

Дело № 059/07/3-977/2022

ПАО "Т Плюс" - Филиал «Пермский»

614990, г. Пермь, Комсомольский
проспект, д. 48

tplus-perm@tplusgroup.ru

ООО "АК Энергия"

620057, г. Екатеринбург, ул. Шефская,
20

urist@akkmir.ru

**Акционерное общество "Центр
развития экономики" (B2B-Center)**

info@b2b-center.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе Общество с ограниченной ответственностью «АК «Энергия»

(вх. №15053-ЭП/22)

«19» октября 2022 г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

в присутствии до отложения представителя Общества с ограниченной ответственностью «АК «Энергия» <...>, по доверенности, предъявлен паспорт, в присутствии до отложения представителей Филиала «Пермский» Публичного акционерного общества "Т Плюс" – <...>

после объявленного отложения, в отсутствие сторон (надлежащим образом уведомлены), рассмотрев жалобу (вх. No 15053-ЭП/22) Общества с ограниченной ответственностью "АК Энергия" (ИНН 6658461178 КПП 668601001 ОГРН 1146658014887) (далее также – ООО "АК Энергия", Заявитель) на действия Филиала «Пермский» Публичного акционерного общества "Т Плюс" (далее также – Филиал «Пермский» ПАО "Т Плюс", Заказчик) (ИНН 6315376946 КПП 502401001 ОГРН 1056315070350), Закупочная комиссия Филиала «Пермский» Публичного акционерного общества "Т Плюс" (далее также – Комиссия) при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме, предметом которого является право заключения договора на поставку масел и смазок для нужд Филиала «Пермский» ПАО «Т Плюс» (извещение № 32211706160 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

04.10.2022 г. в адрес Пермского УФАС поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, доводы которой сводятся к оспариванию положений Документации о закупке.

Заказчик, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, подтверждающие свою позицию.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на

официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (Исх. № 11901/22 от 06.10.2022), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

До рассмотрения жалобы Комиссией Пермского УФАС были получены ходатайства об участии в рассмотрении жалобы от Заявителя, от Заказчика. Сторонами обеспечена явка представителей на заседание комиссии.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 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 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 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 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном

органа в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона 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.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 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.

2. При проведении открытого запроса предложений в электронной форме Заказчик руководствовался Положением о закупках ПАО "Т Плюс" , версия 15 от 20.09.2022 (далее — Положение о закупке, Положение), Извещением о закупке №32211706160 (далее также – Извещение), Извещением о проведении открытого запроса предложений (закупки) №3096314/84/23 (далее также – Извещение №3096314/84/23), Документацией о закупке открытого одноэтапного запроса предложений №3096314/84/23 на право заключения договора на поставку масел и смазок для нужд Филиала «Пермский» ПАО «Т Плюс» (далее также - Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС -

21.09.2022г.

Дата начала срока подачи заявок – 21.09.2022г.

Дата окончания срока подачи заявок – 04.10.2022г.

Дата подведения итогов закупки – 26.10.2022г.

По мнению Заявителя его права и законные интересы как участника закупки нарушены действиями Заказчика при проведении закупки, а именно Заявитель считает неправомерным установление в Техническом задании (Приложение №1 к Документации) требований к таре поставляемых товаров по позициям «Смазка литол-24», «Смазка 1-13», «Смазка циатим-203».

В частности, довод Заявителя сводится к тому, что каких-либо доводов относительно целесообразности выбора именно такой упаковки товара Заказчиком не приведено. Также отметим, что имеющийся толеранс не позволяет решить проблему поставки товара в соответствующей таре.

Заявитель полагает, что установление Заданием конкретных значений параметров изделий нарушает положения Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также создают условия необоснованного преимущества отдельным участникам закупки, что, в свою очередь, нарушает положения ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок конкурентными и неконкурентными способами (ч. 3.1, 3.2. ст. 3 Закона о закупках), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

3. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав положения Документации о закупке, Комиссия Пермского УФАС в рамках заявленного довода о неправомерности установления в Техническом задании (Приложение №1 к Документации) требований к таре поставляемых товаров по позициям «Смазка литол-24», «Смазка 1-13», «Смазка циатим-203», сообщает следующее.

В соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к Документации), необходимо поставить, в том числе, товары по позициям «Смазка литол-24», «Смазка 1-13», «Смазка циатим-203». При этом Техническое задание (Приложение №1 к Документации) не предусматривает тару, в которой необходимо поставить требуемые товары, ограничиваясь исключительно требованием по массе поставляемых товаров, которая исчисляется в килограммах. Кроме того, поставляемые товары должны соответствовать определенной технической документации, в частности, действующим в Российской Федерации государственным стандартам и техническим условиям.

В материалах дела также содержатся разъяснения, размещенные в ЕИС 30.09.2022, данные Заказчиком на запрос потенциального участника закупки относительно технических характеристик поставляемых товаров. Заказчик в своих

разъяснениях отметил следующее:

«...согласно п. 1.4. технического задания, количество поставляемой продукции должно быть равным количеству, заявленному Грузополучателем в рамках указанного периода поставки, либо максимально приближено к заявке в соответствии с фасовкой заводов-изготовителей продукции. Каждый завод-изготовитель имеет свою фасовку. В техническом задании указаны общие единицы измерения (тонны, килограммы, литры...), которые позволяют осуществлять поставку продукции в разной фасовке, в зависимости от завода-изготовителя. В связи с этим в техническом задании (п. 1.6.) предусмотрен толеранс (-5%). Изменение единиц измерений и объемов закупки в техническом задании недопустимо. Фасовка 420 мл смазки WD-40 заявлена Заказчиком в соответствии с фасовкой завода-изготовителя «WD-40 Company Ltd» и декларацией о соответствии ТР/ТС 030/2012 (прилагается). Обращаю внимание, что согласно п. 2.2. Участники процедуры закупки вправе предложить другую продукцию, которая по существу равноценная (эквивалент), либо превосходит по качеству продукцию, указанную в технической документации Таблицы №1. Участник, предложивший эквивалент (аналог) должен в обязательном порядке предоставить в составе закупочной документации:

- полное техническое описание продукции;
- копию ТУ либо технические параметры из ТУ;
- копию паспорта качества на последнюю партию продукции;
- копию декларации о соответствии ТР ТС 030/2012. Технические характеристики смазки АКСМ по ТУ 38.1011107-87 и смазки графитовой термостойкой по ТУ 0254-084-00284530-99, ТУ 0258-010-11006106-04 прилагаются».

Согласно 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, 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.

Изучив положения Технического задания (Приложение №1 к Документации), а также позицию Заказчика и ответ на запрос участника о разъяснении Документации (размещен в ЕИС 30.09.2022 г.), Комиссия Пермского УФАС отмечает, что обжалуемое Заявителем требование о таре поставляемого товара фактически Заказчиком не установлено. К поставляемому товару, исходя из Технического задания (Приложение №1 к Документации), Заказчиком предъявляются два требования: соответствие товарной позиции определенному государственному стандарту или техническим условиям; соответствие товарной позиции установленному количеству исходя из массы товара, измеряемой в килограммах.

Таким образом, учитывая, что Заказчиком не установлено требование к таре оспариваемых товарных позиций, упаковка товара остается на усмотрение участника закупки, который, тем не менее, должен предложить к поставке товар, соответствующий иным требованиям, указанным выше.

В материалы дела также представлены письма хозяйствующих субъектов, которые подтверждают возможность осуществление поставки необходимого Заказчику товара в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к Документации).

Так, в материалах дела имеется письмо (вх. № 15819-ЭП/22 от 17.10.2022) дилера - Общества с ограниченной ответственностью «Шелэкс» (ОГРН: 1025900520480, Дата присвоения ОГРН: 19.11.2002, ИНН: 5902119010, КПП: 590401001) (далее также – ООО «Шелэкс»), из которого следует, что ООО «Шелэкс» может поставить товар в соответствии с товарными позициями следующим образом: «Смазка 1-13» кратно четырём килограммам; «Смазка Литол-24» в объеме 0,5 килограмма; «Смазка Циатим-203» кратно фасовке в размере одного килограмма.

В материалах дела также имеется письмо (Вх. № 15826-ЭП/22 от 18.10.2022) дилера - Общества с ограниченной ответственностью Торговый дом «Стан» (ОГРН: 1124716000034, Дата присвоения ОГРН: 13.01.2012, ИНН: 4716036206, КПП: 471601001) (далее также – ООО ТД «Стан»), из которого следует, что ООО ТД «Стан» может поставить требуемый товар в аналогичной фасовке.

Следовательно, рассматриваемый довод не может быть признан Комиссией Пермского УФАС обоснованным.

5. В части доводов о возможном наличии в действиях Заказчика нарушения

требований, предусмотренных статьей 17 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС сообщает, что антимонопольный орган в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассматривает жалобы на процедуру проведения торгов и порядок заключения договора, вне зависимости от влияния на конкуренцию.

При этом доводы о наличии в действиях Заказчика нарушения требований, предусмотренных статьей 17 Закона о защите конкуренции, не подлежат рассмотрению в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Указанный правовой подход подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 по делу № А50-9299/2016. Таким образом, у Комиссии отсутствуют полномочия по рассмотрению указанного довода в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем данный довод оставлен без рассмотрения.

При этом Комиссия дополнительно сообщает, что вы вправе обратиться в антимонопольный орган с соответствующим обращением в порядке, предусмотренном Главой 9 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. No 15053-ЭП/22) Общества с ограниченной ответственностью "АК Энергия" (ИНН 6658461178 КПП 668601001 ОГРН 1146658014887)) на действия Филиала «Пермский» Публичного акционерного общества "Т Плюс" (далее также – Филиал «Пермский» ПАО "Т Плюс", Заказчик) (ИНН 6315376946 КПП 502401001 ОГРН 1056315070350), Закупочная комиссия Филиала «Пермский» Публичного акционерного общества "Т Плюс" при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме, предметом которого является право заключения договора на поставку масел и смазок для нужд Филиала «Пермский» ПАО «Т Плюс» (извещение № 32211706160 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru), **необоснованной**.

2. Предписание не выдавать.

Заместитель руководителя Управления

<...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Исп.<...>

тел.8(342)235-10-36

2022-1814