

ООО «ЕвроСмаз»

(.....)

ГУП «ОКЭС»

(.....)

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

места нахождения: г.Оренбург, ул. Краснознаменная,
22

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ ОТ _____

_____.02.2021 года
Оренбург

Г.

Решение по делу № 056/07/3-170/2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России №

16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – (.....); членов Комиссии:
(.....)

в присутствии представителя ООО «ЕвроСмаз» (.....),
дистанционно, посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии представителей ГУП «ОКЭС» (.....),
(.....) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи.

рассмотрев жалобу (вх. № 1537 от 16.02.2021) ООО «ЕвроСмаз» на действия заказчика ГУП «ОКЭС» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства "Поставка масла трансформаторного для нужд ГУП "ОКЭС" (Извещение: № 32109964249),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 1537 от 16.02.2021) ООО «ЕвроСмаз» на действия заказчика ГУП «ОКЭС» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства "Поставка масла трансформаторного для нужд ГУП "ОКЭС" (Извещение: № 32109964249).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закон о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 19.02.2021 исх. № 1452, организатору закупки от 19.02.2021 исх. № 1453.

Рассмотрение жалобы было назначено на 25.02.2021 в 11 ч. 30 мин. При рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 26.02.2021 г. 12 ч. 30 мин.

Исходя из доводов жалобы следует, что заказчиком необоснованно

отклонена заявка ООО «ЕвроСмаз» и заказчиком неправомерно установлено в документации о закупке требование к товару, противоречащее ГОСТу, что привело к явному ограничению конкуренции и отклонению большинства заявок участников, и, в частности, к отклонению заявки заявителя.

В Комиссию от ГУП «ОКЭС» поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых они не согласились с доводами жалобы.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

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 июля 2011г. № 223-ФЗ «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.

05.02.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства "Поставка масла трансформаторного для нужд ГУП "ОКЭС" (Извещение: № 32109964249).

Дата начала срока подачи заявок 05.02.2021

Дата окончания срока подачи заявок 15.02.2021 в 08:00 (мск).

Дата подведения итогов 17.02.2021.

Положение о закупке товаров, работ, услуг ГУП "ОКЭС" (далее - Положение), утверждено приказом генерального директора № 15 от 13.01.2021 и размещено в ЕИС.

Извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку масла трансформаторного для нужд ГУП «ОКЭС» (далее – Документация) размещены в ЕИС 05.02.2021 г.

1. В своей жалобе, заявитель сообщает следующее: «заказчик неправомерно установил в документации о закупке требования к товару, противоречащие ГОСТ, что привело к явному ограничению конкуренции и отклонению большинства заявок участников, и, в частности, к отклонению нашей заявки. Установление показателя "Содержание ионола (АГИДОЛ-1), %, не менее 0,6" заказчиком ничем не обосновано, не подтверждается никакой нормативной документацией, основывается исключительно на субъективном доводе заказчика о том, что данное масло обладает лучшими эксплуатационными характеристиками. Довод о лучшей смешиваемости данного масла также ничем не обоснован, так как поставляемое нами масло (товарный знак «TANECO») согласно протоколам смешения, отлично смешивается и с маркой масла ВГ (Лукойл ВГ, которую предполагал к поставке заказчик), и с маркой масла ГК.»

Рассматривая данный довод жалобы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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.

В соответствии с частью 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.

Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, Законом о закупках регламентирован и детерминирован порядок обжалования действий заказчиков лицами, не являющимися участниками, а также порядок и случаи обжалования действий заказчика лицами, принявшими участие в закупках и процессуальные поводы для обращения этих категорий лиц в антимонопольный орган является разными: участник закупки вправе обжаловать любые действия заказчика с учетом части 10 статьи 3 Закона о закупках на любой стадии, лицо, не подававшее заявку - лишь действия заказчика, хронологически предшествующие окончанию срока подачи заявок, поскольку именно до этой даты объявляется закупка, разрабатывается и размещается закупочная документация, заказчик обеспечивает информационное сопровождение, связанное с подачей заявок.

Лица, не являющиеся участниками закупки, не лишены права оспорить положения закупочной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок.

Такой правовой подход отвечает и общей концепции проведения закупочных процедур, в частности положениям законодательства о контрактной системе, которым установлен аналогичный правопорядок, при котором лица, не подававшие заявки, вправе оспорить закупочную документацию в антимонопольном органе до окончания срока подачи заявок.

ООО «ЕвроСмаз» являлось участником данной закупки.

В то же время, участники закупки также вправе оспорить положения документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)).

По смыслу части 11 статьи 3 Закона о закупках, законодатель детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание

положений документации.

На этой стадии участники и лица, не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются равными правами относительно оспаривания положений документации.

Напротив, предоставление участникам закупок права оспаривать положения документации после окончания срока подачи заявок, а также после отклонения заявок свидетельствовало бы предоставление таким участникам необоснованных и незаконных преимуществ, что нарушало бы права заказчиков и явно не соответствовало бы балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29 марта 2011 года N 2-П) и принципу стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Подаявая заявку, участник соглашается с положениями документации и, в случае несогласия с ее положениями, должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации.

Таким образом, в связи с тем, что жалоба ООО «ЕвроСмаз» от 15.02.2021 исх. № 15/2 (вх. № 1537 от 16.02.2021 года) подана после даты окончания подачи заявок, Комиссией не могут быть исследованы доводы ООО «ЕвроСмаз», касающиеся установленных Документацией (извещение № 32109964249) требований к поставляемому товару.

Пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В связи с изложенным у Комиссии Оренбургского УФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения указанного довода заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссия считает целесообразным, указанные в

данном доводе действия заказчика, рассмотреть в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В своей жалобе, заявитель, также сообщает: «Заказчиком был объявлен Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства "Поставка масла трансформаторного для нужд ГУП "ОКЭС". ООО «ЕвроСмаз» являлось участником данного аукциона в электронной форме. Заявка № 6. Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 1975800, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства наша заявка была отклонена. Считаем данное отклонение необоснованным».

Комиссия, заслушав пояснения сторон и проанализировав действующее законодательство, Положение и Документацию заказчика, приходит к следующему.

Протоколом рассмотрения первых частей заявок от 15.02.2021 г., заявка заявителя отклонена на основании подпункта 2 п. 21.1 Документации, а именно в связи с несоответствием предлагаемых товаров и условий исполнения договора требованиям, установленным в документации.

Приложением № 1 к разделу 4 Документации «Техническое задание», установлены функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики к поставляемому товару. Согласно которому к поставке требуется «Масло трансформаторное Лукойл ВГ или эквивалент» с содержанием ионола (АГИДОЛ-1) соответствующим параметру не менее 0,6 %.

Комиссия, изучив заявку ООО «ЕвроСмаз» под № 6 установила, что заявителем к поставке предлагается эквивалент «Масло трансформаторное «TANESCO» с характеристикой товара, в котором содержание ионола (АГИДОЛ-1) соответствует параметру - 0,35 %.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что заявка ООО «ЕвроСмаз» не соответствует требованиям Документации.

В соответствии с п. 21.1. Документации, комиссия отклоняет Заявку по следующим основаниям:

1) непредставления в составе Заявки документов и сведений,

предусмотренных документацией и (или) нарушения требований документации к содержанию и оформлению Заявки;

2) несоответствие предлагаемых товаров и условий исполнения договора требованиям, установленным в документации;

3) несоблюдения требований документации к описанию товаров, предлагаемых к поставке в Заявке;

4) наличия в составе Заявки недостоверных сведений;

5) несоответствие Участника требованиям документации, в том числе несоответствие лиц, являющихся членами консорциума, требованиям документации.

6) в случае содержания в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме сведений об участнике аукциона и (или) о ценовом предложении либо содержания во второй части данной заявки сведений о ценовом предложении.

Таким образом, заявка ООО «ЕвроСмаз» была отклонена правомерно, в виду чего, данный довод заявителя является необоснованным.

Учитывая изложенное, 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 (вх. № 1537 от 16.02.2021) ООО «ЕвроСмаз» на действия заказчика ГУП «ОКЭС» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства "Поставка масла трансформаторного для нужд ГУП "ОКЭС" (Извещение: № 32109964249), необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение: № 32109964249) уведомлением Оренбургского УФАС России 19.02.2021 исх. № 1453.

3. Передать материалы дела на предмет рассмотрения нарушений требований главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции» в отдел контроля финансовых рынков, информации и анализа Оренбургского УФАС России.

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

Председатель Комиссии (.....)

Члены Комиссии (.....)

(.....)

(.....)