

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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 <.....>,

членов Комиссии:

<.....>. - ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

<.....>ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

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

в присутствии:

представителя заявителя ООО «Криотэк» - <.....> (доверенность б/н от 23.01.2019 г.);

представителей заказчика ООО «Сервиснефтегаз» - <.....> (доверенность № 52/19 от 18.11.2019 г.), <.....> (доверенность № 04/18 от 07.02.2018 г.);

рассмотрев жалобу ООО «Криотэк» (вх. № 10128 (10.00) от 13.11.2019 г.) на действия заказчика – ООО «Сервиснефтегаз» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на поставку смеси пропана и бутана технических ГОСТ 20448-90 (20 кг в баллоне 50 л) (извещение № 31908479938),

УСТАНОВИЛА:

13.11.2019 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступила жалоба ООО «Криотэк» (далее – Заявитель) (вх. № 10128 (10.00) от 13.11.2019 г.) на действия заказчика – ООО «Сервиснефтегаз» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на поставку смеси пропана и бутана технических ГОСТ 20448-90 (20 кг в баллоне 50 л) (извещение № 31908479938)

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), заявителю направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх. № 11356 от 14.11.2019 г.); Заказчику выставлено требование о приостановлении проведения закупки до рассмотрения указанной жалобы по существу (исх. № 11355 от 14.11.2019 г.).

Рассмотрение жалобы назначено на 19.11.2019 г. в 10 часов 00 минут.

Из содержания жалобы заявителя следует, что согласно документации о

конкурентном отборе (Приложение № 2 «Техническая часть») Заказчиком предъявлены требования к производителю закупаемой продукции, а именно, указан непосредственно производитель ООО «Фирма «Техносоюз», основным видом деятельности которого согласно Выписки из ЕГРЮЛ является торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения. Кроме этого, в п. 4.4. Документации заказчиком дано прямое указание на то, что поставка аналогов (эквивалента) товара – предмета закупки не допустима. Тем самым, заказчиком созданы препятствия для участия ООО «Криотэк», поскольку заявитель является производителем пропана – бутана, имел намерение принять участие в данной закупке.

На основании изложенного, заявитель просит осуществить проверку действий Заказчика в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции на соответствие требованиям Закона о закупках при проведении данной закупки, выдать организатору торгов предписание.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, пояснил следующее.

Учитывая, что заявитель не являлся участником данной закупки, не направлял запрос о даче разъяснений положений документации, ООО «Криотэк» не имеет право обжаловать действия заказчика.

Заказчик пояснил, что производитель товара – ООО «Фирма «Техносоюз», поименованный в Приложении № 2 к документации «Техническая часть», указан условно, в качестве образца. Названная форма технической части документации предусмотрена письмом ПАО «Газпром» (Департаментом № 121) (исх. № 01/21-9888 от 01.08.2016 г.). Седьмая графа «Производитель» имеет обозначение «**», которое в сноске расшифровывается как возможность указания эквивалент, подавая заявку. Следовательно, со стороны заказчика была в понятной форме обозначена возможность поставить товар любого производителя, при его соответствии ГОСТ 20448-90.

Заказчик просит признать жалобу необоснованной.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

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 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики

руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Деятельность ООО «Сервиснефтегаз» по размещению закупок регламентируется Законом о закупках в силу п. 2 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках (названный хозяйствующий субъект является дочерним хозяйственным обществом, в уставном капитале которого более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит лицам, указанным в п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках).

Частью 2 ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром (далее – Положение о закупках) утверждено решением Совета директоров ПАО «Газпром» № 3168 от 19.10.2018 г.

05.11.2019 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru, на сайте электронной торговой площадки ЭТП ГПБ <https://etpgaz.gazprombank.ru> Заказчиком было размещено извещение № 31908311588 (на ЭТП № извещения № 0166/19/4.3/0085041/СервНГ/К/ГОС/Э/05.11.2019) и документация (далее – Документация) о проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на поставку смеси пропана и бутана технических ГОСТ 20448-90 (20 кг в баллоне 50 л).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 776 001,60 руб.

Документация утверждена Заказчиком.

Дата и время начала и окончания срока подачи заявок с 05.11.2019 г. до 08.11.2019 г. в 16.00.

Согласно содержанию технического задания (Приложение № 2 к Документации), предметом закупки является смесь пропана и бутана технических ГОСТ 20448-90 (20 кг в баллоне 50 л).

В соответствии с п. 14.6.1 Положения о закупках для участия в конкурентном отборе участник закупки подает заявку на участие в конкурентном отборе в соответствии с требованиями, установленными в документации о закупке.

Главой 12 Документации определен порядок подготовки заявок на участие в конкурентном отборе.

Так, участник должен подготовить заявку на участие в конкурентном отборе в соответствии с п. 12.1 с неотъемлемыми приложениями:

- ценовое предложение в соответствии с пунктом 12.2 Документации;
- техническое предложение в соответствии с пунктом 12.3 Документации;
- документы, подтверждающие квалификацию и правоспособность Участника, в соответствии с п.п. 12.5. и 12.6 Документации.

Требования к подготовке заявки на участие в конкурентном отбор определены п. 12.1 Документации.

Согласно пп. 12.1.1 Документации участник заполняет заявку на участие в конкурентном отборе в строгом соответствии с Образцом заявки Раздела V «Образцы форм документов, включаемых в заявку на участие в конкурентном отборе» (Форма 1) и прикладывает к ней Ценовое предложение (Форма 1.1) и Техническое предложение (Форма 1.2), документы, подтверждающие квалификацию и правоспособность Участника, прочие документы в качестве приложений.

Пунктом 12.3 Документации Заказчиком установлены Требования к подготовке технического предложения: техническое предложение должно быть подготовлено в соответствии с (Формой 1.2) и с условиями Разделов III и V настоящей Документации о конкурентном отборе (пп. 12.3.1 Документации); к заполненной (Форме 1.2) Технического предложения должны быть приложены документы (копии), свидетельствующие о соответствии товара (работ, услуг) требованиям Заказчика (сертификаты, свидетельства, аттестаты, страховые полисы, технические регламенты, протоколы испытаний и т.д.) (пп. 12.3.2 Документации).

Раздел III Документации в п. 21 определяет, что технические требования предусмотрены приложением № 2 к настоящей Документации о конкурентном отборе, прикладывается отдельной папкой с файлами.

Приложение № 2 к документации определяет технические требования к поставке товаров следующим образом:

Код заявки	Наименование товара	Технические требования Заказчика			Производитель**	Ед.изм.	Кол - во	Срок поставки (месяц, год)	Заказчик
		Тип/ Марка	Технические характеристики*	Обоснование требований к товару					
2	3	4	5	6	7	8	9	10	11
	Смесь пропана бутана технического	Смесь пропана бутана технического	Согласно установленного ГОСТа 20448 на товар, 20 кг в баллоне 50 л.	ГОСТ 20448-90	ООО «Фирма «Техносоюз»	шт	600	Ноябрь 2019- декабрь 2020	ООО «Сервиснефтегаз»

При этом, Заказчиком в сносках дается расшифровка значений со знаком «*»:

* Заказчик при описании технических характеристик товаров, должен использовать параметры, предусмотренные техническими регламентами в соответствии с ФЗ от 27.12.2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании», а также документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации в соответствии с ФЗ от 29.06.2015 г. № 162-ФЗ «О стандартизации в РФ».

**** Поставка аналогов (эквивалента) Товара допустима/не допустима.**

Согласно п.п. 1, 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках 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 описание 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, установленных настоящим пунктом.

Согласно п. 7.5.15 Положения о закупках подача участниками закупки альтернативных предложений допускается при условии указания на такую возможность в документации о конкурентной закупке. При отсутствии в документации о конкурентной закупке такого условия подача альтернативных предложений не допускается.

В соответствии с п. 4.4 Документации альтернативные предложения Заказчиком рассматриваться не будут.

В ходе рассмотрения настоящей жалобы Заказчик пояснял, что, определяя технические требования таким образом, имелось ввиду о поставке смеси пропана бутана именно в соответствии с ГОСТ 20448: иные предложения в части поставки пропана в соответствии с иными ГОСТами не допускались. При этом какие – либо предпочтения относительно производителя данного товара Заказчиком не отражались.

Вместе с тем, Комиссия Оренбургского УФАС России находит названные пояснения Заказчика не соответствующими содержанию Документации. Оценивая описание технических требований (Приложение № 2 к Документации) в совокупности с формулировкой п. 4.4 Документации, Комиссия Оренбургского УФАС России делает вывод, что Заказчик однозначно определяет потребность в поставке товара – смесь пропана бутана ГОСТа 20448 20 кг в баллоне 50 л., производителем которого должен быть ООО «Фирма «Техносоюз».

Комиссия антимонопольного органа также обращает внимание на следующие моменты.

Согласно пп. 7.8.1.1 п. 7.8.1 Положения о закупках по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках закупки, проведенных Организатором, Комиссия вправе отклонить заявку на участие в конкурентной закупке в случае

несоответствия предмета заявки на участие в конкурентной закупке предмету закупки, указанному в документации о конкурентной закупке, в том числе по количественным показателям.

В соответствии с п. 14.8.2 Положения о закупках по результатам анализа заявок проверки информации об участниках конкурентного отбора, проведенных Организатором, Комиссия в процессе рассмотрения заявок вправе отклонить заявку на участие в конкурентном отборе в случаях, предусмотренных в п. 7.8.1 Положения о закупках.

Следовательно, буквально трактуя содержание технических требований, определенных Заказчиком (Приложение № 2 к Документации), вышепоименованные пункты Положения о закупках, заявка участника, содержащая предложение поставки смеси пропан бутана ГОСТ 20448 20 кг в баллоне 50 л., производителем которого является иной хозяйствующий субъект (предприятие) – не ООО «Фирма «Техносоюз», будет подлежать отклонению, поскольку представляет собой альтернативу требованиям Заказчика.

Комиссией Оренбургского УФАС России оценена предоставленная Заказчиком форма технической части документации, которая предусмотрена письмом ПАО «Газпром» (Департаментом № 121) (исх. № 01/21-9888 от 01.08.2016 г.). Графа № 7 имеет наименование «Производитель» с обозначением «**», которое в сноске расшифровывается как возможность/невозможность указания на эквивалент. При этом, в значении данной графы указано наименование хозяйствующего субъекта для образца, тогда как Заказчик, обозначая конкретного производителя не сделал оговорку относительно образца. Следовательно, данное обстоятельство определяет довод Заказчика о составлении требований в соответствии с вышеуказанной формой, как несостоятельный.

В рамках рассмотрения настоящей жалобы Заказчиком был озвучен довод об отсутствии оснований для рассмотрения Комиссией антимонопольного органа настоящей жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции. Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению жалоб, оценив названный довод по существу, приход к выводу о его отклонении исходя из следующего.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

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 «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 (п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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.

В соответствии с ч. 11 ст. 3 Закона о закупках, в случае, если обжалуемые действия (бездействия) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкретной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Описанное выше согласуется с позицией ФАС России, изложенной в письме от 23.01.2018 г. № ИА/3655/18 «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг».

В силу того, что жалоба ООО «Криотэк» (вх. № 10128) поступила в Оренбургское УФАС России в 10.00 13.11.2019 г., тогда как срок окончания приема заявок установлен Заказчиком до 16.00 13.11.2019 г., данная жалоба подлежала рассмотрению по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции. Содержание названной жалобы отражает то обстоятельство, что, Заказчик, сформировав технические требования вышеописанным способом, лишает ООО «Криотэк» возможности принять участие в названном конкурентном отборе, что является нарушением его прав и законных интересов как участника закупки. Названное также подтверждается тем, что ООО «Криотэк» в адрес Заказчика направлялось коммерческое предложение о поставке смеси пропана бутана технического (20 кг в баллоне емк. 50 л) (исх. № 2756-19 от 13.02.2019 г.) (данный документ представлен Заказчиком 13.11.2019 г. в ходе рассмотрения названной жалобы).

Таким образом, в силу описанных выше обстоятельств, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы Заявителя обоснованной.

Согласно п. 20 ст. 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, 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 ООО «Криотэк» (ИНН 5610085036 ОГРН 1055610001556) (вх. № 10128 (10.00) от 13.11.2019 г.) на действия заказчика – ООО «Сервиснефтегаз» (ИНН 5610050690 ОГРН 1025601023645) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на поставку смеси пропана и бутана технических ГОСТ 20448-90 (20 кг в баллоне 50 л) (извещение № 31908479938) обоснованной.

2. Заказчику ООО «Сервиснефтегаз» (ИНН 5610050690 ОГРН 1025601023645) выдать:

- предписание об отмене акта вскрытия заявок от 13.11.2019 г. на участие в конкурентном отборе (извещение № 31908311588 – в ЕИС; № 0166/19/4.3/0085041/СервНГ/К/ГОС/Э/05.11.2019 - на ЭТП);

- предписание об аннулировании конкурентного отбора (извещение № 31908311588 – в ЕИС; № 0166/19/4.3/0085041/СервНГ/К/ГОС/Э/05.11.2019 - на ЭТП);