

## Решение по делу № 056/07/3-603/2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее - Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России №16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – Врио руководителя Оренбургского УФАС России «...», членов Комиссии:

«...» – ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» - специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

при участии представителя ООО НПФ «Эколарис» (далее-заявитель) – «...» (доверенность от 31.05.2023г.) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи,

при участии представителя МУП ЖКХ г.Бузулука (далее-заказчик, ответчик) – «...» (доверенность №01/3130 от 26.12.2022г.) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

рассмотрев жалобу (вх. №1752-ЭП/23 от 02.06.2023) ООО НПФ «Эколарис» на действия МУП ЖКХ г.Бузулука при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку реагента ОПТИОН (или эквивалент) в количестве 8000 кг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука (извещение №32312385829),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. №1752-ЭП/23 от 02.06.2023г.) ООО НПФ «Эколарис» на действия МУП ЖКХ г.Бузулука при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку реагента ОПТИОН (или эквивалент) в количестве 8000 кг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука (извещение №32312385829).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч.6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции сторонам было направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх.№ИБ/1095/23 от 02.06.2023г.).

Рассмотрение жалобы было назначено на 08.06.2023г. в 11ч. 40 мин. В заседании комиссии был объявлен перерыв до 14.06.2023г. 16ч.00 мин. (уведомление от 08.06.2023г. №АП/1230/23) у заказчика были запрошены документы и дополнительная информация, кроме того, запрос был направлен на Электронную торговую площадку ГПБ (исх. №ИБ/1302/23 от 13.06.2023г.).

Из жалобы ООО НПФ «Эколарис» следует, что заявка общества была отклонена закупочной комиссией заказчика неправомерно, указанная заявка соответствует Извещению. Кроме того, заявитель считает, что итоговый протокол по данной закупке составлен ненадлежащим образом, не соответствует требованиям действующего законодательства к его содержанию. Представитель заявителя на заседании комиссии поддержала доводы, изложенные в жалобе.

МУП ЖКХ г.Бузулука представлены документы, запрошенные Оренбургским УФАС России, а также письменное возражение (исх. №01/964 от 08.06.2023г.). На заседании Комиссии представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласилась.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей сторон Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

Оренбургское УФАС России в своей деятельности руководствуется положениями Законом о защите конкуренции.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона 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 г. № 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.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Согласно ч. 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с ч.2 ст.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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука с последними изменениями утверждено приказом №517/п

от 21.12.2022г. и.о. директора МУП ЖКХ г.Бузулука «...» (далее - Положение), и размещено в Единой информационной системе в сфере закупок 22.12.2022г.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно ч.2 ст.3.4 Закона о закупках конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется в том числе путем проведения запроса котировок в электронной форме.

Пунктом 4 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках предусмотрено, что заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Начальная (максимальная) цена договора по данной конкурентной процедуре 1 893 120,00 руб.

1. По мнению заявителя, заявка ООО НПФ «Эколарис» содержит все конкретные показатели предлагаемого к поставке товара, соответствующие значениям, установленным в извещении, а также содержит все требуемые документы и информацию, в связи с чем отклонение заявки общества неправомерно.

Заказчик пояснил (возражение на жалобу №01/964 от 08.06.2023г.), что ООО НПФ «Эколарис» в составе пакета документов не было предоставлено свидетельство о государственной регистрации на реагент, предложение общества не соответствовало требованиям технического задания и было правомерно отклонено.

Комиссией установлено, что 16.05.2023 года на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) заказчиком размещено извещение №32312385829 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку реагента ОПТИОН (или эквивалент) в количестве 8000 кг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука.

Также в указанную дату в ЕИС размещена документация по данной закупке состоящая из отдельно сформированных и загруженных документов: Извещение об электронном запросе котировок, приложение 1-техническое задание, приложение 2 - определение НМЦК, приложение 4-договор.

Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку реагента ОПТИОН (или эквивалент) в количестве 8000 кг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука утверждено И.о. директора МУП ЖКХ г.Бузулука «...» 16.05.2023г. (далее – Документация).

Пункт 17 Документации «перечень документов, которые заказчик вправе потребовать от участников запроса котировок в электронной форме» содержит следующую информацию:

«1. Заполненная заявка на участие в запросе котировок (по форме, указанной в Приложении № 3 к извещению о запросе котировок в электронной форме).

2. Копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке.

3. Декларация представляется в составе заявки участником

конкурентной закупки с участием МСП с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.

Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме: форма заявки указана в Приложении № 3 к извещению о проведении запроса котировок.»

Комиссией установлено, что в приложении №3 к Документации предусмотрена форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме. Указанная форма носит декларативный характер, участнику закупки необходимо отразить в ней сведения об организации/лице, а также характеристики предлагаемого к поставке товара.

«Настоящей заявкой подтверждаю согласие заключить и исполнить договор на условиях и в срок, указанные в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме № \_\_\_\_ от \_\_\_\_\_.

Подавая настоящую заявку, подтверждаю, что участник закупки соответствует всем требованиям, запретам и ограничениям, установленным извещением о проведении запроса котировок.

Настоящим подтверждаем свое согласие на поставку товара по указанным в ценовом предложении ценам.

В случае признания \_\_\_\_\_ (наименование участника закупки) победителем в запросе котировок в электронной форме мы обязуемся своевременно заключить и исполнить договор на условиях, указанных в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме».

Приложением №1 к Документации является техническое задание, которое содержит наименование и описание объекта закупки, а также требования к качеству. Согласно п.2 технического задания требованием к качеству является наличие:

«- сертификата соответствия,

- свидетельства о государственной регистрации,

- паспорта качества на реагент,

- паспорта безопасности химической продукции,

- экспертного заключения по результатам санитарно-эпидемиологической экспертизы продукции,

- аттестованная методика измерений массовой концентрации фосфонатов в воде,

- наличие формулировки «Рекомендуется к применению в качестве ингибитора коррозии и образования накипи, в открытых и закрытых системах теплоснабжения, центрального горячего водоснабжения»

Согласно СанПиН 2.1.3684-21, СанПиН 1.2.3685-21 остаточное содержание в системах открытого горячего водоснабжения после обработки реагентом не должно превышать по цинку 5 мг/л.»

По мнению ответчика требование о предоставлении в составе заявки свидетельства о государственной регистрации четко сформулировано в техническом задании, является обязательным для участника закупки.

Проанализировав Документацию, Комиссия приходит к выводу, что однозначного требования об обязательном предоставлении в составе заявки свидетельства о государственной регистрации заказчик не прописывает. Пункт 17 Документации предусматривает «право» заказчика потребовать от участника запроса котировок копий документов подтверждающих соответствие товара требованиям, установленным в соответствии с законодательством в случае если перечень таких документов предусмотрен документацией. Вместе с тем, ни п.17 Документации, ни Приложение №3 к Документации, которое содержит форму заявки на участие в данной закупке, не указывает на необходимость предоставления в составе заявки документов, перечисленных в техническом задании, в частности, свидетельства о государственной регистрации.

Кроме того, в п.3.1. проекта договора (приложение №4 к Документации) прописано, что качество поставляемого товара должно соответствовать требованиям документов стандартизации и технического регулирования (ГОСТ, ТУ и других), установленных для данного типа (вида) товара, подтверждаться сертификатом и иными документами на русском языке.

Согласно п.4.1.2. проекта договора при приеме-передаче товара заказчиком от поставщика, последний передает в том числе, надлежаще оформленные документы, предусмотренные пунктом 3.1. раздела 3 настоящего договора. В случае невыполнения поставщиком условия о передаче названных документов, заказчик вправе отказаться от приема товара.

Исходя из выше изложенного, следует, что документы, подтверждающие качество поставляемого товара передаются поставщиком заказчику в момент приема-передачи товара, перехода права собственности на товар.

25.05.2023г. в ЕИС размещен протокол подведения итогов по закупке №32312385829 от 25.05.2023г. согласно которому количество поданных заявок: 5, количество отклоненных заявок: 3. В п.8 протокола указано, что комиссия рассмотрела заявки на соответствие их требованиям, установленным документацией, а также содержащиеся в реестре участников, получивших регистрацию на электронной площадке, сведения об участнике, подавшем такую заявку на участие и приняла следующие решения по заявкам 1, 2, 5: не допущен, в составе заявки отсутствуют копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки (свидетельство о государственной регистрации продукции).

Комиссия считает, что отклонение 3 заявок в связи с отсутствием в их составе одного и того же документа, может свидетельствовать о некорректности и неконкретности требований, установленных заказчиком в Документации, о введении участников в заблуждение при формировании заявки на участие в запросе котировок касаясь состава документов и информации, содержащейся в ней.

Комиссия приходит к выводу, что в отсутствие в техническом задании четко и однозначно сформулированного требования о представлении в составе заявки документа, подтверждающего соответствие товара, являющегося предметом закупки, в частности, свидетельства о государственной регистрации продукции, у комиссии заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки участника в связи с непредставлением данного документа, что является нарушением основополагающего принципа осуществления закупок - равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках).

Довод жалобы заявителя обоснованный.

2. Из жалобы следует, что комиссией заказчика ненадлежащим образом составлен протокол, поскольку в последнем отсутствуют положения Документации, которым не соответствует заявка ООО НПФ «Эколарис».

С данным доводом заказчик не согласен, считает, что протокол по итогам данной закупки составлен в соответствии с требованиями действующего законодательства, а также пояснил, что протокол подведения итогов формируется электронной торговой площадкой.

Из письма Электронной торговой площадки ГПБ от 13.06.2023г. (ответ на запрос Оренбургского УФАС России №ИБ/1302/23 от 13.06.2023г.) следует, что использование протокола, сформированного оператором электронной площадки является правом заказчика, а не обязанностью. У заказчика имеется функциональная (техническая) возможность самостоятельно создать/отредактировать протокол подведения итогов и прикрепить его, что подтверждается скриншотами функционала сайта Электронной торговой площадки ГПБ.

Согласно ч.27 ст.3.4. Закона о закупках заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями части 14 статьи 3.2 настоящего Федерального закона и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

Подпунктом «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2. Закона о закупках определено, что протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать сведения о результатах рассмотрения заявок на участие в закупке с указанием оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием, в том числе, положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка.

В соответствие с п.19 Документации заявка участника признается несоответствующей требованиям, изложенным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, и подлежит отклонению по следующим основаниям:

- 1) непредоставление участником запроса котировок документов и информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок в электронной форме;
- 2) несоответствие участника запроса котировок установленным требованиям извещения о проведении запроса котировок в электронной форме;
- 3) несоответствие заявки участника закупки требованиям, предусмотренным извещением о проведении запроса котировок в

электронной форме;

4) отсутствие сведений об участнике закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Как было указано выше, в итоговом протоколе указано, что заявки 1, 2, 5 не допущены, ввиду того, что в составе заявок отсутствуют копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки (свидетельства о государственной регистрации продукции).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что протокол подведения итогов по закупке №32312385829 от 25.05.2023г. составлен с нарушением требований действующего законодательства, а именно подп. «б» п.5 ч.14 ст.3.2. Закона о закупках, указанный протокол не содержит оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, с указанием положений Документации которым не соответствуют такие заявки. Отсутствие в итоговом протоколе сведений, определенных действующим законодательством является нарушением основополагающего принципа осуществления закупок - информационная открытость закупки (п.1 ч.1 ст.3 Закона о закупках).

При составлении протокола по результатам проведения определенного этапа закупочной процедуры, заказчик должен руководствоваться принципом соблюдения информационной открытости, который подразумевает под собой необходимость обязательного доведения до сведения участников закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в закупке, в частности основания отклонения заявки с указанием положений Документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такая заявка, поскольку упомянутые результаты напрямую затрагивают права и законные интересы участников.

Довод жалобы обоснованный.

Установлено, что 05.06.2023г. по итогам проведения закупки №32312385829 МУП ЖКХ г.Бузулука с лицом, признанным победителем, заключен договор, о чем 06.06.2023г. заказчиком размещена информация в ЕИС.

Частью 15 статьи 3.2. Закона о закупках предусмотрено, что договор

по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Договор по итогам проведения данной закупки был заключен на одиннадцатый день со дня размещения итогового протокола.

Как было указано выше, в связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции (предусматривающей обязанность антимонопольного органа направить в течение трех рабочих дней со дня поступления жалобы уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов) сторонам было направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх. №ИБ/1095/23 от 02.06.2023г.). Документально подтверждено, что заказчиком указанное уведомление с копией жалобы получено 07.06.2023г, то есть после заключения договора по итогам проведения данной закупки.

Таким образом, Комиссией установлено, что МУП ЖКХ г.Бузулука при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку реагента ОПТИОН (или эквивалент) в количестве 8000 кг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука (извещение №32312385829) нарушены требования действующего законодательства, а именно п.1 и п.2 ч.1 ст.3, подп. «б» п.5 ч.14 ст.3.2. Закона о закупках.

Согласно ч.20 ст.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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Учитывая факт заключения по итогам данной закупки договора, Комиссия решила предписание не выдавать.

Исходя из выше изложенного, руководствуясь п.1 и п.2 ч.1 ст.3, подп.

«б» п.5 ч.14 ст.3.2. Федерального закона от 18 июля 2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области,

### **РЕШИЛА:**

1.Признать жалобу (вх. №1752-ЭП/23 от 02.06.2023) ООО НПФ «Эколарис» на действия МУП ЖКХ г.Бузулука при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку реагента ОПТИОН (или эквивалент) в количестве 8000 кг для нужд МУП ЖКХ г.Бузулука (извещение №32312385829) обоснованной, без выдачи предписания.

2.Передать материалы дела должностному лицу Оренбургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»