

## РЕШЕНИЕ

№ 076/10/18.1-1511/2023

Резолютивная часть оглашена – 07 декабря 2023 года

В полном объеме изготовлено – 12 декабря 2023 год

Ярославль

г.

Комиссия Межрегионального управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области (далее — Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России; Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

Охинцева С.Н.;

Суясов А.И.;

Члены Комиссии:

Козырев И.В.

при ведении аудиозаписи заседания, при участии:

- представителя от индивидуального предпринимателя (далее – Заявитель, ИП);

- представителей от акционерного общества «Костромское Пассажи́рское автотранспортное предприятие № 3» (далее - Заказчик, АО «Костромское ПАТП № 3»);

рассмотрев жалобу Заявителя на действия (бездействие) заказчика при осуществлении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку масла трансмиссионного, индустриального, технических жидкостей и смазок, а также сопутствующих товаров для нужд АО «Костромское ПАТП № 3», в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)

### УСТАНОВИЛА:

Согласно материалам дела, 24.11.2023 на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) Заказчиком размещено извещение № 32313003662 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку масла трансмиссионного, индустриального, технических жидкостей и смазок, а также сопутствующих товаров для нужд АО «Костромское ПАТП № 3».

Начальная (максимальная) цена договора: 7 000 000,00 руб.

Способ проведения закупки: запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В адрес Ярославского межрегионального УФАС России от ИП поступила жалоба на действия (бездействие) заказчика, АО «Костромское ПАТП № 3», в части установленных положений извещения.

В жалобе Заявитель указывает следующее.

Заказчиком в Приложение №1 Техническое на поставку масла трансмиссионного, индустриального, технических жидкостей и смазок, а также сопутствующих товаров для нужд АО «Костромское ПАТП №3» (далее – техническое задание) содержится указание на товарные знаки без сопровождения слова «или эквивалент» (например, «AIMOL»).

Однако товар данного производителя «AIMOL» невозможно приобрести у дистрибьютеров этого товара, так как дистрибьютеры не дают цену на запрашиваемый товар с конкретными характеристиками, которые прописывает Заказчик в своем техническом задании.

По мнению Заявителя, данные обстоятельства нарушают основной принцип закупки товара такой как: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках)).

При этом, по мнению Заявителя, Заказчиком не верно применен Код ОКПД2, поскольку код «19.20.29.150» используется для «Масла компрессорного», а не для требуемого Заказчику – «Масла трансмиссионного».

На вышеуказанный довод в материалы дела от Заказчика поступили пояснения в письменной форме, в соответствии с которыми Заказчик указывает, что указанные в жалобах недочеты являются результатом допущенной ошибки в ходе составления закупочной документации.

Рассмотрев представленные документы и материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Общие принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг установлены в статье 3 Закона о закупках.

В силу 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

- 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;
- 2) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;
- 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

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

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

В силу статьи 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований

названного Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России рассмотрев довод жалобы, изучив представленные материалы и документы, нормативные правовые акты приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 названного Федерального закона.

Согласно части 6.1 статьи 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 описании 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.

Аналогичное положение предусмотрено подпунктом «в» статьи 43 раздела 6 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Костромское Пассажирское автотранспортное предприятие № 3», утвержденного советом директоров Акционерного общества «Костромское Пассажирское автотранспортное предприятие № 3» протоколом №5 от 26 июля 2023 года.

Согласно пункту 1 технического задания Заказчик указал перечень необходимых для поставки товаров:

№ п/п	Наименование поставляемого товара	Код ОКПД2
1	Масло трансмиссионное Rosneft Kinetic Hypoid 80W-90 API GL-5, бочка 180кг/216,5л (Роснефть-НЗМП )	19.20.29.150
2	Масло трансмиссионное Rosneft Kinetic ATF IID, канистра 20л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.150
3	Масло трансмиссионное Rosneft Kinetic ATF III, канистра 20л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.150
4	Масло трансмиссионное AIMOL ATF Multi RU, канистра 20л	19.20.29.150
5	Антифриз FELIX CARBOX в мет.боч.220кг	19.20.29.100
6	Антифриз FELIX PROLONGER (зеленый), мет. бочка 220 кг	19.20.29.100
7	Антифриз FELIX PROLONGER, куб 1000 кг	19.20.29.100
8	Масло компрессорное КС-19п, канистра 20 л (Роснефть-РНПК )	19.20.29.160
9	Масло нелегированное И-20А , бочка 180 кг/216,5л (Роснефть-НЗМП )	19.20.29.130
10	Масло гидравлическое ВМГЗ, бочка 180кг/216,5 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.130
11	Тормозная жидкость "FELIX DOT 4", флакон 0,910 кг	20.59.43.110
12	Смазка Elit- Blue EP2, евроведро 18 кг	19.20.29.211
13	Роснефть Смазка антифрикционная многоцелевая Литол-24, ведро 20,5 л (Смазка Роснефть)	19.20.29.211

14	Гибридное универсальное смазочное средство Clinch, флакон 520 мл	19.20.29.211
15	Керосин КО-25, канистра 10 л	20.59.42.120
16	Тосол (-35) FELIX, куб 1000кг	19.20.29.100
17	Сервисный продукт Rosneft Express, канистра 3,5л (Роснефть-РНПК)	20.59.43.120
18	Жидкость для систем SCR диз. двиг. AWM DEF BLUE (мочевина), п/э канистра 20 л	19.20.29.211
19	Промывка системы охлаждения FELIX, флакон 0,5л	20.59.42.120
20	Смазка Elit- X EP2, евроведро 18 кг	19.20.29.211
21	Тосол (-35) FELIX EBPO, в п/э кан.20кг	19.20.29.100
22	19325N RUSEFF Антигель для грузовых автомобилей 1л	20.59.42.120
23	Масло трансмиссионное AIMOL ATF Multi RU, бочка 205 л	19.20.29.150

В пункте 4 технического задания Заказчик установил требования к качеству, характеристикам, безопасности товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика.

Так, например, согласно позиции №23 Заказчик установил следующее требования:

№ п/п	Наименование	Характеристики	Поставка
23	<b>Масло трансмиссионное AIMOL ATF Multi RU</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Вязкость кинематическая при -20<sup>0</sup>С, сСт, - 827.2</li> <li>- Вязкость кинематическая при -30<sup>0</sup>С, сСт, - 1967.2</li> <li>- Вязкость кинематическая при 0<sup>0</sup>С, сСт, - 209</li> <li>- Вязкость кинематическая при 40<sup>0</sup>С, сСт, - 34</li> <li>- Вязкость кинематическая при 100<sup>0</sup>С, сСт, - 7.5</li> <li>- Индекс вязкости - 197</li> <li>- Температура вспышки в открытом тигле, <sup>0</sup>С – 180</li> <li>- Температура текучести, <sup>0</sup>С - минус 48</li> <li>- Плотность при 20<sup>0</sup>С, г/м3- 844</li> </ul>	<b>В бочках 205 л</b>

Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России, изучив техническое задание, установила, что Заказчиком при описании предмета закупки в отношении подлежащих поставке товаров содержится указание на товарные знаки (например, «AIMOL») без сопровождения словами «или эквивалент», обстоятельств, исключающих применение данного правила в силу законодательства о закупках, не представлено.

На основании изложенного, Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России приходит к выводу о том, что данные действия Заказчика нарушают пункт 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также в нарушении пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках является признаком ограничения конкуренции в закупке, создает преимущество производителю (дистрибьютору, дилеру) и ограничивает участников закупки.

Вышеперечисленные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы решения уполномоченному должностному лицу Ярославского межрегионального УФАС России для принятия мер в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.