем не доказаны заявленные доводы, согласно которым обжалуемые пункты 5-9 ТЗ ограничивают круг участников закупки, поскольку указанная продукция не имеет эквивалентов, что при указанных обстоятельствах, по мнению Заявителя, предполагает возможность участия только одного поставщика для исполнения условий договора.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

Обязательным условием для признания в действиях (бездействии) Заказчика нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции является наличие последствий в результате действий (бездействии) в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

При данных конкретных обстоятельствах в рассматриваемых действиях Заказчика отсутствует необходимая и достаточная совокупность данных, указывающих на наличие признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Возможность осуществления поставки предмета закупки предусмотрена для неограниченного числа поставщиков. Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар с указанными Заказчиком в ТЗ характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц.

Таким образом, ООО «ОП СХП «Покровское» не нарушен порядок действующего законодательства при организации и проведении аукциона в электронной форме на право поставки пестицидов и агрохимикатов для нужд ООО «ОП СХП «Покровское» (извещение № 32110207161, <http://zakupki.gov.ru>; процедура № 32110207161, <https://www.roseltorg.ru>).

Доводы, указанные в жалобе ООО НПО «ЮгАгроХим», признаются Комиссией Самарского УФАС России необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО НПО «ЮгАгроХим» необоснованной.