

РЕШЕНИЕ № 024/07/3-1604/2023

22 июня 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе:

председатель Комиссии – Мерзляков В.А., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: Чайкун И.А., начальник отдела контроля закупок, Горбачева П.И., главный государственный инспектор правового отдела (далее – Комиссия),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобу ООО «Эдан Инжиниринг» на действия организатора торгов – АО «Красноярскнефтепродукт» при проведении конкурса в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства: «Поставка топливораздаточных колонок для нужд АО «КНП» (извещение № 32312426305),

при участии представителей: от заявителя - Горшкова А.В. (доверенность № 13-06/068 от 13.06.2023), организатора торгов - Гайдука О.В. (доверенность от 21.06.2022 № 119), Малаховой Н.В. (доверенность от 11.08.2022 № 155),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России 05.06.2023 поступила жалоба ООО «Эдан Инжиниринг» на действия организатора торгов, выразившиеся в проведении закупки с нарушением требований законодательства Российской Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес заявителя, организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы переносилось с 15:00 14.06.2023 до 17:00 15.06.2023 и с 17:00

15.06.2023 до 16:00 22.06.2023 в связи с необходимостью получения от организатора торгов, заявителя дополнительной информации и сведений, необходимых для принятия решения по жалобе. Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Согласно доводам жалобы закупочная документация составлена со следующими нарушениями законодательства Российской Федерации, в частности:

1) организатором торгов в подпунктах 1-13 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации требование о верхнем пределе показаний указателя суммарного учёта - 999999 литров необоснованно ограничивает потенциальных участников в возможности предложения топливораздаточной колонки со значением верхнего предела показаний указателя суммарного учёта, который превосходит запрошенный заказчиком.

2) организатором торгов в подпункте 10 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации неправомерно установлен верхний предел показаний указателя суммарного учёта - 999999 литров для ТРК при номинальном расходе 130 л/мин;

3) в пунктах 3, 4, 6, 8, 9, 10, 12, 13 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации требование к потребляемой мощности колонок, **с учетом** оснащения их обогревом БИУ, – 0,2 кВА установлено незаконно, потребляемая мощность в таком случае должна составлять – 2 кВА.;

4) значение критерия оценки «Наличие у участника закупки опыта поставки товара», по которому учитывается: «поставка топливораздаточных колонок и выполнения работ по шефмонтажу и пусконаладке оборудования предлагаемой торговой марки» является незаконным, ограничивающим конкуренцию.

5) требование о том, что по критерию оценки «Наличие у участника закупки опыта поставки товара» оценке не подлежат договоры/контракты, поставка по которым продолжается и/или не оказывается (являются незавершенными) является незаконным, поскольку неполное исполнение договора/контракта на опыт поставки не влияет.

Организатором торгов в материалы жалобы представлены письменные возражения, согласно которым в подпунктах 1-13 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации указаны требования к ТРК с производительностью 50 л/мин. Согласно подпункту 10 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации в требованиях к ТРК, в части производительности, указаны: два рукава 50 л/мин и два рукава 130 л/мин. Верхний предел показаний указателя суммарного учёта - не менее 999999 л (кг) указан для рукавов 50л/мин, для рукавов 130л/мин верхний предел показаний указателя суммарного учёта указан не был (при необходимости организатор торгов готов внести корректировку).

В отношении довода заявителя о незаконном установлении мощности колонок, с учетом оснащения их обогревом БИУ, – 0,2 кВА, организатор торгов пояснил, что заявителем в жалобе приводится ссылка не на ТРК, а на терминал самообслуживания «Топаз», который является абсолютно самостоятельным изделием и не имеет никакого отношения к топливораздаточной колонке, поэтому

мощность обогревателя - 2кВа не соответствует действительности. Потребляемая мощность колонки с учетом установки дополнительного оборудования БУИ составляет 0,2 кВа, информация взята из паспорта на ТРК ТОПАЗ и подтверждена заводом изготовителем ТРК ТОПАЗ.

Также из возражений организатора торгов следует, что значение критерия оценки «Наличие у участника закупки опыта поставки товара», по которому учитывается: «поставка топливораздаточных колонок и выполнения работ по шефмонтажу и пусконаладке оборудования предлагаемой торговой марки» является обоснованным, ввиду необходимости умений для выполнения данных технических работ. Довод жалобы о неправомерности установления требования, о том, что к оценке не подлежат договоры/контракты, поставка по которым продолжается и/или не оказывается (являются незавершенными)», противоречит буквальному толкованию части 2.1. статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», подпункта «в» пункта 4 Постановления № 2571, в которых четко указано, что участник должен предоставить исполненный договор/контракт.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ)

Для проведения конкурса в электронной форме по указанной выше закупке организатором торгов разработана и размещена 26.05.2023 на официальном сайте закупочная документация.

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Согласно пункту 1.5 информационной карты закупочной документации предметом закупки (договора) является поставка топливораздаточных колонок для нужд АО «КНП».

Из пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Также в пункте 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Как указывалось выше, предметом закупки является поставка топливораздаточных колонок.

Из анализа пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ и предмета закупки следует, что требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) нефти, являющейся предметом закупки, должны быть установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, в том числе в соответствии с ГОСТ Р 58927-2020 «Национальный стандарт Российской Федерации. Колонки топливораздаточные. Общие технические условия». В случае же использования иных характеристик товара, закупочная документация должна содержать обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

Описание предмета закупки, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам), содержится в Техническом задании закупочной документации, в частности:

- в пунктах 1-9, 11-13 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации установлено: верхний предел показаний указателя суммарного учёта для ТРК производительностью 50 л/мин - 999999 литров;

- в пункте 10 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации установлено: верхний предел показаний указателя суммарного учёта для ТРК производительностью 50 л/мин и 130 л/мин - 999999 литров.

Согласно пункту 4.3.5 ГОСТ Р 58927-2020 верхний предел показаний указателя суммарного учёта:

- не менее 999 999 л (кг) - для ТРК с номинальным расходом 40 и 50 л/мин;

- не менее 9 999 999 л (кг) - для ТРК с номинальным расходом 70, 80, 100, 120, 130 и 160 л/мин (кг/мин).

При этом, в пункте 4.3.5 ГОСТ Р 58927-2020 содержатся минимальные значения верхнего предела показаний указателя суммарного учёта, то есть от 999999/999999999 литров и более.

Однако, в пунктах 1-13 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации определены конкретные показатели верхнего предела показаний указателя суммарного учета - 999999 литров, что не соответствует пункту 4.3.5 ГОСТ Р 58927-2020. Кроме того, в пункте 10 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации для ТРК производительностью 130 л/мин установлен показатель верхнего предела показаний указателя суммарного учета - 999999 литров, который в целом не соответствует требованиям пункта 4.3.5 ГОСТ Р 58927-2020, согласно которым верхний предел показаний указателя суммарного учета составляет не менее 9 999 999 литров.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о нарушении организатором торгов требований пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ при установлении вышеуказанных требований Технического задания закупочной документации.

Из пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно подпункту 2.4.1 пункта 2.4 «Критерии оценки заявок на участие в конкурсе» раздела II «Закупка путем проведения конкурса» Положения о закупках для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия должна оценить и сопоставить заявки по критериям, указанным в документации о закупке.

Подпунктом 2.4.2 пункта 2.4 «Критерии оценки заявок на участие в конкурсе» раздела II «Закупка путем проведения конкурса» Положения о закупках, помимо критерия цена договора, в качестве дополнительных критериев оценки предусмотрены критерии оценки: наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; квалификация участника закупки

На основании вышеуказанных требований Положения о закупках организатором торгов в разделе IV «Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке» закупочной документации установлены следующие критерии оценки и их значимость:

- цена договора – 60 %;
- наличие у участника закупки опыта поставки товара – 30 %;
- квалификация участника закупки – 10%.

Согласно пункту 1 таблицы раздела IV «Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке» закупочной документации по критерию «Наличие у участника закупки опыта поставки товара» оценивается общее количество заключенных и успешно исполненных договоров/контрактов на поставку товара сопоставимого характера за последние 3 (три) года, предшествующих дате размещения извещения о закупке, и стоимостью каждого договора/контракта не менее 40% от начальной (максимальной) цены договора с учётом НДС 20%.

Показатель по данному критерию определен следующим образом:

0 договоров	0 баллов
1 договор	20 баллов
2 договора	40 баллов
3 договора	60 баллов
4 договора	80 баллов
5 договоров и более	100 баллов

Также из пункта 1 таблицы раздела IV «Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке» закупочной документации следует, что под поставкой товара сопоставимого характера понимается: поставка топливораздаточных колонок и выполнения работ по шефмонтажу и пусконаладке оборудования предлагаемой торговой марки.

Согласно положениям закупочной документации предметом закупки (договора) является поставка топливораздаточных колонок.

В соответствии с пунктом 1.1 проекта договора поставщик обязуется изготовить и поставить, а покупатель принять и оплатить оборудование согласно спецификации на поставку продукции (Приложение № 1 к настоящему договору) и техническому заданию (Приложение № 3 к настоящему договору).

Пунктом 1.2 проекта договора поставщик обязуется по заданию покупателя выполнить следующие виды работ и сдать их результат покупателю:

- шефмонтаж оборудования;

- пуско-наладочные работы;

- технический инструктаж персонала Покупателя по правилам эксплуатации и техническому обслуживанию УТ, а покупатель обязуется принять и оплатить результат выполненных работ. При этом, ни предметом закупки, ни положениями закупочной документации, не обоснованием начальной (максимальной) цены договора выполнение работ, предусмотренных пунктом 1.2 проекта договора не предусмотрено.

Предметом договора, как указано выше, является поставка топливораздаточных колонок, и в случае истинной потребности выполнения работ, предусмотренных пунктом 1.2 проекта договора, - работы по шефмонтажу оборудования, пуско-наладочные работы. Требование в критерии оценки «Наличие у участника закупки опыта поставки товара» к наличию опыта выполнения вышеуказанных работ оборудования именно предлагаемой участником закупки торговой марки, лучшее условие исполнения договора не определяет, поскольку наличие соответствующего опыта при выполнении требуемых работ в отношении иного оборудования (не предлагаемого к поставке) об отсутствии опыта по поставке, шефмонтажу оборудования, пуско-наладочных работ не свидетельствует, и на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по

договору, заключаемому по результатам закупки, не влияет.

По смыслу Закона №233-ФЗ заказчик самостоятельно устанавливает показатели, раскрывающие содержание соответствующего критерия оценки, в том числе опыт участника по успешному оказанию услуг сопоставимого характера и объема. Однако, это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в законе.

Согласно части 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ наравне с созданием условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности среди целей, на достижение которых направлен данный закон, указано 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.

Цели законодательного регулирования достигаются, в том числе, путем соблюдения заказчиками при закупке товаров, работ, услуг принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, установление заказчиком требования по наличию опыта исполнения договоров/контрактов только в отношении оборудования, предлагаемого к поставке, при том условии, что критерий оценки и предмет закупки предполагают наличие опыта поставки товара, ограничивает количество участников закупки, поскольку технические условия, регламентирующие порядок работ по шефмонтажу оборудования, пуско-наладочные работы, должны соблюдаться вне зависимости от марки такого оборудования, и будут являться работами аналогичного характера и тем самым подтверждать наличие у участника торгов опыта.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о том, что условие закупочной документации о том, что под поставкой товара сопоставимого характера понимается поставка топливораздаточных колонок и выполнения работ по шефмонтажу и пусконаладке оборудования именно предлагаемой торговой марки не отвечает принципу, закрепленному в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, и, как следствие нарушает часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

Согласно показателю оценки по критерию оценки «Наличие у участника закупки опыта поставки товара» при оценке учитывается количество исполненных договоров/контрактов.

Положения Закона № 223-ФЗ требований к критериям и порядку оценки не содержат, такие критерии и порядок оценки устанавливаются организатором торгов самостоятельно, с соблюдением принципов, закрепленных в части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

В связи с вышеизложенным, с учетом того обстоятельства, что при оценке учитывается именно количество представленных договоров, то довод заявителя о

незаконности установления требования, в части возможности подтверждения соответствующего опыта именно исполненными договорами/контрактами является необоснованным, поскольку при указанном заявителем порядке оценки заявок участников закупки (договоры/контракты на стадии исполнения) не достигается баланс равноправия, при котором участник закупки, представивший неисполненные контракты, получит одинаковое количество баллов с участником закупки, представившим договоры/контракты, исполненные в полном объеме.

В пунктах 3, 4, 6, 8, 9, 10, 12, 13 раздела 2 «Технические требования» Технического задания закупочной документации установлено требование к потребляемой мощности колонок, с учетом оснащения их обогревом БИУ, – 0,2 кВА.

Заявитель в обоснование неправомерности установления объема потребляемой мощности ссылается не на ТРК, а на терминал самообслуживания «Топаз», который ТРК не является, а также на руководство по эксплуатации ТРК ДСМК.400740.210-08 РЭ, в котором потребляемая мощность указана без учета оснащения обогревом БИУ и равна 0,20 кВА. Организатор торгов в обоснование установления объема потребляемой мощности - 0,20 кВА также ссылается на руководство по эксплуатации ТРК ДСМК.400740.210-08 РЭ.

При указанных обстоятельствах заявителем неправомерность установления в Техническом задании закупочной документации объема потребляемой мощности с учетом оснащения обогревом БИУ не доказана, организатором торгов правомерность установления такого показателя не подтверждена.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эдан Инжиниринг» на действия организатора торгов – АО «Красноярскнефтепродукт» при проведении конкурса в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства: «Поставка топливораздаточных колонок для нужд АО «КНП» (извещение № 32312426305) обоснованной.
2. Признать организатора торгов нарушившим часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.
3. Выдать организатору торгов предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

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

