

Заказчику – АО «Автобусный парк»

и его закупочной комиссии

ул. Хутынская, д. 10,

Великий Новгород, 173020

Участнику закупки (подателю жалобы) –

ООО «ТехноОйл»

пр-кт Николая Корыткова, д. 5,

г. Тверь, 170024

## РЕШЕНИЕ

№ 053/07/3-344/2022

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

15 июля 2022 года

Новгород

Великий

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее - Комиссия) в составе:

..... – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления,

.....– член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

..... – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

заказчика - Акционерного общества «Автобусный парк» (173020, Великий Новгород, ул. Хутынская, д. 10; далее – АО «Автобусный парк») – ..... (доверенность № КСГ/2022 от 19.07.2022);

заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «ТехноОйл» (170024, г. Тверь, пр-кт Николая Корыткова, д. 5; далее – ООО «ТехноОйл») – ..... (доверенность № б/н от 11.07.2022), ..... (доверенность № б/н от 11.07.2022),

рассмотрев жалобу ООО «ТехноОйл» на действия заказчика – АО «Автобусный парк» при проведении тендера на право заключения договора на поставку тосола для нужд АО «Автобусный парк» на 2 полугодие 2022 года, извещение № 32211516336 о проведении которого было размещено в редакции №

2 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) 01.07.2022,

#### УСТАНОВИЛА:

07.07.2022 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «ТехноОйл» на действия заказчика – АО «Автобусный парк» при проведении тендера на право заключения договора на поставку тосола для нужд АО «Автобусный парк» на 2 полугодие 2022 года, извещение № 32211516336 о проведении которого было размещено в редакции № 2 на официальном сайте 01.07.2022 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о закупках и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заказчику – АО «Автобусный парк» было направлено уведомление о приостановлении закупки до рассмотрения Жалобы по существу, которое заказчиком исполнено, проведение закупки приостановлено, договор не заключен.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

1. В пункте 5 Информационной карты документации о проведении рассматриваемого тендера (далее – Документация; Информационная карта) неправомерно установлено требование о том, что поставщик должен быть официальным представителем завода изготовителя.

В обоснование своей позиции ООО «ТехноОйл» ссылается на Обзор судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 (далее – Обзор судебной практики).

2. Документация не предусматривает возможность поставки эквивалентного Газпромнефть Тосол 40 товара, что приводит к ограничению конкуренции.

Для обоснования своей позиции Заявитель приводит лабораторные исследования из которых следует, что охлаждающая жидкость Газпромнефть Тосол 40 смешивается с охлаждающей жидкостью FELIX Тосол – 45 без потерь технических, химических и эксплуатационных свойств.

Учитывая вышеизложенное, заявитель просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

На заседании Комиссии представители подателя Жалобы поддержали вышеуказанные доводы Жалобы в полном объеме.

Согласно имеющимся в материалах Жалобы письменным возражениям АО «Автобусный парк» (вх. № 3859 от 13.07.2022 Новгородского УФАС России) АО «Автобусный парк» считает Жалобу необоснованной по следующим основаниям.

1. Требование пункта 5 Информационной карты о том, что поставщик должен являться официальным представителем завода изготовителя не является требованием к участникам закупки в связи с чем, ссылка Заявителя на Обзор судебной практики не корректна.

Вместе с тем, пункт 10 Информационной карты содержит требования к участникам закупки, среди которых отсутствует оспариваемое Заявителем требование.

2. Жидкости Газпромнефть Тосол 40 и FELIX Тосол – 45 являются технически сложными многокомпонентными химическими продуктами, смешение которых может привести к снижению эксплуатационного срока охлаждающей жидкости и непредсказуемым последствиям для двигателя.

Как следует из письма № СМ – 02/003250 от 12.07.2022 Общества с ограниченной ответственностью «Газпромнефть – смазочные материалы» при проведении указанного Заявителем исследования заявителем не были проверены физико-химические показатели полученной смеси, а также не проведены эксплуатационные испытания такого продукта. Смешение указанных в Заявлении

охлаждающих жидкостей может привести к разбалансировке пакета присадок и ухудшению эксплуатационных свойств охлаждающей жидкости.

Таким образом, смешение разных охлаждающих жидкостей может привести к внеплановому ремонту, срыву выхода на линию автобусов.

На рассмотрении Жалобы представитель заказчика поддержал письменные возражения в полном объеме.

Необходимо отметить, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика и его закупочной комиссии, совершенных ими при проведении рассматриваемой закупки, в данном случае не проводится, Комиссией рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В соответствии с частью 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 вышеуказанной нормой заказчиком разработано и утверждено решением № 3/21 от 17.06.2021 совета директоров АО «Автобусный парк» Положение о закупки товаров, работ, услуг для нужд АО «Автобусный парк» (далее - Положение) применяемое им при осуществлении закупок в соответствии с положениями Закона о закупках.

Согласно 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Пунктом 6.1.1 Положения предусмотрено, что предпочтительными способами проведения закупочных процедур являются конкурентные процедуры, к ним относятся: конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок, запрос цен, тендер.

Особенности проведения тендера содержатся в раздела 9.8 Положения.

Таким образом, АО «Автобусный парк» при проведении рассматриваемого тендера должно было придерживаться требований действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и собственного Положения.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Документация о проведении тендера в последней редакции (далее - Документация) утверждена генеральным директором АО «Автобусный парк» ..... 01.07.2022.

1. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В части 6 статьи 3 Закона о закупках определено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. **Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым 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.

Требования к участникам закупки определены заказчиком в пункте 10 Информационной карты, среди которых отсутствует требование о том, что участник закупки должен являться официальным представителем завода изготовителя.

При этом, согласно пункту 5 Информационной карты **поставщик должен быть официальным представителем завода изготовителя.**

В пункте 4.9 проекта договора, входящего в состав Документации (далее – Проект договора), также определено, что **поставщик должен быть официальным представителем завода изготовителя, что подтверждается документально.**

Таким образом, требование пункта 5 Информационной карты и пункта 4.9 Проекта договора фактически является требованием к участникам закупки, поскольку победитель закупки, не отвечающий донному требованию, не сможет являться поставщиком в рамках договора.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Вместе с тем, установленное заказчиком требование не относится к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании [пункта 1 части 10 статьи 4](#) Закона о закупках. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть официальным представителем завода изготовителя при этом, может являться участником рынка, осуществляющим поставку закупаемого товара.

Кроме того, предъявленные к исполнителю требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке охлаждающей жидкости. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Указанные выводы подтверждаются Обзором судебной практики.

На основании вышеизложенного, в действиях заказчика содержатся нарушения пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации условия исполнения договора исключительно официальным представителем завода изготовителя.

Таким образом рассматриваемый довод Жалобы нашел свое подтверждение, и в данной части Жалоба является обоснованной.

2. Часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках устанавливает правила описания предмета закупки в документации о конкурентной закупке.

При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с пунктами 4, 6 Информационной карты предметом договора является поставка охлаждающей жидкости ГАЗПРОМНЕФТЬ ТОСОЛ 40.

Таким образом, в рамках рассматриваемой закупки осуществляется закупка расходных материалов для транспортных средств.

Из пункта 6 Информационной карты следует, что для данного вида продукции поставка эквивалента не

предусмотрена в связи с необходимостью обеспечения полного взаимодействия данного товара с товаром уже используемым в оборудовании. Данные материалы используются заказчиком для доливки, дозаправки в двигатель внутреннего сгорания в процессе ежедневной эксплуатации. В силу того, что функциональный состав охлаждающих жидкостей разных производителей имеет отличия, полная смена используемых продуктов и подготовка узлов приведет к дополнительным производственным и финансовым затратам, таким как полная внеплановая замена, промывка узлов и пр.

В силу пункта 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при проведении закупок товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом целевого и экономического эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацией мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Таким образом, установленное заказчиком в информационной карте требование о поставке товара (охлаждающей жидкости ГАЗПРОМНЕФТЬ ТОСОЛ 40), указывающее на необходимость обеспечения взаимодействия данного товара с используемым в оборудовании, в силу подпунктов «а» и «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках является правомерным, обоснованным и соответствует действительным потребностям заказчика и принципу эффективного расходования денежных средств.

В данной части Жалоба является необоснованной.

Установленные в ходе рассмотрения Жалобы нарушения Закона о закупках указывают на наличие в действиях должностного лица заказчика, утвердившего Документацию, признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 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, принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Нарушения, установленные в действиях заказчика, являются существенными, могли привести к ограничению количества участников, что подтверждается поступлением на участие в рассматриваемой закупке единственной заявки участника и подлежат устранению путем выдачи соответствующего предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ТехноОйл» (170024, г. Тверь, пр-кт Николая Корыткова, д. 5) на действия заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк» (173020, Великий Новгород, ул. Хутынская, д. 10») при проведении тендера на право заключения договора на поставку тосола для нужд АО «Автобусный парк» на 2 полугодие 2022 года, извещение № 32211516336 о проведении которого было размещено в редакции № 2 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 01.07.2022, частично обоснованной в части довода жалобы № 1.

2. Признать в действиях заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк» нарушения пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику – Акционерному обществу «Автобусный парк» и его закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

4. Передать материалы Жалобы уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк».

Председатель Комиссии

.....

Члены

Комиссии

.....

.....

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.