



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-232/2023

г. Екатеринбург

09.02.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

- заказчика в лице ЕМУП «Спецавтобаза», — *
- заявителя в лице АО «КЭНПО-Трейд», — *

рассмотрев жалобу АО «КЭНПО-Трейд» (вх. № 1496-ЭП/23 от 26.01.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ЕМУП «Спецавтобаза» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку соли технической для ПТБО Северный и МСК «Широкореченский» (извещение № 32212004984) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба от АО «КЭНПО-Трейд» (вх. № 1496-ЭП/23 от 26.01.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ЕМУП «Спецавтобаза» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку соли технической для ПТБО Северный и МСК «Широкореченский» (извещение № 32212004984), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчик неправомерно, по его мнению, отклоняет направленный обществом как победителем данной закупочной процедуры протокол разногласий на содержание проекта договора, а также ссылается на то обстоятельство, что закупочная комиссия изначально неправомерно признала заявку АО «КЭНПО-Трейд» соответствующей требованиям извещения. Кроме того, заявитель в жалобе указывает, что заказчиком в извещении установлены неисполнимые требования в части требований к фасовке товара.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился; просил признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей заявителя, заказчика, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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 установленных 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 (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное директором ЕМУП «Спецавтобаза» и размещенное на сайте в единой информационной системе в сфере закупок в версии № 17 от 30.09.2022г.

29.12.2022г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32212004984 на поставку соли технической для ПТБО Северный и МСК «Широкореченский».

Начальная (максимальная) цена договора 269 600, 10 руб.

Согласно первому доводу жалобы заявитель считает, что закупочная комиссия неправомерно признала заявку общества соответствующей требованиям извещения, поскольку техническое предложение участника содержало условия поставки товара, отличные от тех, что установлены заказчиком в извещении о проведении закупки.

Представитель заказчика, возразив на указанный довод жалобы, пояснил, что, несмотря на то, что положением технического задания извещения установлено требование к фасовке товара в «м3», а не в «тоннах» (как указано в техническом предложении заявителя жалобы) данные разночтения не могли стать основанием для признания заявки несоответствующей требованиям извещения, поскольку в 1 упаковке объемом 1 м3 у товара данного производителя вмещается 1 тонна технической соли. Указанный вывод закупочная комиссия сделала на основании имеющихся коммерческих предложений, общедоступной информации в сети «Интернет», а также, исходя из технического предложения другого участника закупки, предлагавшего к поставке товар этого же производителя и указавшего единицу измерения «м3», что косвенно свидетельствует о наличии у данного производителя товара, фасовка которого производится в «м3».

Проанализировав указанный довод жалобы, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 (ч. 10 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с п. 3 ст. 1 Гражданского Кодекса РФ (далее — ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Пунктом 1 ст. 10 ГК РФ установлено, что не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно пункту 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Целью участия в запросе котировок является победа и заключение договора по результатам проведения закупки.

Комиссией установлено, что заявка участника закупки АО «КЭНПО-Трейд» признана соответствующей требованиям извещения: в ходе проведения закупочной процедуры участник закупки в лице АО «КЭНПО-Трейд» предложил наиболее низкую цену договора, ввиду чего был признан победителем данной закупочной процедуры, что его прав и законных интересов не нарушает.

Ввиду того, что участники должны действовать, исходя из принципов, закрепленных в п. 3 ст. 1, п. 5 ст. 10 ГК РФ - добросовестности действий участников гражданских правоотношений, жалоба лица на неправомерное признание заявки подателя жалобы, соответствующей требованиям извещения и признание заявителя жалобы победителем закупки может расцениваться как злоупотребление правом со стороны такого лица.

Относительно довода жалобы, касающегося направленного протокола разногласий с требованием о необходимости направления проекта договора в соответствии с заявкой победителя закупки, Комиссия пришла также к выводу о том, что направление для обработки заказчику протокола разногласий на содержание проекта договора явилось следствием установленных заказчиком неисполнимых требований в извещении ввиду следующего.

В извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости) (п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках).

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 (п. 1 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках).

В документации о проведении запроса котировок должны быть указаны сведения, в том числе:

1) 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 (пп. 1 п. 16.5 Положения о закупках);

18) описание предмета закупки (пп. 18 п. 16.5 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «поставка соли технической для ПТБО Северный и МСК «Широкореченский» (п. 2 извещения о проведении закупки).

Требования к качеству, количеству, техническим характеристикам и иные показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров / выполняемых работ / оказываемых услуг установленным заказчиком требованиям, указаны в Разделе № 2 (Техническое задание) Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме (п. 4 извещения о проведении закупки).

Согласно разделу 2 Технического задания извещения о проведении закупки закупаемый товар должен соответствовать следующим функциональным и техническим характеристикам, потребительским свойствам:

№ п/п	Наименование товара	Описание товара (перечень функциональных и технических характеристик, потребительских свойств, требования к комплектации, упаковке и др. их качественные показатели и иные показатели, с указанием на реквизиты и нормы Технических регламентов (Российской Федерации, Таможенного союза, Евразийского экономического союза), национальных стандартов (ГОСТ), отраслевых стандартов (ОСТ), технических условий (ТУ), которым должны соответствовать поставляемые товары	Единица измерения	Количество
1	Соль техническая	Физико-химические показатели технической соли для дорог: Хлористый натрий (массовая доля вещества (%)) - не менее 80,0 Кальций-ион (массовая доля вещества (%)) - не более 1,1 Магний-ион (массовая доля вещества (%)) - не более 1,06	МЗ	30

	Калий-ион (массовая доля вещества (%)) - не более 0,9 Сульфат-ион (массовая доля вещества (%)) - не более 7,0 Оксид железа (массовая доля вещества (%)) - не более 0,5 Нерастворимые в воде вещества (массовая доля вещества (%)) - не более 12,0 Влага (массовая доля вещества (%)) - не более 4,5 Закупаемая техническая соль может иметь иные физико-химические показатели, указанные выше. Фасовка товара в МКР - по 1 м3.		
--	---	--	--

Из пояснений представителя заказчика следует, что единица измерения поставляемого товара в «м3» установлена заказчиком по причине острого дефицита складскими помещениями на объекты заказчика, на которые планируются поставки. Заказчику удобнее считать размеры поставки в метрах кубических для определения складского пространства, занимаемой технической солью.

Для целей полного и всестороннего рассмотрения указанного довода жалобы Комиссией был сделан запрос информации в адрес производителя ОАО «Уралкалий» (исх. № ОК/1795/23 от 01.02.2023г.), перед которым были поставлены следующие вопросы:

«— осуществляется ли фасовка товара «соль техническая» в метрах кубических (м3)? в тоннах (килограммах)?

— соответствует ли средняя насыпная плотность технической соли одного метра кубического (м3) весу, равному 1 тонне?

— существует ли на рынке товар «соль техническая», одна упаковка которого содержит 1 тонну соли, при этом объем такой упаковки составляет 1 метр кубический (м3)?».

В ответ на указанный запрос была получена следующая информация (исх. № 01-19/1214 от 03.02.2023г.):

«1. Сведения об осуществлении фасовки товара «соль техническая» в метрах кубических (м3), в тоннах (килограммах).

Фасовка товара «соль техническая» осуществляется в тоннах (килограммах).

2. Сведения о соответствии средней насыпной плотности технической соли одного метра кубического (м3) весу, равному 1 тонне.

Средняя насыпная плотность технической соли одного метра кубического (м3) не соответствует весу, равному 1 тонне. Насыпная плотность технической соли составляет порядка 1,3 тонны/м3.

3. Сведения о существовании на рынке товара «соль техническая», одна упаковка которого содержит 1 тонну соли, при этом объем такой упаковки составляет 1 метр кубический (м3).

У компании Уралкалий отсутствует информация о существовании на рынке товара «соль техническая», одна упаковка которого содержит 1 тонну соли, при этом объем такой упаковки составляет 1 м3».

Таким образом, учитывая данные в ходе рассмотрения жалобы пояснения представителя заявителя, принимая во внимание ответ производителя товара ОАО «Уралкалий», Комиссия приходит к выводу о том, что установленное заказчиком в техническом задании требование к фасовке товара «соль техническая» в метрах кубических (м3) является неисполнимым, поскольку «фасовка товара «соль техническая» осуществляется в тоннах (килограммах)».

Таким образом, учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика выявлено нарушение п. 3 ч. 9 ст. 4, п. 1 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, что образует признаки события административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу АО «КЭНПО-Трейд» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ЕМУП «Спецавтобаза» выявлено нарушение п. 3 ч. 9 ст. 4, п. 1 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице ЕМУП «Спецавтобаза», оператору электронной торговой площадки выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного лица, подготовившего/утвердившего извещение в единой информационной системе по закупке № 32212004984, с документами, закрепляющими за данным лицом служебную обязанность по совершению таких действий на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 20 ____ г. в _____.

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

*



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-232/2023

**о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения
закупки**

г. Екатеринбург

09.02.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

*

на основании решения № 066/01/18.1-232/2023 от 09.02.2023г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице ЕМУП «Спецавтобаза» **в срок до 09 марта 2023 года** устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-232/2023 от 09.02.2023г., путем отзыва карточки договора (в случае ее направления), отмены составленных в ходе проведения закупки протоколов (извещение № 32212004984), внесения изменений в извещение в части выявленных нарушений, продления срока подачи заявок на участие в закупке и завершения процедуры проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках.

2. Оператору электронной торговой площадки обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.

3. Заказчику в лице ЕМУП «Спецавтобаза» **в срок до 10 марта 2023 года** предоставить в Свердловское УФАС России подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: to66@fas.gov.ru.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

*