

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-35/2020

«16» января 2020 г.

г. Кемерово, Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

Членов комиссии:

<...> – <...>;

<...> – <...>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ФБУЗ «ЦГиЭ КО» (по доверенности);

- <...> – представителя ФБУЗ «ЦГиЭ КО» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Перекресток Ойл» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перекресток Ойл» и материалы жалобы № 042/07/3-35/2020.

### УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 7766 от 30.12.2019) Общества с ограниченной ответственностью «Перекресток-Ойл» (далее также – ООО «Перекресток-Ойл», Заявитель) на действия заказчика закупки Федеральное бюджетное учреждение здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Кемеровской области» (далее – ФБУЗ «ЦГиЭ КО», Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку нефтепродуктов, извещение о проведении которого было опубликовано 09.12.2019 (в текущей редакции 12.1.2019) в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 31908633061 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком были установлены избыточные (технически и

экономически необоснованные) требования возможности об организации заправки автомобильного транспорта Заказчика «во всех городах и районах Кемеровской области, а также Новосибирской и Томской областях, Алтайском и Красноярском крае. В обязательном порядке наличие не менее одной АЗС поставщика в каждом районе г. Кемерово, на трассе Кемерово-Промышленная и трассах между городами и населенными пунктами».

Заявитель полагает, что таким образом, Заказчиком был нарушен правовой принцип равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленный п. 2 ч. 1 ст. 3 Федеральным законом от № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), налагают на участника дополнительные финансовые обязательства.

Заявитель указывает на то, Заказчик не указывает необходимое местоположение АЗС поставщика, не связывает место АЗС с конкретным филиалом или отделением, а исходит исключительно из географического критерия, также полагает, что Заказчик не учел того, что валовое количество АЗС в качестве критерия оценки заявки участника АЗС не гарантирует лучшее исполнение условия договора (потенциальный участник может владеть 5 АЗС, располагающихся на небольшом расстоянии, что может быть не востребовано Заказчиком).

Кроме того, Заявитель полагает, что Заказчиком был нарушен правовой принцип отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки, установленных п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, а именно: в Документации о закупке указано на организацию поставщиком возможности заправки автомобильного транспорта Заказчика «на трассах между городами и населенными пунктами», что не позволяет сделать вывод – на каких трассах, между какими городами и населенными пунктами поставщиком должна быть организована возможность заправки.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 13.01.2020 № 03/116 рассмотрение жалобы № 042/07/3-35/2020 было назначено на 16.01.2020 на 15 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено в адрес Заказчика и Заявителя, на адреса официальной электронной почты.

В письменном отзыве на жалобу ФБУЗ «ЦГиЭ КО», выразило несогласие с доводами жалобы, привело пояснения по доводам Заявителя, изложенным в жалобе, просило признать жалобу ООО «Перекрестой Ойл» необоснованной.

16.01.2019 на рассмотрение жалобы № 042/07/3-35/2020 явились представители ФБУЗ «ЦГиЭ КО» и ООО «Перекресток-Ойл».

Представитель ООО «Перекресток Ойл» в полном объеме поддержал доводы жалобы. Представители ФБУЗ «ЦГиЭ КО» возражали по доводам жалобы.

Заслушав представителей ФБУЗ «ЦГиЭ КО», представителя ООО «Перекресток Ойл», изучив материалы жалобы № 042/07/3-35/2020, Комиссией установлено следующие:

В соответствии с п 1. ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон № 223-ФЗ) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, требования Закона № 223-ФЗ при проведении закупок товаров работ услуг распространяются на ФБУЗ «ЦГиЭ КО».

В силу ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Приказом Руководителя Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека б/н от 06.11.2018 утверждено Положение о закупке товаров работ услуг для нужд ФБУЗ «ЦГиЭ КО» (далее – Положение о закупке).

09.12.2019 ФБУЗ «ЦГиЭ КО» в ЕИС было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку нефтепродуктов с начальной максимальной ценой лота 710 160,50 рублей (в действующей редакции от 12.12.2019) (далее – Извещение), а также Документация на проведение процедуры запроса котировок в электронной форме № КС-2019-179 ЗК-223. Поставка нефтепродуктов (далее – Документация о закупке).

12.12.2019 Закупочной комиссией ФБУЗ «ЦГиЭ КО» был составлен Протокол № 173 рассмотрения и оценки котировочных заявок (далее – Протокол).

Согласно Протоколу на участие в Закупке были поданы две заявки: ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» с ценовым предложением 644 622,50 рублей; ООО «Перекресток Ойл» с ценовым предложением 643 795,00 рублей.

Заявка ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» была признана соответствующей требованиям Документации о закупке.

Заявка ООО «Перекресток Ойл» была признана несоответствующей Документации о закупке, а именно: в котировочной заявке участника закупки не представлен перечень автозаправочных станций, соответствующий требуемому (в городе Кемерово указано две автозаправочные станции, когда требуется не менее одной автозаправочной станций в каждом районе города Кемерово (Ленинский, Центральный, Заводской, Рудничный, Кировский)) (п. 2 Документации о закупке; п.2 ч.18.3.1 Положения о закупке).

Из Протокола следует, что Закупка была признана несостоявшейся, Закупочной Комиссией принято решение о заключении договора с участником Закупки ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи», подавшим единственную заявку, соответствующую требованиям установленным Документацией о закупке, ценовое предложение которого не превышает начальную (максимальную) цену, указанную в Извещении.

Разделом 2 Документации о закупке установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу котировочной заявки.

Согласно п. 3 Раздела 2 Документации о закупке заявка должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в Документации о закупке (согласно Приложению № 1 к Документации о закупке).

Согласно п. 9 Документации о закупки к заявке на участие в Закупке должна быть приложена в том числе декларация соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым Заказчиком к участникам Закупки.

В соответствии с п. 7 Документации о закупке участник закупки вправе использовать форму заявки, являющуюся Приложением № 2 к Документации о закупке, либо представить свою форму, отражающую предложение участника по всем требованиям заказчика, указанным в Приложении № 1 к Документации о закупке.

В Приложении № 1 Заказчиком установлено требование к месту поставки товара: «Организовать заправку на АЗС во всех городах и районах Кемеровской области, а также Новосибирской, Томской областях, Алтайском и Красноярском крае. В обязательном порядке наличие не менее одной АЗС в каждом районе города Кемерово (Центральный, Кировский, Рудничный, Ленинский, Заводской), на выезде из г. Кемерово, на трассе Кемерово - Промышленная и трассах между городами и населенными пунктами».

В заявке, направленной ООО «Перекресток-Ойл» для участия в Закупке, общество выражает согласие осуществить поставку нефтепродуктов согласно условиям, оговоренным в извещении и проекте договора.

Подав настоящую заявку на участие в Закупке, ООО «Перекресток-Ойл», по существу, подтвердило свое соответствие требованиям п. 7.2 Положения о закупке.

Пунктом 7.2 Положения о закупке определены требования к участникам закупки, устанавливаемые Заказчиком в Документации о закупке.

В соответствии с п. 7.7 Положения о закупке Заказчик в документации о закупке вправе установить иные требования к участникам закупки, не противоречащие настоящему положению.

В период подачи заявок на участие в Закупке ООО «Перекресток Ойл» в адрес Заказчика не обращалось за представлением разъяснений по спорным пунктам Документации о закупке.

12.12.2019 в адрес Заказчика от ООО «Перекресток Ойл» поступило требование о

разъяснении положений Документации о закупке только в части требования места поставки товара в г. Салаире, поскольку, по мнению Заявителя, только один поставщик может предоставить АЗС в г. Салаире, что является ограничением конкуренции, а также требование о разъяснении о необходимости предоставления АЗС в каждом районе г. Кемерово.

Также 12.12.2019 Заказчиком были даны разъяснения, а именно: в части требования АЗС в г. Салаир будут внесены изменения в Документацию о закупке (Приложение № 1 раздел «Спецификация»).

Комиссией установлено, что в составе Заявки ООО «Перекресток-Ойл» был представлен перечень АЗС только по Кемеровской области.

Комиссией установлено и не оспаривается Заявителем, что заявка, поданная им на участие в закупке в части места поставки товара, установленного в Документации о закупке не в полной мере соответствовала требованиям Заказчика.

При этом ООО «Перекресток-Ойл», подавая заявку на участие в Закупке, по существу, в полном объеме согласилось с требованиями Документации о закупке, в том числе в части места поставки товара.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ 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.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закон №223-ФЗ установлена обязанность Заказчика руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с правовой системой Российской Федерации принципы права имеют большую юридическую силу и являются основой действующей системы правовых норм, предназначены для сохранения и поддержания правопорядка даже ввиду отсутствия прямых императивных норм, регулирующих ту или область правоотношений.

В силу этого соблюдение институциональных принципов права, прямо закрепленных в Законе № 223-ФЗ, является обязательным для всех лиц, осуществляющих закупки в рамках данного закона, несмотря на отсутствие конечного перечня императивных правовых норм регулирующих информационное раскрытие в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

С учетом изложенного Заявитель, подавший заявку на участие в Закупке и согласившийся с требованиями к участникам, установленными в Документации, будучи отклоненным в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ и Документации о закупке, не вправе обжаловать указанные требования Документации о закупке к участникам, ссылаясь на принцип необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

Иное нарушает право Заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей Заказчика, закрепленное в ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ.

Согласно пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 4 Закона № 223-ФЗ протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее – итоговый протокол), должен содержать основания отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

Вместе с тем в Протоколе не указано, в какой части перечень автозаправочных станций ООО «Перекресток Ойл» не соответствует требуемому Заказчиком, что имеет существенное значение, поскольку простое указание на несоответствие заявки требованиям Заказчика не соответствует принципу отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки и информационной открытости закупки, установленных п. 1, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

В Протоколе только содержится указание на то, что в городе Кемерово указано две автозаправочные станции, когда требуется не менее одной автозаправочной станции в каждом районе города Кемерово (Ленинский, Центральный, Заводской, Рудничный, Кировский).

Из чего следует, что заявка ООО «Перекресток Ойл» была отклонена, в связи с отсутствием АЗС в каждом районе города Кемерово (Ленинский, Центральный, Заводской, Рудничный, Кировский), иное из Протокола не следует.

В связи с изложенным Комиссия дает правовую оценку только этому доводу Заявителя в части обоснованности включения в Документацию о закупке.

Согласно письменному отзыву Заказчика ФБУЗ «ЦГиЭ КО» имеет 15 филиалов. Места оказания услуг Заказчика не ограничены местами нахождения филиала, а могут быть расположены на всей территории Кемеровской области и за ее пределами.

У Заказчика на территории г. Кемерово находится 4 объекта недвижимого имущества, расположенного в разных районах города (Центральный, Рудничный):

- Проспект Шахтеров, 20;
- Улица Авроры, 12;
- Улица Шестакова, 1;
- Проспект Кузнецкий, 56а.

На балансе учреждения 92 транспортных средства (которые могут быть задействованы одновременно в разных направлениях). Для возможности выезда с каждого объекта Заказчика в разные города и районы Кемеровской области, беспрепятственного отбора и доставки проб, для исключения холостого пробега транспорта, Заказчик установил требование к месту отпуска автомобильного топлива - о необходимости осуществлять заправку топливом во всех районах города.

Выезд специалистов Заказчика имеет непредвиденный характер (вспышки эпидемиологических ситуаций могут быть в любое время суток и в любой точке Кемеровской области, проведение мониторинговых исследований загрязнения воздушной среды в Кемеровской области), график выезда транспортных средств готовится на один день.

Для возможности выезда с каждого объекта Заказчика в разные города и районы Кемеровской области, беспрепятственного отбора и доставки проб, для исключения холостого пробега транспорта, Заказчик установил требование к месту отпуска автомобильного топлива – о необходимости осуществлять заправку топливом во всех районах города.

При этом Заказчиком в Документации о закупке не указано не конкретное количество заправок станций и их место расположения в г. Кемерово, что не ограничивает конкуренцию.

Приложением № 3 к Документации о закупке является проект договора Заказчика, разделом 2 которого предусмотрена возможность привлечению поставщиком третьих лиц к исполнению своих обязательств.

Таким образом, поставщик имеет возможность производить отпуск нефтепродуктов с использованием имущества и оборудования, принадлежащего третьим лицам.

Заказчиком представлена в материалы жалобы служебная записка начальника гаража <...>22.11.2019, о том, что для заправки одного автомобиля средний расход топлива до АЗС по адресу г. Кемерово, Кировский р-н, ул. Ракитянского, 2/6 (заправки ООО «Перекресток Ойл») и обратно составляет 4 литра, по адресу г. Кемерово, ул. Ю. Двужильного, 11 составляет 8 л., что говорит о нецелесообразном расходовании денежных средств.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в Постановлении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10, в котором указано на то, что основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказа, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотребления в сфере размещения заказов.

Комиссия приходит к выводу, что включение в Документацию о закупках спорного условия не противоречит Закону № 223-ФЗ, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно

удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Из материалов анализа состояния конкуренции на товарных рынках автомобильных бензинов марок и дизельного топлива, проведенного Кемеровским УФАС России следует, что на территории г. Кемерово имеется достаточно большое число заправок, принадлежащих различным хозяйствующим субъектам.

ООО «Перекресток Ойл» не представило доказательств невозможности привлечения третьих лиц к исполнению своих обязательств договору с Заказчиком.

В связи с изложенным довод Заявителя об ограничении Заказчиком конкуренции путем установления требования в Документации о закупке о наличии не менее одной АЗС в каждом районе города Кемерово (Центральный, Кировский, Рудничный, Ленинский, Заводской), с учетом возможности привлечения поставщиком третьих лиц для исполнения обязательств по договору с Заказчиком, Комиссией признает необоснованным.

Руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перекресток Ойл» № 042/07/3-35/2020 необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <...>

<...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Примечание.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.