



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53
e-mail: to33@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу № 033/07/3-91/2022**

14 марта 2022 года

г. Владимир

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Ш.. – председателя Комиссии – заместителя руководителя управления, начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа;

М.. – члена Комиссии – заместителя отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

В.- члена Комиссии - главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти,

при участии:

- представителей заказчика – ГУП «ДСУ-3» С., действующей на основании доверенности <...> , сроком действия до <...>; Ж., действующего на основании доверенности <...>, сроком действия до <...>; В. действующего на основании доверенности <...>, сроком действия до <...>;

- в отсутствие представителя ООО «Промэкспорт - СМ», заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие лица,

рассмотрев дело № 033/07/3-91/2022, возбужденное по жалобе ООО «Промэкспорт – СМ» (вх. № 869 от 21.02.2022) на действия заказчика – ГУП ВО «ДСУ-3» при проведении закупки – поставка ГСМ (извещение № 32211126961),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее – Владимирское УФАС России) поступила жалоба ООО «Промэкспорт – СМ» (вх. № 869 от 21.02.2022) на действия заказчика – ГУП ВО «ДСУ-3» при проведении закупки – поставка ГСМ (извещение № 32211126961).

Заявитель указывает на нарушение действующего законодательства при формировании документации закупки, а именно указание на конкретные товарные знаки поставляемого товара, отсутствие мотивированного обоснования невозможности поставки эквивалента.

В соответствии с п.11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции", Владимирским УФАС в адрес заявителя,

организатора торгов было направлено уведомление о поступлении жалобы и требование о приостановлении торгов в части заключения договора (исх. № 02/683-мсв от 22.02.2022). Рассмотрение жалобы Комиссией назначено на 02.03.2022 на 11 часов 00 минут.

02.03.2022 состоялось рассмотрение дела № 033/07/3-91/2022.

На заседании Комиссии присутствовал представитель заказчика, возражавший против жалобы, поддерживавший доводы, указанные в отзыве на жалобу (вх. № 1020 от 01.03.2022), обративший внимание на следующее.

Указанные требования, устанавливаемые к поставляемым товарам в техническом задании, предъявляются на основании пп. «а» абз. 3 п. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 6.2.2. Положения о закупках ГУП «ДСУ-3». Недопустимость поставки эквивалента объясняется использованием поставляемых ГСМ для долива в двигатели транспортных средств заказчика, необходимостью обеспечения совместимости поставляемых ГСМ с используемыми в узлах и агрегаторах транспортных средств заказчика. Объем закупки не является годовым, большая часть поставляемого ГСМ будет использована для долива. Представлены материалы, подтверждающие возможность несовместимости ГСМ иных товарных знаков с уже используемыми в деятельности заказчика ГСМ.

Рассмотрение дела было продолжено 05.03.2022 в 09 часов 00 минут, отложено на 10.03.2022 до 15 часов 00 минут, в заседании Комиссии объявлен перерыв до 14.03.2022 до 15 часов 00 минут.

Письмом (вх. № 1202 от 10.03.2022) ООО «Промэкспорт - СМ» поддержал доводы, указанные в жалобе.

Представитель заказчика в заседании Комиссии возражал против жалобы.

Исследовав доводы жалобы ООО «Промэкспорт - СМ», представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению дела № 033/07/3-91/2022 приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 №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.

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 лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в

результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19). Жалоба подана лицом до истечения срока подачи заявок на участие в закупке с реестровым номером № 32211126961.

Таким образом, у Комиссии Владимирского УФАС России имеются основания для рассмотрения жалобы ООО «Промэкспорт – СМ» по существу.

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 (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с правилами данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) конкурсной комиссии при организации и проведении закупок в соответствии с Законом № 223-ФЗ (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона N 35-ФЗ).

В отношении доводов Заявителя Комиссия приходит к следующим выводам.

11.02.2022 на официальном сайте в сети «Интернет» zakupki.gov.ru, на сайте Единой электронной торговой площадки размещено извещение № 32211126961 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку ГСМ (автомобильные масла, специальные масла, специальные жидкости, смазки различного назначения) для обеспечения автотранспорта филиалов ГУП «ДСУ-3», опубликована аукционная документация. Начальная максимальная цена контракта определена в 9 266 529,80 рублей.

Для участия в конкурсе было подано 2 заявки. ООО «Промэкспорт - СМ» заявку для участия в закупке не подавало.

В соответствии с условиями закупки, предъявляются требования о соответствии поставляемого товара определенным товарным знакам, указанным в техническом задании к закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом N 223-ФЗ, другими федеральными законами и

иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

При закупке товаров (работ, услуг) заказчики руководствуются принципами, установленными Законом N 223-ФЗ, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ).

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 (часть 2 статьи 2 Закона N 223-ФЗ).

В пункте 3 части 10 статьи 4 Закона N 223-ФЗ предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, 6. 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.

Закон N 223-ФЗ не содержит закрытого перечня требований, которые могут предъявляться к участникам и предмету закупки, либо прямого запрета на применение к ним какого-либо требования. Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями данного закона, в том числе, создавая условия для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Исходя из п. 6.1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ, 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.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 28.12.2010 N 11017 по делу N A06-6611/2009, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Принцип равноправия, установленный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Установленные заказчиком требования в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика. Такие критерии позволили сопоставить поданные заявки на предмет их соответствия требованиям, предъявляемым заказчиком для достижения цели договора.

В соответствии с имеющимися в материалах дела документами, требование о соответствии поставляемого товара определенным товарным знакам предъявлено заказчиком в связи с несовместимостью товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком (пп. «а» абз. 3 п. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ).

Указанное обстоятельство подтверждается письмами производителей ГСМ (исх. № СЗ-02/5-24-22 от 03.03.2022, б/н от 02.03.2022), в соответствии с которыми при смешении ГСМ возможно ухудшение свойств ранее используемого продукта в процессе эксплуатации, смешение ГСМ различных производителей не рекомендуется. Также в материалы дела представлен договор <...>, акт сдачи – приемки работ к данному договору от 21.04.2021, дефектная ведомость от 21.04.2021. В соответствии с указанными документами, установлен факт дефектов транспортного средства – закоксовывание

маслопроводящих каналов коленчатого вала и цилиндро – поршневой группы, масляное голодание двигателя, износ подшипников скольжения (полуколец) на шейках коленчатого вала, приведший к износу и задирам цилиндра – поршневой группы. Членами комиссии установлено происхождение неисправностей – смешивание масел различных производителей.

Таким образом, Комиссия считает, что требования, предъявляемые к поставляемым товарам, являются обоснованными, предъявляются ввиду несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, отвечает потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции. Доказательств обратного материалы дела, в том числе материалы жалобы ООО «Промэкспорт - СМ», не содержат.

При этом, сам факт установления заказчиком определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении числа участников закупки. Предметом закупки выступает поставка ГСМ, а не их изготовление, в связи с чем участником закупки может выступать любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе.

Предъявленные заказчиком требования к поставляемым товарам в равной степени распространялись на всех участников аукциона, ввиду чего любой хозяйствующий субъект обладал возможностью закупить и поставить требуемые товары. Отсутствие у лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, выступает результатом их экономической деятельности и не свидетельствует о нарушении прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необходимости признания довода заявителя необоснованным.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя заявителя ООО «Промэкспорт - СМ», исследовав пояснения заказчика, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Владимирского УФАС России,

решила:

1. Признать жалобу ООО «Промэкспорт - СМ» необоснованной.
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавать.

Председатель Комиссии

Ш

Члены Комиссии:

М

В

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