В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Химпроект» (вх. 16004э от 04.09.2020г.) на действия заказчика Сибирского банка ПАО «Сбербанк» (ПАО «Сбербанк») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку дезинфицирующих средств для нужд ПАО «Сбербанк» (№ извещения 32009279199 на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

ООО «Химпроект» приняло решение участвовать в аукционе в электронной форме, заказчиком которого являлся Сибирский банк ПАО Сбербанк. Заказчиком была разработана Документация электронного аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства **ЗП- 81029706 (ПОСТАВКА ДЕЗИНФИЦИРУЮЩИХ СРЕДСТВ).**

29.06.2020 г. Заказчиком было опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме на поставку дезинфицирующих средств для нужд ПАО Сбербанк.

ООО «Химпроект» подал одну заявку № 9159 по лоту № 1, дата подачи 14.07.2020.

Однако заявка ООО «Химпроект» по лоту №1 Закупки № 32009279199 была отклонена (дата публикации протокола об отклонении 18.08.2020). А затем Заказчиком было принято решение отказатсья от аукциона.

Причиной отклонения заявок послужило несоответствие предлагаемой нами продукцией Техническому заданию Заказчика.

ООО «Химпроект» считает, что Заказчик нарушил права и законные интересы нашей компании в виду нижеследующего:

В **Техническом задании электронного аукциона № 32009279199** Заказчик указывает на необходимость к поставке дезинфицирующих средств: с содержанием спирта этилового не менее 75% (средства, дезинфицирующие № 1.1, 1.2, 2.1) и с содержанием спирта этилового не менее 60% (средства, дезинфицирующие № 1.3,1.4,1.5). Форма выпуска: пластиковая тара объемом от 5-10 литров, 0,75-1,0 л, аэрозоль 200-300 мл).

Согласно Таблицы 1 раздела 5 Технического задания аукциона № 32009279199 начальная (мах) цена, включая НДС, руб., должна составлять от 185 до 230 руб. за один литр закупаемого средства

Закупаемые средства, согласно **ст. 181 главы 22 НК РФ** квалифицируются как спиртосодержащая продукция (растворы, эмульсии, суспензии и другие виды продукции в жидком виде) с объемной долей этилового спирта более 9 процентов **и являются подакцизным товаром.** Парфюмерно-косметическая продукция, разлитая в емкости свыше 100 мл с объемной долей этилового спирта более 9 процентов, **также является подакцизным товаром.** Налоговая ставка на

спиртосодержащую продукцию определена в ст. 193 НК РФ и составляет с **1** января 2020 года **544 рубля за 1 литр этилового спирта,** содержащегося в подакцизном товаре.

То есть, этиловый спирт в антисептике в упаковке более 100 мл будет облагаться акцизом в размере 544 руб. на каждый литр безводного спирта. Пусть сам этанол стоит 56 руб./литр (для простоты расчета), его в литре антисептика 75 %, тогда только себестоимость этанола в литре антисептика составит (544+56) * 0,75=450 рублей, это не считая стоимости иных компонентов, упаковки, логистики, стоимости денег, трудозатрат, нормы прибыли. Заявленная в документации Заказчика начальная (мах) цена не может быть уставлена.

Таким образом, заявленная Заказчиком цена на закупаемую продукцию значительно нижеакцизной пошлины, который производитель обязан заплатить при производстве данного видапродукции.

Согласно **Рекомендациям ВОЗ, Письма от 27 марта 2020 г. № 02/5225-2020-24 О проведении дезинфекционных мероприятий,** Федеральная служба по надзору в сфере зашиты прав потребителей и благополучия человека на основе анализа отечественного и зарубежного опыта проведения мероприятий по ограничению распространения новой коронавирусной инфекции, в дополнение к инструкции по проведению дезинфекционных мероприятий для профилактики заболеваний, вызываемых коронавирусами**(Письмо Роспотребнадзора от 23.01.2020 № 02/770-2020-32),** а также других рекомендаций по проведению дезинфекционных мероприятий, уточняет, что для гигиенической обработки рук могут использоваться кожные антисептики с содержанием спирта этилового (не менее 70% по массе), **спирта изопропилового** (не менее 60% по массе) **или смеси спиртов** (не менее 60% по массе). Также в Федеральных клинических рекомендациях по выбору химических средств дезинфекции (далее ФКР) указаны эффективные концентрации спиртов в кожных антисептиках: этилового спирта-не менее 70%, изопропилового спирта-не менее 60% (при этом изопропиловый спирт в концентрации 60% и более вызывает гибель микобактерий туберкулеза).

Согласно п. 8 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16 мая 2018 г.) установление заказчикомневыполнимых требований для участников закупкиограничивает конкуренцию и противоречит положениям Закона о закупках.

Согласно **Таблице 2 раздела 5 «Техническое задание» раздела № 2** поставке подлежат дезинфицирующие средства, в состав которых входит «Этиловый спирт». Поставщиком спиртосодержащей продукции с этиловым спиртом в составе, в соответствии с п. 4 ст. 9 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», может быть только организация, которая имеет лицензию на производство, хранение и поставку произведенногоэтилового спирта, в том числе денатурата.

Таким образом, в связи с наличием в Описании объекта закупки требования о поставке товара - дезинфицирующие средства в состав которых входит «Этиловый

спирт», в электронном аукционе № 32009279199 может участвовать только производитель этилового спирта, имеющий соответствующую лицензию, выданную в соответствии с Федеральным законом от 22.11.1995 № 171-ФЗ.

В соответствии с **п.п.** 2 **части** 6.1, **ст.** 3 **Закона о закупках** 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;

Кроме того, согласно **п. 1.6. Требования к документам,** подтверждающим качество (соответствие) товаров: Участник аукциона должен предоставить надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

- свидетельство о государственной регистрации дезинфицирующего средства **в Федеральной службе Роспотребнадзора;**
- инструкция по применению (с отметкой НИИ ДезинфектологииРоспотребнадзора).

Данные требования также ограничивают число участников, так как свидетельство о государственной регистрации может быть выдано не только в Федеральной службе Роспотребнадзора, но и в других уполномоченных органах стран Таможенного союза по единой форме, утвержденной Решением Комиссии таможенного союза от 28 мая 2010 г. № 299. Наличие инструкции по применению с отметкой НИИ ДезинфектологииРоспотребнадзора не правомерно, так как данное требование не соответствует Решению Комиссии таможенного союза от 28 мая 2010 г. № 299, инструкция по применению должна быть утверждена производителем средства.

По смыслу **части 1 статьи 10 ГК РФ** не допускаются действия юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В силу **статьи** 17 **Закона о защите конкуренции,** при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе ограничении конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Вышеуказанное нарушение приводит к значительному ограничению конкуренции, так как из-заналичия в Описании объекта закупки требования к поставке дезинфицирующих средств, в составкоторых входит «Этиловый спирт», количество потенциальных поставщиков дезинфицирующихсредств значительно уменьшается, так как для их производства, хранения и поставки требуется соответствующая

лицензии. Кроме того, преобладающее большинство дезинфицирующих средств, зарегистрированных на территории Российской Федерации не имеют в своем составе «Этиловый спирт».

Таким образом, указанные действия Заказчика, выразившиеся в установлении в документации о закупке вышеназванных требований об этиловом спирте, не соответствуют принципу добросовестной ценовой и неценовой конкуренции, что нарушает права и законные интересы заявителя жалобы.

В процессе рассмотрения заявок Заявитель неоднократно обращался к Заказчику (банку) с мотивированными запросами с просьбой изменить закупочную документацию по вышеуказанным доводам. Однако, Заказчик никак не удовлетворил просьбы и требования.

В соответствии с **пунктом** 2 **постановления Правительства Российской Федерации от** 26 **августа** 2013 **г.** N 728 "Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" **Федеральная антимонопольная служба определена Федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров,** работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласование применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сферегосударственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд).

В соответствии с **ч. 1 ст. 105 Закона о закупках** любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном главой 6 Закона, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются,

обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения

заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, ПАО «Сбербанк» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок **до 11.09.2020 года** документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области состоится **15.09.2020 г. в 10-00 часов,** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган **не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.**

Сообщаем, что в связи с необходимостью принятия мер по нераспространению новой коронавирусной инфекции, личные приемы ограничены. Рассмотрение жалобы будет проходить по видеоконференции, для участия необходимо перейти по ссылке https://fas3.tconf.rt.ru/c/0294986398.

Для участия в дистанционном рассмотрении жалобы необходимо направить доверенности представителей на адрес электронной почты Новосибирского УФАС России.

Примечание:

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях