



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Челябинской области

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091
тел. (351) 263-88-71, факс (351) 263-18-39
e-mail: to74@fas.gov.ru

15.12.2021 № СК/16954/21

На № _____ от _____

АО "Златоустовский
машиностроительный завод"
456227, Челябинская обл., г. Златоуст,
Парковый проезд, д.1
mts58@zlatmash.ru

ООО "Сибресурс"
630088, г. Новосибирск, ул. Петухова,
51, а/я 301
sokrim@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 074/07/3-3405/2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

С.А. Копылов – заместитель руководителя –
начальник отдела антимонопольного контроля
Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Н.В. Соболев – главный специалист-эксперт
отдела антимонопольного контроля
Челябинского УФАС России;

Т.Д. Бабкина - специалист 1 разряда отдела
антимонопольного контроля Челябинского УФАС
России.

рассмотрев жалобу № 074/07/3-3405/2021 ООО «Сибресурс» (далее – Заявитель) вх. № 16179-ЭП/21 от 18.11.2021 на действия АО «Златоустовский машиностроительный завод» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку коагулянта полиоксихлорида алюминия (извещение № 32110787704) (далее Закупка).

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Сибресурс» (далее – Заявитель) вх. № 16179-ЭП/21 от 18.11.2021 на действия АО «Златоустовский машиностроительный завод» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку коагулянта полиоксихлорида алюминия (извещение № 32110787704).



1 По мнению Заявителя, Заказчик нарушил положения Закона о закупках в части порядка оценки и сопоставления заявок участников с упрощенной системой налогообложения и основной системой налогообложения.

2 Заявитель утверждает, что требования документации Заказчика не соответствуют Закону о закупках, в части оплаты по заключаемому договору.

3 Заказчиком установлено требование о безвозмездном предоставлении товара для испытаний, без указания количества образцов, что не позволяет потенциальному участнику определить затраты при исполнении договора.

4 Заявитель утверждает, что Заказчик в извещении о закупке установил требования к техническим характеристикам продукции, не соответствующие заявленному ГОСТ Р 58580-2019.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил пояснения, которые приобщены к материалам жалобы.

Изучив материалы по жалобе, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам

В силу части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи 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 Законом 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным 3 лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Из толкования указанной нормы и сложившейся практики антимонопольного органа следует, что жалобы на положения документации о закупке могут быть поданы до окончания сроков подачи заявок на участие в закупке.

Жалоба ООО «Сибресурс» поступила в Челябинское УФАС России 18.11.2021.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) 19.11.2021 в 20:00 (МСК+2).

Таким образом, Заявителем правомерно подана жалоба в антимонопольный орган на документацию Заказчика.

Довод 1. По доводу Заявителя, о том, что Заказчик нарушил положения Закона о закупках в части порядка оценки и сопоставления заявок участников с упрощенной системой налогообложения и основной системой налогообложения, Комиссия сообщает следующее.

В соответствии с п.п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора, а также порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Согласно п.11 Документации начальная (максимальная) цена договора на поставку коагулянта полиоксихлорида алюминия –17 544 398,16 руб., с учетом НДС 20 %, начальная (максимальная) цена договора для участников, использующих право на освобождение от уплаты НДС или не являющихся налогоплательщиками НДС (без НДС) – 14 620 331, 80 руб.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Согласно п. 33 Обзора судебной практики Верховного Суда РФ № 3 (2021) (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 10 ноября 2021 года) заказчик, осуществляющий закупку по нормам Закона о закупках, не вправе устанавливать различные правила сравнения ценовых предложений участников закупки в зависимости от используемой тем или иным участником системы налогообложения.

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 (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

Таким образом, Заказчик нарушил требования, предусмотренные частью 6 статьи 3 Закона о закупках.

Следовательно, довод Заявителя является обоснованным.

Довод 2. По доводу Заявителя о том, что требования документации в части оплаты по заключаемому договору не соответствуют Закону о закупках, Комиссия сообщает следующее.

Пунктом 10 Извещения регламентируется срок оплаты продукции, а именно: «Предоплата 50% за каждую отдельную партию, окончательный расчет в течение 30 дней с момента получения всей продукции Покупателем (если договор заключается с СМСП, то в

течение 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара по договору).

Согласно примечанию к данному пункту, при осуществлении закупки в соответствии с пп. «а» п. 4 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352, **срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).**

В соответствии с п.14 (3) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» При осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), **заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).**

Согласно п. 5.3 проекта договора поставки срок оплаты товара: Предоплата 50% за каждую отдельную партию, **окончательный расчёт в течение 30 дней с момента получения всей продукции Покупателем (если договор заключается с СМСП, то в течение 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара по договору).**

В соответствии с пп. 6.1 п. 6 приемка продукции по количеству производится в соответствии с Инструкцией, утвержденной постановлением Госарбитража СССР от 15.06.1965 № П-6.

Согласно п. 4.3 Договора «Условия поставки товара»: **отдельными партиями, по предварительной заявке Покупателя. Минимальная партия 20-25 т.**

Таким образом, требования документации соответствует Закону о закупках, а также Постановлению Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Следовательно, довод Заявителя является необоснованным.

Довод 3. По доводу Заявителя о том, что Заказчиком установлено требование о безвозмездном предоставлении товара для испытаний, без указания количества образцов, что не позволяет потенциальному участнику определить затраты при исполнении договора, Комиссия сообщает следующее.

Согласно пп. 9 п. 13 Документации Заказчиком предусмотрено требование, о том, что Поставщик в течение 5 рабочих дней со дня заключения договора, обязан поставить Покупателю образец продукции для проведения испытаний.

Образец продукции на испытания поставляется за счет сил и средств Поставщика. Покупатель и Представитель Поставщика совместно проводят испытания образца продукции. Продолжительность лабораторных испытаний 2 рабочих дня, промышленных 5 рабочих дней. Технические характеристики испытуемого образца товара должны

соответствовать требованиям п. 9 задания на закупку. Требуемое количество образца товара на промышленные испытания в зависимости от качества исходной воды на момент испытаний. По результатам испытаний составляется протокол.

Из данного положения следует, что в документации не указано количество образца товара, требуемого Заказчику в связи с чем невозможно рассчитать цену предложения.

Комиссия отмечает, что Заказчик имеет право запрашивать образцы товара на стадии исполнения договора, однако Заказчиком должен быть определен точный объем данных образцов, в противном случае потенциальный участник не сможет рассчитать ценовое предложение, поскольку образцы поставляются **за счет сил и средств Поставщика, которые не входят в цену договора.**

Действия Заказчика по неуказанию в документации объема товара, необходимого к поставке в качестве «образца товара» нарушают требования п. 1 ч. 10 ст. 4, п. 1 ч.1 ст. 3 Закона о закупках.

Следовательно, довод Заявителя является обоснованным.

Довод 4. По доводу Заявителя о том, что Заказчик в извещении о закупке установил требования к техническим характеристикам продукции, не соответствующие заявленному ГОСТ Р 58580-2019.

В соответствии с Законом о закупке 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.**

Согласно п. 13 Документации, Заказчик устанавливает требования к продукции, работам, услугам (п. 10.3, п.15.2.3 (9) Положения о закупке), а именно:

«Технические характеристики: ГОСТ Р 58580-2019 тип 3, но учитывая физико-химический состав исходной воды Айского водохранилища **и многолетний опыт очистки, требуется более узкий диапазон** некоторых показателей: Массовая доля основного вещества **19%**; Плотность (при 20°C) в пределах **1,25-1,28**; Основность — не менее **82,0%**.

Согласно ГОСТу Р 58580-2019 тип 3, Массовая доля основного вещества **20,0±3,0**; Плотность (при 20°C) **1,24-1,38** ; Основность- **50-83**.

В письменных возражениях Заказчик пояснил: «Учитывая качество входящей воды и технологию очистки на участке водоподготовки (НФС), по показателям качества применим полиоксихлорид алюминия типа 3. В тип 3 по основным показателям входят высокосиловые и среднеосновные ПОХА. Исходная вода Айского водохранилища имеет очень низкую щелочность, в некоторых периодах - менее 0,5 мг-экв/дм, поэтому применение среднеосновных ПОХА влечет применение дополнительных реагентов. Без них он не обеспечивает требуемые ПДК, в то время, как высокоосновный ПОХА отлично всеосезонно справляется. Эти выводы сделаны на основании многочисленных лабораторно-промышленных испытаний и многолетнего опыта использования ПОХА разных поставщиков. В связи с этим Заказчик вынужден сузить требования некоторых показателей ГОСТ 58580-2019 тип 3 (в допустимых пределах)».

В соответствии с письмом Министерства экономического развития РФ от 17 августа 2016 г. № Д28и-2118, в случае если заказчик сужает значения показателей в пределах, установленных соответствующими ГОСТами, в документации о закупке также должно содержаться обоснование необходимости использования таких показателей.

Заказчик самостоятельно определяет свою потребность в товарах работах и услугах.

Согласно пп.1 п. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Заказчик имеет право в описании предмета закупки указывать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки, однако, указав в документации о необходимости поставки товара, соответствующего конкретному ГОСТ, Заказчик ввел потенциальных участников в заблуждение, поскольку его потребность и характеристики товара, указанные в документации, отличаются от указанных в ГОСТ.

Указанными действиями Заказчик нарушил требования п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Следовательно, довод Заявителя является обоснованным.

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, 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.

В связи с чем, Комиссия Челябинского УФАС России считает необходимым выдать АО «Златоустовский машиностроительный завод» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибресурс» обоснованной.
2. Признать в действиях АО «Златоустовский машиностроительный завод», выразившихся во включении в документацию положений, противоречащих Закону о закупках нарушение п. 1 ч.1, ч. 6 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Выдать АО «Златоустовский машиностроительный завод» предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях для решения вопроса о возбуждении дела об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:



С.А. Копылов



Н.В. Соболев



Т.Д. Бабкина

Исп. Бабкина Т.Д.
тел. 8(351)266-68-84

