

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4981/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.03.2022

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АЗС-Комплекс»; АО «Почта России»,

рассмотрев жалобу ООО «АЗС-Комплекс» (далее - Заявитель) на действия АО «Почта России» (далее — Заказчик) при проведении аукциона на право заключения договора на поставку зимнего дизельного топлива для нужд ОСП МР АСЦ им.В.Н.Бугаенко УФПС Московской области (реестровый № 32211172527) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, направленная письмом ФАС России от 25.03.2022 № 28/26772/22.

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, 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» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 25.02.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о при проведении аукциона на право заключения договора на поставку зимнего дизельного топлива для нужд ОСП МР АСЦ им.В.Н.Бугаенко УФПС Московской области (реестровый № 32211172527) (далее – аукцион, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 22.03.2022 № 32211172527-11 Заявителю отказано в допуске к участию в аукционе на основании следующего:

Первая часть заявки не соответствует требованиям документации согласно п.3.4.1 Информ.карты, т.к. показатели предлагаемого товара не соответствуют параметрам, указанным в закупочной документации.

В соответствии с пунктом 3.4.1 Информационной карты в первой части заявки не допускается указывать сведения об участнике аукциона.

Описание участником аукциона предлагаемого к поставке товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных

характеристик, описание выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик осуществляется участником в соответствии с Частью VI настоящей документации.

Первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать:

1) согласие на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭП);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (отсутствие указания (декларирования) страны происхождения товара не является основанием для отклонения заявки, в таком случае заявка признается содержащей предложение о поставке иностранных товаров);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Данная информация включается в заявку в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации (сведения предоставляются по форме участника аукциона).

Условием предоставления приоритета товарам российского происхождения является указание (декларирование) участником аукциона в первой части заявки на участие в аукционе наименования страны происхождения поставляемых товаров.

Отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке. Такая заявка признается содержащей предложение о поставке иностранных товаров.

Частью V I Закупочной документации установлены требования к описанию участником аукциона поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик.

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ФОРМА ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКОМ ЗАКУПКИ

№ п/п	Наименование товара (описание)	Наименование/описание параметров эквивалентности	Предельные значения (минимальные, максимальные) или варианты таких параметров	Значения параметров, которые не могут изменяться	Значения, предлагаемые участником закупки	Страна происхождения товара
1	Дизельное топливо зимнее ЕВРО	Экологический класс	Не ниже К5			
		Окислительная стабильность: общее количество осадка, г/м ³	Не более 25			
		Фракционный состав: при температуре 350°С перегоняется, % об.	Не менее 85			
		Предельная температура фильтруемости, °С	Не выше -26			
		Цетановое число	Не менее 49			
		Цетановый индекс	Не менее 46			
		Массовая доля серы				

	МГ/КГ	Не более 10		
	Массовая доля воды, МГ/КГ	Не более 200		

ИНСТРУКЦИЯ ПО ЗАПОЛНЕНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ОТКРЫТОМ АУКЦИОНЕ

Участник закупки представляет в любой удобной форме информацию о конкретных показателях товара (материала), товара, используемого при выполнении работ, оказании услуг, соответствующих значениям, установленным аукционной документацией и подлежащих проверке Заказчиком при приемке товара, выполненных работ, оказанных услуг, а также товарном знаке (при наличии), наименовании страны происхождения товара.

Сведения о качественных, технических характеристиках товара (материала), товара (материала), используемого при выполнении работ, оказании услуг, его эксплуатационных, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией о закупке (далее – Сведения о товаре) должны содержать значения параметров товара в соответствии с которыми Заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании услуг.

Участнику закупки необходимо указывать конкретные значения параметров каждого вида (типа) товара.

Предоставляемая участником информация не должна сопровождаться словами «эквивалент», «аналог», «типа», «не менее», «не более», «не ниже», «не выше», («от», «до»), «должно быть», «может быть», «возможно», «в пределах», «типа», «и иные», «и другие» и т.п. и не должна допускать разночтения или двусмысленное толкование.

В инструкции по описанию предмета закупки могут быть использованы следующие знаки, символы и обозначения:

Символ «±» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра равное указанному или с отклонением в большую или меньшую сторону в пределах указанного предельного отклонения.

Символ «<» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения.

Символ «>» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения.

Символ «≥» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения или равное ему.

Символ «≤»-означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения или равное ему.

Слова «менее» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения;

Слова «более» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения;

Слова «не менее» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения или равное ему;

Слова «не более» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения или равное ему;

Слова «Не выше» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения или равное ему;

Слова «Не ниже» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения или равное ему;

Слова «от» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, более указанного значения или равное ему;

Слова «до» - означает что, участнику следует представить в заявке конкретное значение параметра, менее указанного значения;

Для обозначения разделителя целой и дробной частей десятичной дроби используется символ «,» между цифрами без пробела. Использование иных символов для обозначения разделителя целой и дробной частей не допускается, за исключением случаев, когда это предусмотрено соответствующей нормативно-технической документацией.

Символы «..», «-», установленные между значениями параметра, следует читать как необходимость указания диапазона значений, не включая крайние значения.

В случае если требуемое значение параметра сопровождается словами «менее ... и более...», то участнику закупки необходимо представить конкретное значение параметра из данного диапазона, не включая крайние значения.

В случае если требуемое значение параметра товара сопровождается словами: «от... и до...», «от» «до», то участнику необходимо представить конкретное значение параметра из данного диапазона, не включая крайние значения. При дополнении слов, указанных в настоящем абзаце, иными словами (например: «от не ниже... и до не выше...») участнику необходимо представить конкретное значение параметра из данного диапазона, крайние значения которых определяются иными дополненными словами в соответствии с настоящей инструкцией.

В случае если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «,», союза «и», то участнику необходимо представить все значения параметра или все диапазоны значений параметра, указанных через данный символ, союз.

В случае если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «;», «/», союза «или», то участнику закупки необходимо представить одно из указанных значений или диапазонов значений параметра, указанных через данный символ, союз.

В случае если значения или диапазоны значений параметра указаны одновременно с использованием символов «;», «,», то участнику закупки необходимо представить значение(-я) параметра или диапазон(-ы) значения, разделенные символами «;», «,».

В случае, если требуемое значение параметра диапазона сопровождается словами: «не менее ... и не более ...», «не менее» и (или) «не более», то участнику закупки необходимо представить значение параметра из данного диапазона, включая крайние значения.

В случае если требуемое значение параметра сопровождается знаком «*», в том числе значение, включенное в диапазон значений, то участник вправе указать крайнее значение требуемого параметра (крайние значения требуемого диапазона).

В случае указания температурных значений параметра, необходимо указать два конкретных значения параметра, а именно нижний и верхний предел (максимальное и минимальное значение) диапазона, включающие крайние его значения; если указано требование только к минимальному или только к максимальному значению параметра, то участнику, необходимо указать одно конкретное значение параметра.

В случае указания требуемого значения параметра с использованием символа «()» вне

зависимости от применения иных символов (знаков, союзов, слов), установленных настоящей инструкцией, участнику закупки необходимо представить данное значение параметра как значение, которое не может изменяться.

В случае отсутствия при описании требуемых Заказчиком значений показателей (характеристик) товара каких-либо вышеуказанных символов и слов и установление показателей (характеристик), которые не могут изменяться, участнику закупки необходимо представить данное значение параметра как значение, которое не может изменяться.

При наличии в описании характеристик слов «и иные», «и другие» и т.п. участнику закупки необходимо представить конкретное значение характеристики с указанием как минимум одного дополнительного параметра к перечисленному.

Ответственность за достоверность сведений о конкретных значениях параметров товара несет участник закупки.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено следующее техническое предложение:

№ п/п	Наименование	Единица измерения	Количество
1.	Дизельное топливо зимнее ЕВРО, класс 1, экологического класса К5 по ГОСТ 32511-2013 (EN 590:2009) Топливо дизельное ЕВРО. Межгосударственный стандарт.	л	20 000

№ п/п	Наименование товара (описание)	Наименование/описание параметров эквивалентности	Предельные значения (минимальные, максимальные) или варианты таких параметров	Значения параметров, которые не могут изменяться	Значения, предлагаемые участником закупки	Страна происхождения товара
1	Дизельное топливо зимнее ЕВРО	Экологический класс	Не ниже К5	К5	К5	Российская Федерация
		Окислительная стабильность: общее количество осадка, г/м ³	Не более 25		Не более 25	
		Фракционный состав: при температуре 350°С перегоняется, % об.	Не менее 85		Не менее 85	
		Предельная температура фильтруемости, °С	Не выше -26		Не выше -26	
		Цетановое число	Не менее 49		Не менее 49	
		Цетановый индекс	Не менее 46		Не менее 46	
		Массовая доля серы, мг/кг	Не более 10		Не более 10	
		Массовая доля воды, мг/кг	Не более 200		Не более 200	

Таким образом, Заявителем в составе заявки представлены технические характеристики товара без указания конкретных показателей, предусмотренных пунктом 3.4.1 Информационной карты.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что технические характеристики предложенного в составе заявки товара соответствуют требованиям ГОСТ 32511-2013.

Вместе с тем Комиссией установлено, что согласно ГОСТ 32511-2013 установлены следующие требования к топливу:

Наименование показателя	Значение	Метод испытания
1 Цетановое число, не менее	51,0	По ГОСТ 32508, ГОСТ ISO 5165, ГОСТ EN 15195, ГОСТ 3122
2 Цетановый индекс, не менее	46,0	По стандартам (5), (6)
3 Плотность при 15°C, кг/м	820,0-845,0	По ГОСТ ISO 3675, ГОСТ ISO 12185, стандартам (7)-(9), ГОСТ 33364
4 Массовая доля полициклических ароматических углеводородов, %, не более	8,0	По ГОСТ EN 12916**, стандарту (12)
5 Массовая доля серы, мг/кг, не более, для топлива:		
K3	350,0	По ГОСТ 32139, ГОСТ ISO 20846, ГОСТ ISO 20884, ГОСТ ISO 20847
K4	50,0	По ГОСТ ISO 20884 или ГОСТ ISO 20846, ГОСТ 33194
K5	10,0	По ГОСТ ISO 20884 или ГОСТ ISO 20846, ГОСТ 33194
6 Температура вспышки, определяемая в закрытом тигле, °C, выше	55	По ГОСТ ISO 2719**, ГОСТ 6356**, стандартам (21), (22), ГОСТ ISO 3679, ГОСТ ISO 13736, ГОСТ 34238
7 Коксуемость 10%-ного остатка разгонки, % масс., не более	0,3	По ГОСТ 34192, ГОСТ 32392, стандартам (23), (24), ГОСТ 19932, ГОСТ ISO 10370
8 Зольность, % масс., не более	0,01	По ГОСТ 1461, стандартам (25), (26), ГОСТ ISO 6245
9 Массовая доля воды, мг/кг, не более	200	По стандарту (27)
10 Общее загрязнение, мг/кг, не более	24	По стандарту (28), ГОСТ EN 12662
11 Коррозия медной пластинки (3 ч при 50°C)	Класс 1	По ГОСТ ISO 2160**, ГОСТ 32329
12 Окислительная стабильность:		

общее количество осадка, г/м, не более	25	По стандартам (30), (31)
часов, не менее	20	По стандарту (32), ГОСТ EN 15751
13 Смазывающая способность:		
скорректированный диаметр пятна износа (wsd 1,4) при 60°C, мкм, не более	460	По ГОСТ ISO 12156-1**, стандарту (33)
14 Кинематическая вязкость при 40°C, мм /с	2,000-4,500	По ГОСТ 33, стандартам (34), (35), (49), ГОСТ 31391
15 Фракционный состав:		По ГОСТ 2177 (метод А), ГОСТ ISO 3405, ГОСТ 33098, стандарту (36)
при температуре 250°C перегоняется, % об., менее	65	
при температуре 350°C перегоняется, % об., не менее	85	
95% об. перегоняется при температуре, °C, не выше	360	
16 Содержание метиловых эфиров жирных кислот, % об., не более	7,0	По ГОСТ EN 14078, стандарту (37)

Таким образом, учитывая требования ГОСТ, в котором представлены конкретные показатели к топливу, Заявителю необходимо в составе заявки представить конкретные характеристики товара, в соответствии с требованиями Закупочной документации.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем в составе заявки представлена форма заявки, которая не соответствовала требованиям, установленным Закупочной документацией.

Согласно пункту 8.10.1 Закупочной документации заявка на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным настоящей документацией, и подлежит отклонению в случае:

- несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации и(или) извещения, оформление заявки с нарушением требований извещения и(или) документации, несоответствие предлагаемой продукции требованиям извещения и(или) документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Также Заявитель ссылается на письмо ФАС России № ИА/44536/16 от 01.07.2016 г., согласно которому показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке, а также на письмо ФАС России № ИА/53616/20 от 25.06.2020.

Комиссия отмечает, что в части неправомерного установления Заказчиком требования об указании конкретных показателей товара подлежало обжалованию до окончания срока

подачи заявок.

Вместе с тем, Заявитель положения документации до установленного законом срока не обжаловал, с запросом разъяснений положений Закупочной документации в адрес Заказчика не обращался.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Относительно довода Заявителя, озвученного на заседании Комиссии в части не получения ответа на запрос разъяснений, направленного в адрес Заказчика Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, доводы Заявителя, озвученные на Комиссии, но не представленные в доводах жалобы не могут быть приняты во внимание и не подлежат оценке.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АЗС-Комплекс» (ИНН: 5072725830; ОГРН: 1085072002025) на действия АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 29.03.2022 №

НП/17094/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.