



**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](mailto:to74@fas.gov.ru)

№ _____
На № _____ от _____

ООО СПТК «ЮВА»

450069, Республика Башкортостан, г. Уфа,
ул. Производственная, д. 1/3а, оф. 2
tender-yuva102@mail.ru

АО «ТРАНСЭНЕРГО»

456770, Челябинская обл., г. Снежинск,
Транспортная ул., д.44
kea@ao-te.ru

**РЕШЕНИЕ
по жалобе № 074/07/3-276/2024**

22 февраля 2024 года

г. Челябинск

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

Председатель Комиссии: С.А. Копылов – заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии: А.Р. Тукмакова – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
Р.У. Гузаирова – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу № 074/07/3-276/2024 ООО СПТК «ЮВА» (далее – Заявитель) вх. № 1979-ЭП/24 от 08.02.2024 на действия АО «ТРАНСЭНЕРГО» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива дизельного ЕВРО, зимнее, класса 2, экологического класса К5(ДТ-3-К5) (извещение № 32413261580),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО СПТК «ЮВА» на действия



АО «ТРАНСЭНЕРГО» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива дизельного ЕВРО, зимнее, класса 2, экологического класса К5(ДТ-3-К5) (извещение № 32413261580).

Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся в установлении в документации следующих требований:

1. требование об указании в заявке участников номера резервуаров, с которых будет производиться отгрузка и приложении копии паспортов резервуаров (форма № 2 приложение к заявке на участие в закупке);

2. требование о том, что исполнитель должен производить отгрузку с нефтебазы с резервуаров объемом не менее 400 м. куб. (отгрузка из резервуаров меньшего объема не допускается) (раздела 13 технического задания).

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения, которые приобщены к материалам по жалобе.

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 несостоявшимся, 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 лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Жалоба ООО СПТК «ЮВА» поступила в Челябинское УФАС России 08.02.2024.

Дата окончания подачи заявок 20.02.2024.

Таким образом, жалоба на действия Заказчика правомерно подана в Челябинское УФАС России.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного

использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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).

Предмет закупки — поставка топлива дизельного ЕВРО, зимнее, экологического класса К5 (ДТ-З-К5).

Согласно форме № 2 (приложение к заявке на участие в закупке) при подаче технического предложения участник закупки должен указать номера резервуаров, с которых будет производиться отгрузка, приложить копии паспортов резервуаров.

В пункте 13.3. раздела 13 технического задания указано, что поставщик должен производить отгрузку с нефтебазы из резервуаров объемом не менее 400 м. куб. (отгрузка из резервуаров меньшего объема не допускается).

В соответствии с доводами жалобы, Заявитель утверждает, что на момент подачи заявки участник может обладать разрешительными документами по поставке товара с нефтебазы, но владельцы нефтебаз могут не дать информацию по номерам резервуаров, так как данный вид услуг не прописывается в договорах поставки/аренды с нефтебаз. Во время рассмотрения жалобы Заявитель пояснил, что обращался к владельцам нефтебаз с просьбой о выдаче паспортов на резервуары, однако, в выдаче паспортов было отказано, так как у участника отсутствует заключенный договор. Также в ходе рассмотрения жалобы, Заявитель указал на необоснованное требование об отгрузке топлива с нефтебазы из резервуаров объемом не менее 400 м. куб. (отгрузка из резервуаров меньшего объема не допускается).

Заказчик пояснил, что требование, указанное в форме № 2, было установлено для подтверждения возможности поставлять дизельное топливо из резервуаров указанного объема (400 м. куб.) потенциальным участником процедуры закупки. В резервуарах меньшего объема Заказчик рискует получить дизельное топливо, не соответствующее заявленным требованиям по качеству, так как в данных объемах его легче всего фальсифицировать.

Комиссия Челябинского УФАС России, рассмотрев доводы сторон, сообщает следующее.

В соответствии с извещением Заказчика поставка осуществляется самовывозом, при условии нахождения нефтебазы не далее 180 км от г. Снеженска. Состав и объем поставок: 20 тон.

Согласно пояснениям Заказчика, паспорт резервуара подтверждает объем резервуара. Заказчику требуется объем резервуаров не менее 400 м. куб., так как в резервуарах меньшего объема Заказчик рискует получить дизельное топливо, не соответствующее заявленным требованиям по качеству.

Однако, каких-либо документов, подтверждающих, что объем тары влияет на

качество топлива, либо о том, что товар проще фальсифицировать в резервуарах объемом меньше 400 м. куб. Заказчиком представлено не было.

Кроме того, в разделе 11 технического задания указаны требования к качеству топлива. Фактические значения параметров дизельного топлива должны быть отражены в паспорте качества и иметь значения не хуже, чем указаны в документации, соответствующей требованиям Технического регламента таможенного союза ТР ТС 013/2011 «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту». Для проверки соответствия качества нефтепродуктов заявленному паспорту (сертификату) качества представители Поставщика и Покупателя в порядке, установленном Инструкцией по контролю и обеспечению сохранения качества нефтепродуктов в организациях нефтепродуктообеспечения, утвержденной Приказом Минэнерго России от 19.06.2003 № 231, ГОСТ 2517-2012 «Нефть и нефтепродукты. Методы отбора проб» отбирают и оформляют пробы из автоцистерны Покупателя после налива нефтепродуктов до отправления автотранспортного средства.

Следовательно, в соответствии с документацией, документом подтверждающим качество товара является паспорт (сертификат) качества. Также Заказчик имеет право провести исследование полученных нефтепродуктов с целью контроля качества.

Во время рассмотрения жалобы, АО «ТРАНСЭНЕРГО» пояснило, что цистерна Заказчика для перевозки топлива вмещает объем в 26 м. куб. Следовательно, цистерна Заказчика для перевозки топлива не может вместить в себя 400 м. куб.

Комиссия отмечает, что требование об объеме хранилища (не менее 400 куб. м.) не влияет на качество топлива, сроки и объем исполнения обязательств по заключаемому договору.

Таким образом, требование об объеме резервуаров не менее 400 м. куб. необоснованно, является избыточным.

В соответствии с определением Верховного Суда РФ от 27.01.2022 № 307-ЭС21-28336 по делу № А56-24303/2020 **на момент подачи заявки организатор торгов не вправе требовать документы, которыми участник закупочной процедуры не может обладать до приобретения товара у производителя**, в том числе паспорт на поставляемую продукцию.

Участники закупки могут не обладать паспортами на резервуары на момент подачи заявок. Требование об указании в заявке участников номеров резервуаров, с которых будет производиться отгрузка и приложении копии паспортов резервуаров обременяет участника закупки необходимостью заблаговременного приобретения товара.

В данном случае принять участие в закупке, указать в заявке номера резервуаров, с которых будет производиться отгрузка и приложить копии паспортов резервуаров могут только владельцы нефтебаз либо лица уже имеющие на момент подачи заявки заключенный договор с нефтебазой. Данное требование документации приводит к ограничению конкуренции.

Таким образом, данное требование необоснованно и является избыточным.

Действия Заказчика по установлению в документации требования об указании в заявке участников номера резервуаров, с которых будет производиться отгрузка, приложении копии паспортов резервуаров и о том, что исполнитель должен производить отгрузку с нефтебазы с резервуаров объемом не менее 400 м. куб. являются нарушением пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России считает, что жалоба ООО СПТК «ЮВА» является обоснованной.

В связи с чем, Комиссией Челябинского УФАС России принято решение о выдаче обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

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.

Дополнительно, Комиссия Челябинского УФАС России сообщает, что в документации Заказчика установлено 2 НМЦД:

1 490 500, 00 включая НДС;

1 242 083, 33 без НДС.

Согласно позиции, изложенной в решении Верховного суда РФ от 23.11.2023 № АКПИ23-809 возможность установления различных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не соответствует части 22 статьи 3.2 и части 10 статьи 4 Закона о закупках, из которых следует, **что в закупочной документации должно быть установлено одно значение начальной (максимальной) цены для всех участников закупки вне зависимости от применяемой ими системы налогообложения**, при этом учет возможности получения заказчиком налогового вычета по НДС при сравнении ценовых предложений участников закупки приводит к постановке участников, применяющих общую систему налогообложения, в неравное положение с участниками, применяющими другие налоговые режимы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1 Признать жалобу ООО СПТК «ЮВА» на действия АО «ТРАНСЭНЕРГО» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на Поставка топлива дизельного ЕВРО, зимнее, класса 2, экологического класса К5(ДТ-3-К5) (извещение № 32413261580) обоснованной.

2 Признать действия АО «ТРАНСЭНЕРГО», выразившиеся во включении в документацию положений, противоречащих Закону о закупках, нарушением порядка, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

3 Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения 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

С.А. Копылов

Члены комиссии:

А.Р. Тукмакова

Р.У. Гузаирова

Исп. Гузаирова Р.У.
тел. 8(351)266-68-84