

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 503-155

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1-156/2019

Резолютивная часть решения оглашена 13.12.2019 года
Тюмень

г.

В полном объеме решение изготовлено 18.12.2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	-	Заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства
члены комиссии:	-	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	-	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1-156/2019 по жалобе ООО «ЛК-Трейд» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме на поставку масел и специальных жидкостей, расходного материала (извещение № 31908491408), в присутствии представителей Заказчика – (доверенность № 12/19-2 от

12.12.2019), (доверенность № 12/19-1 от 12.12.2019), в присутствии представителя Заявителя (доверенность 07.11.2018)

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 04.12.2019 поступила жалоба (вх. № 11742) ООО «ЛК-Трейд» (далее – Заявитель, Общество) на действия АО «ТОДЭП» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на поставку масел и специальных жидкостей, расходного материала (извещение № 31908491408).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 указанной ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Из доводов жалобы следует, что согласно требованиям документации, в позициях № 13, 14, 15, 18 количество продукта должно составлять не менее 208 литров, при этом в бочку для транспортировки нефтепродуктов (типа 1А1) может быть налито ориентировочно только 205,675 литров. Также Заказчиком неправомерно установлено требование о соответствии тормозной жидкости (позиция № 47) показателю вязкости кинематической при -40С, мм²/с.

Присутствующие на рассмотрении жалобы представители Заказчика с доводом жалобы не согласились, пояснив, что при формировании документации Заказчиком были сделаны запросы коммерческих предложений, на основании поступивших ответов Заказчик определил необходимое количество продукта в таре, которое должно составлять не

менее 208 литров. Вязкость кинематическая при -40С является важным показателем качества тормозной жидкости в зимний период времени, при отрицательных температурах, кроме того является общепринятой характеристикой тормозной жидкости.

Комиссией Тюменского УФАС России при рассмотрении материалов дела установлено следующее.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона о закупках 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» решением Совета директоров АО «ТОДЭП», Протоколом № 28 от 28.12.2018 утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТОДЭП (далее – Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, в том числе содержит требования к закупке, определяет порядок подготовки и проведения способов закупок, условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются информационной открытостью, равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке. При этом не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать внутреннему положению о закупке, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

При этом не допускается предъявлять требования к участникам закупки, к

закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора по критериям которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, ккупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Заказчиком 07.11.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908491408 и документация о проведении аукциона в электронной форме.

Предметом аукциона является поставка масел и специальных жидкостей, расходного материала.

Сведения о начальной цене договора: 50 292 337руб. 17 коп.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок № 317 от 25.11.2019 на участие в закупке было подано 4 заявки, из которых 3 заявки не были допущены до участия в аукционе, одна допущена, в связи с чем аукцион признан несостоявшимся.

Согласно протоколу подведения итогов № 317 от 26.11.2019 комиссия заказчика, рассмотрев вторую часть единственной допущенной заявки на участие в аукционе, приняла решение о соответствии требованиям, установленным в положении о закупке и документации аукциона, а также заключить договор с ООО «ТД «Трак ойл».

Разделом 7 Документации о проведении электронного аукциона № ОМТО-32/19 на проведение аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку масел и специальных жидкостей, расходного материала (далее – Документация) установлен исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участником аукциона в электронной форме.

В соответствии с пп. «б» п. 7.1 (Перечень документов, которые должны быть представлены в заявке участника) первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе (по форме согласно приложения № 1 аукционной документации или в соответствии с «Часть IV. Описание объекта закупки»).

При заполнении первой части заявки участником должны быть указаны конкретные показатели характеристик поставляемого товара в соответствии с требованиями «Часть IV Описание объекта закупки» к документации об электронном аукционе.

Те заявки, в которых будут нарушены требования заполнения при описания технических характеристик, Заказчик отклоняет такие заявки.

Частью IV Документации установлено описание объекта закупки на поставку масел и специальных жидкостей, расходного материала, в том числе функциональные (потребительские) свойства, технические, качественные характеристики (эксплуатационные) объекта закупки (товара), единицы измерения, а также показатели товара (значения показателей).

В позициях №№ 13, 14, 15, 18 (Части IV Документации описание объекта закупки) установлено, что количество продукта в таре должно составлять не менее **208 литров**.

В позиции № 47 (Части IV Документации описание объекта закупки) установлено, что вязкость кинематическая при -40С должна соответствовать показателю не более **1480 мм²/с**.

При рассмотрении заявки ООО «ЛК-Трейд» Комиссией установлено следующее:

- в позициях №№ 13, 14, 15, 18 указано, что количество продукта в таре составляет **205 литров**;

- в позиции № 47 указано, что вязкость кинематическая при -40С соответствует показателю **1800 мм²/с**.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок № 317 от 25.11.2019 заявка Заявителя ООО «ЛК-Трейд» не допущена до участия в аукционе по причине того, что показатели товара, не соответствуют требованиям документации (Часть IV описание объекта закупки) в части количества продукта в таре по позициям №№ 13, 14, 15, 18, а также в части не соответствия показателя вязкости кинематической при -40С, мм²/с.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности отклонения заявки ООО «ЛК-Трейд» по причине несоответствия характеристик предлагаемого к поставке товара требованиям Заказчика, установленным в Части IV Документации описание объекта закупки.

По доводу Заявителя относительно того, что в бочку для транспортировки нефтепродуктов (типа 1А1) может быть налито ориентировочно только 205,675 литров, Комиссией установлено следующее.

В рамках проведения закупки на поставку масел и специальных жидкостей, расходных материалов Заказчиком были отправлены запросы коммерческих

предложений следующим хозяйствующим субъектам (далее также – Общества):

- ООО «Торговый дом «Русойл»;
- ООО «Норскен-Ойл»;
- ООО «Амекс».

Указанные хозяйствующие субъекты на запрос Заказчика направили коммерческие предложения, согласно которым Общества предлагают поставить требуемый товар, в том числе по позициям №№ 13, 14, 15, 18 с содержанием количества продукта в таре не менее 208 литров, также по позиции № 47 с вязкостью кинематической при -40С не более 1480 мм²/с.

Также в заседании Комиссии Заказчиком были представлены документы, свидетельствующие о том, что количество продукта в таре не менее 208 литров производят следующие торговые марки:

- CASTROL;
- SHELL;
- TOTAL;
- MOBIL;
- MANOL;
- РОСНЕФТЬ;
- ЛУКОЙЛ.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что на товарном рынке нефтепродуктов имеется требуемый к поставке товар с содержанием количества продукта в таре не менее 208 литров, а также хозяйствующие субъекты, которые поставляют указанный товар, в связи с чем довод Заявителя является необоснованным.

По доводу Заявителя относительно того, что Заказчиком неправомерно установлено требование о соответствии тормозной жидкости (позиция № 47) показателю вязкости кинематической при -40С, мм²/с, Комиссией установлено следующее.

В позиции № 47 (Части IV Документации описание объекта закупки) установлены следующие характеристики тормозной жидкости:

Тара, кг.	не менее 0,8
Тип	Дот-4

Вязкость кинематическая при -40С, мм2/с	не более 1480
Температура кипения сухой жидкости, С	не ниже 230
Температура кипения увлажненной жидкости, С	не ниже 137
Единица измерения	штука

В заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что тормозные жидкости классифицируются в соответствии с нормами транспортного министерства США (Department of Transportation), сокращенно DOT.

В соответствии с Часть IV Документации описание объекта закупки в позиции № 47 установлен тип тормозной жидкости - Дот-4.

На основании классификационных показателей тормозной жидкости DOT-4 кинематическая вязкость тормозной жидкости должна составлять более 750 мм2/с, но не больше 1800 мм2/с, на основании чего Заказчик полагает, что установленное требование о соответствии тормозной жидкости показателю вязкости кинематической при -40С, мм2/с не более 1480 не нарушает действующего законодательства.

Также как указано выше, по запросу Заказчика, в рамках проведения закупки, от хозяйствующих субъектов (ООО «Торговый дом «Русойл», ООО «Норскен-Ойл», ООО «Амекс») поступили коммерческие предложения, согласно которым Общества предлагают поставить требуемый товар, в том числе по позиции № 47 с вязкостью кинематической при -40С не более 1480 мм2/с.

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, установление Заказчиком специальных требований к предмету закупки обусловлено потребностями Заказчика и спецификой его производственной деятельности и не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке, поскольку не препятствует участию в закупке всех потенциальных поставщиков предмета закупки.

В рассматриваемом случае установление в документации соответствующих требований к поставляемому товару (потребность в товаре) обусловлено спецификой его использования в деятельности Заказчика, отвечает его потребностям и направлено в итоге на эффективное расходование средств.

В свою очередь, требования к товарам определяются, прежде всего, потребностями заказчика, а конкуренция обеспечивается тем, что эти требования должны быть изложены в документации о закупке и применяться в равной степени ко всем участникам. Закон о закупках не ограничивает заказчиков в правах по выявлению круга лиц, обладающих товаром, соответствующим потребностям заказчика. Субъекты предпринимательской деятельности не могут быть ограничены в использовании определенного товара, наиболее отвечающего их целям. При этом потенциальные участники закупок должны принимать собственные меры и усилия, чтобы стать владельцем товара, соответствующего потребностям заказчика.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупки, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате процедуры закупки лица, исполнение договора, которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Соответственно, указание заказчиком в документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Данный подход соотносится с позицией, закрепленной в пункте 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что в действиях Заказчика по установлению требования о соответствии тормозной жидкости (позиция № 47) показателю вязкости кинематической при -40С, мм²/с отсутствует нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По совокупности изложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводам о признании жалобы ООО «ЛК-Трейд» на действия АО «ТОДЭП»

при проведении аукциона в электронной форме на поставку масел и специальных жидкостей, расходного материала (извещение № 31908491408), необоснованной.

С учетом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЛК-Трейд» на действия АО «ТОДЭП» при проведении аукциона в электронной форме на поставку масел и специальных жидкостей, расходного материала (извещение № 31908491408), необоснованной.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.