

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/18.1-64/2019

г. Якутск резолютивная часть оглашена «09» апреля 2019 г.

изготовлено в полном объеме «18» апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), члена комиссии,

Заявитель ООО «Энергия Дальнего Востока» представитель до объявления перерыва <...> по доверенности б/н от 09.04.2019 г., представитель после объявления перерыва <...> по доверенности б/н от 17.04.2019 г.

От ответчика: АО «Якутдорстрой» по доверенности <...> по доверенности №12 от 09.04.2019 г.

рассмотрев жалобу от 01.04.2019 г. вх. №2861 ООО «Энергия Дальнего Востока» (ОГРН 1161447050093 ИНН 1435303147) на действия АО «Якутдорстрой» (ОГРН 1051402037147 ИНН 1435156005) при проведении одноэтапного конкурса в электронной форме на поставку горюче-смазочных материалов (масла) (Извещение №31907625650 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 01.04.2019 г. (вх. №2861) Общества с ограниченной ответственностью «Энергия Дальнего Востока» (далее – Заявитель) на действия Акционерного общества «Якутдорстрой» (далее – Заказчик) при проведении одноэтапного конкурса в электронной форме на поставку горюче-смазочных материалов (масла) (Извещение №31907625650 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«12 марта 2019 года Акционерное общество «Якутдорстрой» на сайте <http://zakupki.gov.ru> разместила извещение № 31907625650 о проведении закупки в виде Одноэтапный конкурс в электронной форме на Поставку горюче-смазочных материалов (масла).

Заказчик в Техническом задании документации о закупке указал технические характеристики товаров, которые ограничивают участие участников в данной закупке, что является нарушением Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) и Федерального закона от 18.07.2011 г. №233-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон № 223-ФЗ).

Согласно п.п.2 п.6.1. ст.3 Закона № 223-ФЗ в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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.

В первоначальной редакции документации о закупке заказчиком были указаны наименование производителей, товарные знаки, при этом было прописано что поставка аналога не возможна. 18.03.2019г. Заявитель обратился на площадку с запросом о разъяснении документации, где просил разъяснить документацию о закупке в части наличия товарных знаков, указание на конкретных производителей, зауженные технические характеристики товара.

19 марта 2019 года Заказчик опубликовал новую документацию о закупке, в которой из технических характеристик товара убрал указание на товарные знаки, производителей, но не изменил технические характеристики товаров.

Исходя из заявленных технических характеристик товара можно сразу установить продукция какого именно производителя и товарного знака заявлена к закупке Заказчиком (Приложение № 1 к настоящей жалобе).

Также прошу обратить внимание на следующее: любой вид масла имеет определенные технические характеристики, которые состоят из различных компонентов – вязкости, плотности, температуры вспышки и т.п. Данные компоненты имеют определенные показатели измерения, которые указываются обычно в показателях от, и до. с широким разбегом. При этом каждая партия выпущенного производителем товара (масла моторные и т.п.) в обязательном порядке проходит сертификацию, при которой измеряются все обязательные параметры. В сертификате уже указываются характеристики масла более точные измеренные показатели, без указания пробега от... и до... При этом производитель в обязательном порядке партию масла отпускает с данным сертификатом.

Из заявленных к закупке технических характеристик видно, что многие показатели заявлены с конкретными цифрами, без указания возможности их варьирования, что говорит о том, что технические характеристики заявленных к закупке товаров списаны с сертификатов конкретных партий масел. Что свидетельствует о том, что между Заказчиком и потенциальным победителем в данной закупке имеется договоренность, потенциальный Поставщик предоставил Заказчику сертификаты партий масел, готовых уже к поставке. И именно с данных сертификатом были

списаны технические характеристики товаров, заявленных к закупке.

Также просим обратить внимание на тару товара. Заказчик четко прописал объем тары, в которой должен доставляться товар. Исходя из данных требований также можно четко установить производителя продукции. Например, тара – бочки с моторным маслом должны быть только с объемом 216,5 литров. Данный объем бочки используется производителем масел Роснефть. Газпром использует тару с объемом 205 литров. Данный показатель, имеющий также четкое указание на объем тары, также свидетельствует о том, что к закупке заявлена продукция определенного производителя и ведет к ограничению конкуренции.

Установление в документации таких характеристик к товару, с указанием четких цифр вязкости, плотности и т.д., по которым могут быть поставлены только масла определенной партии товара, указание на объем тары, создает преимущественные условия в торгах – ограничивает круг участников закупки. Фактически в данной закупке может участвовать только один Поставщик, который уже закупил данные партии товара, что в итоге приводит к завышению стоимости товара. Тем самым Заказчиком нарушены требования ст. 17 Закона № 135-ФЗ, а также п.2 ч.1 и п.п.А а.1 ч.3 Закона № 223-ФЗ, запрещающие ограничение конкуренции при проведении закупок.

Тогда как раз в данной закупке имеется факт предъявления требований к предмету закупки, ограничивающие конкуренцию, нарушающие принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Фактически названная норма права дополняет и развивает положения Закона N 223-ФЗ, указывает на возможность ее применения не только на этапе организации закупки, но и на стадии ее проведения; устанавливает право обжалования как действий (бездействия) заказчика, так и иных лиц (оператора электронной площадки, конкурсной комиссии и др.).

По смыслу указанных норм, исходя из целей законодательства о конкуренции и закупках, антимонопольный орган вправе рассматривать жалобы участников закупки не только по основаниям, указанным в части 10 статьи 3 Закона N 223-ФЗ, но и в тех случаях, когда жалоба содержит сведения о нарушении заказчиком при организации и проведении закупки требований антимонопольного законодательства и иных положений Закона N 223-ФЗ.

На основании вышеизложенного считаю, что Заявитель является лицом, право

которого были нарушены Заказчиком при проведении закупки, действия Заказчика привели к ограничению конкуренции при проведении закупки на поставку горюче-смазочных материалов (масла), и согласно положениям ст. 18.1. Закона № 135-ФЗ и ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ Заявитель имеет право на обращение в антимонопольный орган в связи с нарушением Заказчиком антимонопольного законодательства и положений Закона № 223-ФЗ».

АО «Якутдорстрой» представили письменное возражение (исх. №307 от 17.04.2019 г.) в котором просит признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «09» апреля 2019 г. в 15 час. 00 мин.

В связи с истребованием дополнительной информации был объявлен перерыв до 17 апреля 2019 г. в 15 час. 00 мин

На момент рассмотрения жалобы по существу договор не заключен.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «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, в частности 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.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «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.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

Таким образом, жалоба ООО «Энергия Дальнего Востока» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

19.03.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31907625650 на поставку горюче-смазочных материалов (масла).

Организатором закупки является АО «Якутдорстрой».

Адрес электронной площадки в сети Интернет: <http://otc-tender.ru/>;

Дата начала срока подачи заявок: 12.03.2019 (МСК+6);

Дата и время окончания подачи заявок: 15.04.2019 в 08:00 (МСК+6);

Дата подведения итогов: 15.04.2019 (МСК+6);

Место подведения итогов: РС(Я), г. Якутск, ул. Билибина, д.10;

Начальная (максимальная) цена договора: 4 156 251 рублей 34 копеек;

Способ размещения закупки: одноэтапный конкурс в электронной форме;

Предмет договора (лота): поставка горюче-смазочных материалов (масел)

По доводам жалобы Заявителя, в первоначальной редакции документации о закупке заказчиком были указаны наименования производителей, товарные знаки, было прописано, что поставка аналога невозможна.

19 марта 2019 г. Заказчик опубликовал новую документацию о закупке, в которой их технических характеристик товара убрал указание на товарные знаки производителей, но не изменил технические характеристики товара.

Согласно техническому заданию на поставку горюче-смазочных материалов (масла) для нужд АО «Якутдорстрой» (Приложение №1), указано следующее:

| № | Наименование | Кол-во | ед. | Вес кг. | Объем л. | Средняя цена, руб. | Сумма, руб. |
|----|---|--------|-----------------|---------|----------|--------------------|-----------------|
| 1 | Масло гидравлическое ВМГЗ -60С (Всесезонное) | 45 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 21 810,33 | 981 465,00 |
| 2 | Масло моторное М-10Г2К | 6 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 17 292,83 | 103 757,00 |
| 3 | Масло моторное М-8В | 2 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 16 874,42 | 33 748,83 |
| 4 | Масло моторное дизельное 10w40 (п/с) API CI-4/SL, ACEA E7 | 30 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 38 399,67 | 1 151 990,00 |
| 5 | Масло трансмиссионное ATF III для автоматических КП Dexron III G | 3 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 42 880,33 | 128 641,00 |
| 6 | Масло моторное дизельное синтетическое 10W-40 API CK-4/SN ACEA E7, E9 | 5 | Бочка 205 л. | 180 | 216,5 | 53 952,17 | 269 760,83 |
| 7 | Масло гидравлическое HVLP ISO 46 DIN 51524 Часть 3 HVLP | 8 | Бочка 205 л. | 180 | 216,5 | 59 136,33 | 473 090,67 |
| 8 | Масло моторное дизельное М-10ДМ | 8 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 16 774,42 | 134 195,33 |
| 9 | Масло трансмиссионное для гипоидных передач 80W-90 GL-5 | 10 | Бочка 216,5 л. | 180 | 200 | 29 438,33 | 294 383,33 |
| 10 | Масло моторное дизельное 15W-40 минеральное API CI-4/SL, ACEA E7 | 10 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 30 105,00 | 301 050,00 |
| 11 | Масло моторное для бензиновых двигателей п/с 10W-40 API SL/CF | 3 | Бочка 216,5 л. | 180 | 216,5 | 29 401,50 | 88 204,50 |
| 12 | Смазка высокотемпературная НТ синяя | 250 | Тюбик 0,400 кг. | 0,4 | 0,4 | 408,07 | 102 016,67 |
| 13 | Смазка Литол – 24 | 16 | Ведро 21 кг | 21 | 20 | 3 488,22 | 55 811,47 |
| 14 | Масло моторное для 2-х тактных двигателей JASO FC | 35 | Кн. 1 л | 0,912 | 1 | 899,82 | 31 493,58 |
| 15 | Масло моторное для бензиновых двигателей 5W-30 API SN | 12 | Кн. 1 л | 1,115 | 1 | 553,59 | 6 643,12 |

В соответствии п. 1 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках указано, что требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

На основании вышеизложенного, Заказчик вправе указывать в закупочной документации эксплуатационные, технические и качественные характеристики предмета закупки.

Таким образом, в действиях Заказчика при проведении одноэтапного конкурса в электронной форме на поставку горюче-смазочных материалов (масла) (Извещение №31907625650 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС приходит к выводу о необоснованности жалобы ООО «Энергия Дальнего Востока».

Согласно пункту 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха

(Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу от ООО «Энергия Дальнего Востока» (ОГРН 1161447050093 ИНН 1435303147) на действия АО «Якутдорстрой» (ОГРН 1051402037147 ИНН 1435156005) при проведении одноэтапного конкурса в электронной форме на поставку горюче-смазочных материалов (масла) (Извещение №31907625650 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) – **необоснованной;**

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.