

РЕШЕНИЕ

№ 076/10/18.1-1512/2023

№ 076/10/18.1-1513/2023

Резолютивная часть решения оглашена – 7 декабря 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме – 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 -ИП);

- представителя от индивидуального предпринимателя (далее - ИП);

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

рассмотрев жалобы на действия (бездействие) заказчика при осуществлении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку моторного масла 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, 23.11.2023 на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) Заказчиком размещено извещение № 32312998032 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку моторного масла для нужд АО «Костромское ПАТП № 3».

Начальная (максимальная) цена договора: 10 000 000,00 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 и ИП поступили жалобы на действия (бездействие) заказчика, АО «Костромское ПАТП № 3», в части установленных положений извещения по вышеуказанной закупке.

В своих жалобах ИП и ИП указывают на следующее.

Заказчиком в Приложение №1 Техническое задание на поставку моторного масла для нужд АО «Костромское ПАТП №3» (далее – техническое задание) содержит указание на товарные знаки требуемого к поставке моторного масла (например, «AIRMOL») без сопровождения словами «или эквивалент».

Однако товар данного производителя «AIRMOL» 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 ИП и ИП, 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), а также пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

В связи с данными обстоятельствами Заказчиком создаются условия, при которых, победителем конкурентной закупки становится только один участник, дистрибьютер товара с конкретными характеристиками, которые прописывает Заказчик в своем техническом задании.

На вышеуказанный довод в материалы дела от Заказчика поступили пояснения в письменной форме, из которых следует, что указанные в жалобах недочеты являются результатом допущенной ошибки Заказчика в ходе составления закупочной документации.

Рассмотрев представленные документы и материалы, выслушав пояснения представителей сторон, 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 описание 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 моторное для коммерческого транспорта AIMOL Turbo LD CNG 15w40 RU, бочка 205 л	19.20.29.111
2	Масло моторное для коммерческого транспорта AIMOL Turbo Synth Ultra 10w40 RU, бочка 205 л	19.20.29.111
3	Масло моторное для коммерческого транспорта AIMOL Turbo TBN 16 10w40 RU, канистра 20 л	19.20.29.111
4	Масло моторное для коммерческого транспорта AIMOL Turbo TBN 16 10w40 RU, бочка 205 л	19.20.29.111
5	Масло моторное для коммерческого транспорта AIMOL Turbo Synth E9 10W-30 RU, бочка 205 л	19.20.29.111
6	Масло моторное Rosneft Revolux D1 15W-40 API CF-4/SJ, бочка 180 кг/216,5 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.111
7	Масло моторное Rosneft Revolux D3 15W-40 API CI-4/SL, бочка 180 кг/216,5 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.111
8	Масло моторное Rosneft Revolux D5 10W-40 API CJ-4/SM, бочка 180 кг/216,5 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.111
9	Масло моторное Rosneft Revolux GEO PLUS 15W-40 , бочка 180 кг/216,5 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.111
10	Масло моторное п/син. Rosneft Magnum Maxtec 10W-40 API SL/CF, канистра 20 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.111
11	Масло моторное Rosneft Magnum Ultratec 5W-40 API SN/CF, канистра 4 л (Роснефть-РНПК)	19.20.29.111
12	ОРЕТ Синт. мот.масло Fulllife 5W-30 SN GF-5, канистра 4 л	19.20.29.111

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 №1 Заказчик установил следующее требования:

№ п/п	Наименование	Характеристики	Поставка
1	Масло моторное для	- Классификация по SAE 15W-40 - Вязкость кинематическая при 100⁰С, мм²/с, - 15.3 - Температура вспышки в откр.тигле, °С- 224	В бочках 205 л

	коммерческого транспорта AIMOL Turbo LD CNG 15w40 RU	- Щелочное число, мг KOH/г -4.9 - Вязкость динамическая при 150°С- 4.04 - Температура застывания, °С - 39 - Сульфатная зольность, % масс.-0.51	
--	--	---	--

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 жалобы ИП обоснованными.
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 по делу 076/10/18.1-1512/2023 по жалобе ИП.
4. Не выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений по делу 076/10/18.1-1513/2023 по жалобе ИП, поскольку выдано по жалобе ИП (дело 076/10/18.1-1512/2023).
5. 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.