

РЕШЕНИЕ по жалобе № 074/07/3-1874/2023 17 августа 2023 года г. Челябинск
Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской
области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) по рассмотрению жалоб в
порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-
ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

рассмотрев жалобу № 074/07/3-1874/2023 ООО «Мак-Технолджис» (далее – Заявитель) вх. № 10541-ЭП/23 от 08.08.2023 на действия АО «ТМК ЭСК» (далее – Заказчик) при проведении запроса цен в электронной форме на поставку реагентов для технологической линии участка очистки кислых стоков (Ингибитор солеотложения ИОМС1) (извещение № 32312642486), УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Мак-Технолджис» на действия АО «ТМК ЭСК» при проведении запроса цен в электронной форме на поставку реагентов для технологической линии участка очистки кислых стоков (Ингибитор солеотложения ИОМС1) (извещение № 32312642486). Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся в 2023-13002 2 следующем: - Заказчику требуется конкретный ингибитор солеотложения ИОМС-1, однако при описании предмета Заказчик не указал слово «или эквивалент»; - Заказчик в документации указал, что ингибитор солеотложения ИОМС-1 должен соответствовать ТУ 2439-369-05763441-2003. Однако ингибитор солеотложения ИОМС-1 с данным ТУ не производится. Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения, которые приобщены к материалам по жалобе. Изучив материалы по жалобе, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам. 1. В силу части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом 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. В соответствии с частью 2 статьи 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 частью 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только

участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке. Из толкования указанной нормы и сложившейся практики антимонопольного органа следует, что жалобы на положения документации о закупке могут быть поданы до окончания сроков подачи заявок на участие в закупке. Жалоба ООО «Мак-Технолоджис» поступила в Челябинское УФАС России 08.08.2023. Дата и время окончания подачи заявок 10.08.2023 в 16:00. Таким образом, жалоба на закупочную документацию Заказчика правомерно подана в Челябинское УФАС России. В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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 2023-13002 3 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). 2. Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся в нарушении пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках. Согласно доводам жалобы Заказчик требуется конкретный ингибитор солеотложения ИОМС-1, однако при описании предмета Заказчик не указал слово «или эквивалент». Заказчик пояснил, что указание в качестве предмета закупки конкретного ингибитора с указанием конкретного номера ТУ обусловлено технической необходимостью применения именно данного вида ингибитора в связи со спецификацией деятельности Заказчика. Для выполнения технологического процесса очистки кислого стока от основных цеховых завода, на выпарных агрегатах заводом-изготовителем и разработчиком технологии очистки предусмотрен реагент ИОМС-1. Данный реагент был выбран путем химико-технологических испытаний в лабораторных условиях завода-изготовителя оборудования и технологии очистки кислого стока, поскольку он показал наиболее эффективное предотвращение образования накипи при минимальных дозировках. Закупка проводилась неконкурентным способом. Требования пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках не распространяются на закупки, проводимые неконкурентным способом. Согласно части 1 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 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 частям 2, 3 статьи 3 Закона о закупках, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. Порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке (статья 3.6 Закона о закупках). Таким образом, заказчик самостоятельно определяет способы неконкурентной закупки, перечень случаев

осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). 03.08.2023 Заказчиком размещено извещение о проведении запроса цен в электронной форме на поставку реагентов для технологической линии участка очистки кислых стоков (Ингибитор солеотложения ИОМС-1). В соответствии с документацией Заказчик указывает, что ему требуется конкретный ингибитор солеотложения ИОМС-1. Исходя из положений пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при 2023-13002 4 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. Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчику в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент». Таким образом, требования части 6.1 статьи 3 Закона о закупках распространяются только на закупки, проводимые конкурентным способом. Согласно пункту 18 Положения о закупке АО «ТМК ЭСК» запрос цен в электронной форме является неконкурентным способом закупки. При проведении запроса цен в электронной форме Заказчик может не руководствоваться требованиями части 6.1 статьи 3 Закона о закупках к описанию предмета закупки. Таким образом, правила части 6.1 статьи 3 Закона о закупках не применимы в отношении проводимой закупки (извещение № 32312642486), поскольку названные положения Закона о закупках распространяются на конкурентные способы закупок, следовательно, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках, Закона о защите конкуренции. 3. Заявитель утверждает, что согласно требованиям документации ингибитор солеотложения ИОМС-1 должен соответствовать ТУ 2439-369-05763441-2003. Однако ингибитор солеотложения ИОМС-1 с данным ТУ не производится. Согласно доводам жалобы, производителем ингибитора солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369-05763441-2003 является ПАО «Химпром», однако, данный ингибитор на сегодняшний день не производится. При таких обстоятельствах, поставка ингибитора солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369-05763441-2003 невозможна. В соответствии с требованиями документации Заказчику требуется ингибитор солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369-05763441-2003. Указание в качестве предмета закупки ингибитора с указанием конкретного номера ТУ обусловлено технической необходимостью применения именно данного вида ингибитора в связи со спецификацией деятельности Заказчика. Заказчик пояснил, что в ходе проведения закупки Заказчиком от потенциальных участников закупки была получена информация, что ингибитор по указанным в документации о закупке техническим условиям (ТУ 2439-369-05763441-2003) больше не производится заводом-изготовителем. Данная информация также была впоследствии подтверждена держателем ТУ (ПАО «Химпром»). В связи с полученной информацией Заказчик собирался инициировать процедуру внесения изменений в документацию о закупке, предварительно согласовав с производителем оборудования возможность использования аналога, а также технические требования к такому аналогу. В целях согласования возможности использования аналога Заказчиком была инициирована переписка с производителем оборудования - разработчиком проекта водопользования АО «ЧТПЗ» (ООО «БМТ»), по результатам которой 14.08.2023 был получен ответ о возможности замены ингибитора «ИОМС-1» следующими аналогами: ОПТИОН-250-

2 мод.2, либо ингибитор отложения минеральных солей ИОМС-1 (ТУ 20.59.52-005-31251523- 2020) (переписка прилагается). Заказчик пояснил, что у него отсутствует информация о наличии у поставщиков данного товара. Кроме того, предметом закупки является поставка, а не производство 2023-13002 5 товара. Довод Заявителя о том, что ингибитор солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369- 05763441-2003 невозможно поставить на сегодняшний день не находит своего подтверждения ввиду следующего. Доводы жалобы не содержат сведений о том, когда было прекращено производство ингибитора солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369-05763441-2003. Заказчиком была представлена выдержка из ТУ ингибитора солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369-05763441- 2003 согласно которой гарантийный срок хранения ингибитора составляет 18 месяцев, что может свидетельствовать о том, что данный товар может находиться в наличии у поставщиков. В ходе рассмотрения жалобы, Заказчик пояснил, что на участие в закупке поступило 2 заявки. Таким образом, как минимум 2 хозяйствующих субъекта готовы поставить товар требуемый Заказчику, что свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции среди поставщиков. В случае соответствия указанных заявок требованиям документации, внесение изменений в документацию и ее отмена как того требует Заявитель, будет ущемлять их права в сфере экономической деятельности. Таким образом, подтверждения того, что на сегодняшний день ингибитор солеотложения ИОМС-1 ТУ 2439-369-05763441-2003 отсутствует у иных хозяйствующих субъектов (поставщиков) Заявителем представлено не было. Комиссия отмечает, что требования Заказчика о поставке ингибитора солеотложения ИОМС-1 с ТУ 2439-369-05763441-2003 не может повлечь за собой ограничения конкуренции среди потенциальных участников закупки, в случае, если данный товар отсутствует на товарном рынке, как утверждает Заявитель, поскольку хозяйствующие субъекты не смогут участвовать в закупке и поставить требуемый товар. При отсутствии заявок процедура будет признана Закупочной комиссией несостоявшейся. В такой ситуации все участники товарного рынка поставлены в равное положение, никому не представлено преимущество. Кроме того, закупка является неконкурентной, Заказчик вправе не соблюдать требования о том, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик не должен включать в документацию требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, так как положения пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупка не распространяется на неконкурентные закупки. Таким образом, в действиях Заказчика при описании предмета закупки отсутствуют нарушения Закона о закупках, Закона о защите конкуренции. На основании изложенного, Челябинское УФАС России считает, что жалоба ООО «Мак-Технолджис» является необоснованной, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках, Закона о защите конкуренции. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия, РЕШИЛА: Признать жалобу ООО «Мак-Технолджис» на действия АО «ТМК ЭСК» при проведении запроса цен в электронной форме на поставку реагентов для технологической линии участка очистки кислых стоков (Ингибитор солеотложения ИОМС1) (извещение № 2023-13002 6 32312642486), необоснованной. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.