

## **РЕШЕНИЕ №086/07/3-655/2023**

**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 05.05.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 12.05.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) 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 на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заявителя ООО «Тюменский трубный завод» <.....> ,

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заказчика АО «Управление теплоснабжения и инженерных связей» <.....> ,

рассмотрев посредством онлайн-видеоконференции жалобу ООО «Тюменский трубный завод» (вх. № 4241-ЭП/23 от 26.04.2023) (далее - Жалоба) на действия заказчика АО «Управление теплоснабжения и инженерных связей» при запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку труб полиэтиленовых ПНД ПЭ-100 SDR 11 для нужд АО «УТС» (реестровый номер извещения 32312296169),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба ООО «Тюменский трубный завод» (далее — Заявитель) (вх. № 4241-ЭП/23 от 26.04.2023) на действия заказчика АО «Управление теплоснабжения и инженерных связей» (далее — Заказчик) при запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку труб полиэтиленовых ПНД ПЭ-100 SDR 11 для нужд АО «УТС» (реестровый номер извещения 32312296169).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган 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 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок и подведение итогов 24.04.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 26.04.2023.

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 было назначено на 05.05.2023.

Так, Заявитель в своей Жалобе указывает на следующее.

В соответствии с Итоговым протоколом № ЗП3041445(32312296169) от 25.04.2023г. запроса котировок в электронной форме, заявка ООО «Тюменский трубный завод» на участие в запросе котировок в электронной форме была отклонена на основании нарушения подпункта 10 пункта 28 (формы 3 «Технико-коммерческое предложение» раздела 4) извещения о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего

предпринимательства на поставку труб полиэтиленовых ПНД ПЭ-100 SDR 11 для нужд АО «УТС», заявка содержит слова «не более», «не менее» т.е. не указаны конкретные показатели допустимого отклонения толщины стенки и овальности после экструзии.

Заявитель не согласен с решением Закупочной комиссии.

Заявитель сообщает, что Заказчик в технических требованиях просит указать конкретные показатели допустимого отклонения толщины стенки трубы и овальности после экструзии, что невозможно сделать. Заявитель обращает внимание, что данные показатели являются «плавающими» на всем отрезке трубы, т. е. они будут разным на каждом метре 12-ти метрового отрезка трубы и тем более во всей партии трубы. Заявитель указывает, что таблица 4 ГОСТа 18599-2001, на который ссылается Заказчик в техническом задании тендерной документации, определяет допустимые отклонения как не более допустимого значения и не менее допустимого значения.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил в Управление материалы и письменные возражения (вх. № 4481/23 от 04.05.2023).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения нужд муниципального акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных связей», утвержденным Советом директоров АО «УТС», протокол от 29.09.2022 № 5/22 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 17.04.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — <....> рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на конкурс — 24.04.2023.
4. На участие в запросе котировок подано 6 заявок.

Согласно итоговому протоколу запроса котировок в электронной форме № ЗП3041445 (32312296169) от «25» апреля 2023 года до окончания установленного срока «24» апреля 2023г., 08 часов 30 минут (время местное), поступило 6 (шесть) заявок на участие в запросе котировок.

По решению закупочной комиссии заявка № 1 (204708) Заявителя ООО «Тюменский трубный завод» была отклонена на основании следующего:

«не соответствие требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку труб полиэтиленовых ПНД ПЭ-100 SDR 11 для нужд АО «УТС» и в нарушение пп. 10 п. 28 (формы 3 «Технико-коммерческое предложение» раздела 4) извещения о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку труб полиэтиленовых ПНД ПЭ-100 SDR 11 для нужд АО «УТС», заявка содержит слова «не более», «не менее» т.е. не указаны конкретные показатели допустимого отклонение толщины стенки, мм трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 280, овальности после экструзии, мм. трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 280, плотности, кг/м<sup>3</sup> трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 280, допустимого отклонение толщины стенки, мм трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 315, овальности после экструзии, мм. трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 315, плотности, кг/м<sup>3</sup> трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100

SDR 11 Ø 315, овальности после экструзии, мм. трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 355, плотности, кг/м<sup>3</sup> трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 Ø 355.»

В результате рассмотрения предоставленных заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, а также поступивших ценовых предложений были признаны соответствующими требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок 4 заявки.

Подпунктом 8.2.17.3 пункта 8.2.17 «Подведение итогов запроса котировок в электронной форме» Раздела 8.2 «Запрос котировок в электронной форме» Положения о закупке Заказчиком установлено:

- а) непредставления документов и (или) информации, предусмотренных подпунктом 8.2.13.11 настоящего Положения, или предоставления недостоверной информации;
- б) несоответствия информации, предусмотренной подпунктом 8.2.13.11 настоящего Положения, требованиям извещения о проведении такого запроса.

Пунктом 29 «Порядок подведения итогов закупок» Раздела 2 «Требование к заявке на участие в закупке» Извещения Заказчиком установлено:

«Единая комиссия в срок, указанный в Извещении о закупке и в пункте 11 раздела 1 «Общие сведения о закупке» Извещения, осуществляет рассмотрение поданных Участниками Заявок на предмет их соответствия требованиям настоящего Извещения, и определяет перечень Участников, которые признаются Участниками Запроса котировок в электронной форме и подведение итогов запроса котировок.

Заявка и Участник признаются Единой комиссией соответствующими Извещению о закупке, если Заявка и Участник соответствуют всем требованиям, установленным Извещением о закупке.

Заявка и Участник признаются несоответствующими Извещению о закупке, если Заявка, в том числе указанные в ней товары, работы, услуги, и (или) Участник не соответствуют требованиям, установленным настоящим Извещением.

По результатам рассмотрения Заявок Единая комиссия не допускает Участника к участию в Запросе котировок в электронной форме в следующих случаях:

- а) непредставления документов и (или) информации, предусмотренных настоящим Извещением, или предоставления недостоверной информации;
- б) несоответствия информации, предусмотренной настоящим Извещением, требованиям извещения о проведении такого запроса.

По результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме Комиссия принимает решение о признании заявки на участие в запросе котировок в электронной форме и участника такого запроса, подавшего данную заявку, соответствующими требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, либо решение о несоответствии заявки и (или) участника требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и об отклонении заявки в случаях, которые предусмотрены выше и подводит итоги запроса котировок в электронной форме путем присваивания каждой такой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора. Заявке на участие в запросе котировок в электронной форме, содержащей наименьшее ценовое предложение, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.»

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что в инструкции по заполнению Формы 3 «ТЕХНИКО-КОММЕРЧЕСКОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ» РАЗДЕЛА 4 «ФОРМЫ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ» указано следующее:

1. Данные инструкции не следует воспроизводить в документах, подготовленных Участником.
2. В настоящем технико-коммерческом предложении Участник предоставляет описание поставляемого Товара, который является предметом закупки, его функциональных (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик(указываются все сведения из технического задания (п. 2 (пп. 2.1, 2.3, 2.4, 2.5, 2.6, 2.7))\*.

\*\* В случае указания в техническом задании слов «от» «до», «не более», «не менее», участник прилагает конкретные значения показателя. Сведения излагаются в настоящем времени.

В нарушение вышеуказанных установленных требований участник запроса котировок в электронной форме ООО «Тюменский трубный завод» не указал в Форме 3 «Технико-коммерческое предложение» конкретные показатели допустимого отклонения толщины стенки, мм трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR11 0 280, овальности после экструзии, мм. трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR11 0 280, плотности, кг/м<sup>3</sup> трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR11 0 280, допустимого отклонение толщины стенки, мм трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR11 0 315, овальности после экструзии, мм. трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 0 315, плотности, кг/м<sup>3</sup> трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 0 315, овальности после экструзии, мм. трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ- 100 SDR 11 0 355, плотности, кг/м<sup>3</sup> трубы полиэтиленовой ПНД ПЭ-100 SDR 11 0 355, установленных в разделе 5 «Техническое задание» и предусмотренных в Форме 3 «Технико-коммерческое предложение», в связи с чем, заявка №1 (идентификатор заявки 204708) была отклонена.

Таким образом, Комиссия ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что закупочной комиссией Заказчика было правомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя по причине несоответствия информации, указанной в заявке на участие в запросе котировок, установленным требованиям в разделе 5 «Техническое задание» и предусмотренных в Форме 3 «Технико-коммерческое предложение», в том числе требованиям Положения о закупке.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России признает довод Жалобы Заявителя необоснованным.

Заявитель Жалобы в устных дополнениях указал, что также считает неправомерным установление Заказчиком требований в инструкции по заполнению Формы 3 «ТЕХНИКО-КОММЕРЧЕСКОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ» РАЗДЕЛА 4 «ФОРМЫ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», а именно «В случае указания в техническом задании слов «от» «до», «не более», «не менее», участник прилагает конкретные значения показателя. Сведения излагаются в настоящем времени.»

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает, что Жалоба (№ 4241-ЭП/23 от 26.04.2023) поступила в Ханты-Мансийское УФАС России после даты и времени окончания срока подачи заявок.

Таким образом Заявителем, в силу части 11 статьи 3 Закона о закупках, а также с учетом разъяснений ФАС России, изложенных в письме от 22.09.2022 № ДФ/87946/22 был пропущен срок для обжалования условий документации.

Спорные положения извещения о проведении запроса предложений, которые по мнению Заявителя являются необоснованными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях, указанных в извещении о проведении запроса

котировок. Заявитель, будучи участником, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

При указанных обстоятельствах у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют полномочия по рассмотрению устных дополнений к Жалобе Заявителя, касающихся обжалования установленных Заказчиком требований в документации о закупке.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Тюменский трубный завод» (вх. № 4241-ЭП/23 от 26.04.2023) на действия заказчика АО «Управление теплоснабжения и инженерных связей» при запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку труб полиэтиленовых ПНД ПЭ-100 SDR 11 для нужд АО «УТС» (реестровый номер извещения 32312296169), необоснованной.