РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1372/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 20.09.2021 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 23.09.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия) 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:

Председатель комиссии:

«_____» — «_____»;

Члены комиссии:

«_____» — «_____»;

«_____» — «_____»;

в присутствии представителя Заявителя по ВКС;

в присутствии представителей Заказчика по ВКС;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 02.09.2021 № 8620-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Нижневартовскавиа» при проведении открытого конкурса в электронной форме №178-ЭА/2021 на поставку топлива для реактивных двигателей, извещение № 32110564817, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила жалоба (вх. от 02.09.2021 № 8620-эп/21) «_____» (далее – Заявитель) на действия АО «Нижневартовскавиа» (далее – Заказчик, АО «НВА») при проведении открытого конкурса в электронной форме №178-ЭА/2021 на поставку топлива для реактивных двигателей, извещение № 32110564817.

Заявитель обжалует положения документации о закупке.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг 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) 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;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) 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;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 10.09.2021. В назначенную дату в ходе рассмотрения Жалобы Комиссия пришла к выводу о необходимости получения дополнительной информации. В связи с чем, на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения жалобы был продлен, рассмотрение назначено на 20.09.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение Жалобы посредством видеоконференцсвязи.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика на момент объявления закупки регулируется Положением о порядке проведения закупок товаров работ, услуг АО «Нижневартовскавиа», утвержденным Советом директоров АО «Нижневартовскавиа» 29.06.2021.

18.08.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110513353 о проведении открытого конкурса в электронной форме №178-ЭА/2021 на поставку топлива для реактивных двигателей. Начальная (максимальная) цена договора – 36 000 000 рублей, в том числе НДС 20%.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе - 03.09.2021, дата подведения итогов – 08.09.2021.

Заявитель посчитал, что требования Заказчика к характеристикам реактивного топлива, указанные в документации о закупке, противоречат требованиям ГОСТ, нарушают положения Закона о закупках и ограничивают круг потенциальных участников закупки. Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен, считает требования к предмету закупки обоснованы потребностями Заказчика и не нарушают права участников закупки.

Рассмотрев документацию о закупке и материалы Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Заявитель обжалует требования к функциональным и техническим характеристикам реактивного топлива, в частности:

- температура начала кипения ни ниже 135градусов по Цельсию;

- температура вспышки не менее 35 градусов по Цельсию;

- термоокислительная стабильность в статистических условиях мри 150 градусов по Цельсию не более 12 мг/100см3.

Функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки описаны в Технической части (приложение № 1 к документации) с учетом специфического, узкопрофильного использования предмета закупки. Из пояснений АО «Нижневартовскавиа» следует, что при описании предмета закупки Заказчик руководствовался нормативными документами, применяемыми в области гражданской авиации, в частности ГОСТ 10227-86, а также требованиями авиакомпаний, использующих для осуществления воздушных перевозок воздушные суда иностранного производства.

ПАО Аэрофлот в адрес компаний-производителей авиатоплива было направлено письмо № 09-200 от 17.02.2015, в котором отмечено, что использование авиатоплива для реактивных двигателей по ГОСТу с термоокислительной стабильностью 18мг осадка на 100 см3 является критичным и представляет серьезную угрозу безопасности полетов при использовании на авиадвигателях воздушных судов семейства А320. Допустимым показателем термоокисли тельной стабильности для воздушных судов, обеспечивающим уровень безопасности полетов составляет 12 мг на 100 см3.

Между АО «НВА» и ПАО «Аэрофлот» заключен Договор № НО.2005-07 от 30.12.2004 на предоставление услуг по наземному обслуживанию воздушных судов в аэропорту г. Нижневартовск, в том числе воздушных судов иностранного производства.

Одним из оснований для внесения дополнительных требований по изменению параметров характеристик предмета закупки, установленных ГОСТом, а именно установление температуры вспышки не ниже 35 градусов по Цельсию, и температуры кипения от 135 градусов по Цельсию, Заказчик указал рекомендации ФГУП Государственный научно-исследовательский институт гражданской авиации, изложенные в письме №НЦ-28-36761 от 19.02.2021. Указанным письмом, на основании проведенных собственных исследований и испытаний Институт указывает на необходимость обеспечения температуры начала кипения не менее 135 градусов по Цельсию и температуры вспышки не ниже 35 градусов.

В соответствии с техническими возможностями общества хранение авиатоплива марок ТС-1 и РТ для собственных нужд АО «НВА» и авиатопливо, переданное на хранение но заключенным АО «НВА» договорам хранения с поставщиками топлива для авиакомпаний, осу ществляется в одном резервуаре склада ГСМ.

Заказчиком дополнительно представлены договоры на хранение авиационного топлива и паспорта на топливо для реактивных двигателей, подтверждающие возможность поставки топлива с характеристиками, указанными в документации о закупке (паспорта на топливо ТС-1).

Вместе с тем, Заказчик считает, что производители регулируют свою деятельность в рамках ГОСТ 10227-86 и ТР ТС 013/2011, что позволяет производить и самостоятельно оптимизировать показатели качества вырабатываемой в конкретный момент партии топлива без учета и проверки эксплуатационных последствий.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчиков 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 для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции (п. 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018).

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком к характеристикам предмета закупки в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Закона о закупках отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу «_____» (вх. от 02.09.2021 № 8620-эп/21) на действия Заказчика АО «Нижневартовскавиа» при проведении открытого конкурса в электронной форме №178-ЭА/2021 на поставку топлива для реактивных двигателей, извещение № 32110564817, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии «_____»

Члены Комиссии: «_____»

«_____»