РЕШЕНИЕ № 086/07/3-496/2024

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видам юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 23.04.2024 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 24.04.2024

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты- Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского 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:

- ***

Члены комиссии:

- ***

-***

в присутствии на заседании комиссии посредством видеоконференцсвязи представителя заявителя ИП ***

в присутствии на заседании комиссии в здании Управления представителей заказчика АО ***

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу ИП *** (вх. № 3762-ЭП/24 от 15.04.2024) (далее – Жалоба),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба ИП *** (далее – Заявитель)(вх. № 3762-ЭП/24 от 15.04.2024) на действия АО *** (далее – Заказчик) аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5), евро, класс 5 в г. Ханты-Мансийск (реестровый номер извещения 32413465913).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона 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 Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган 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 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №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 названной 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. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводам жалобы, Заявитель указывает на неправомерное отклонение заявки.

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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты- Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 23.04.2024.

В своей Жалобе Заявитель указывает на следующие обстоятельства.

03.04.2024 было опубликовано извещение о проведении закупки путем аукциона в электронном форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Дата и время окончания подачи заявок 11.04.2024 15:00 ч.

ИП *** была подана заявка 11.04.2024 г. в 10:27 ч.

11.04.2024 г. в 15:53 ч был опубликован протокол рассмотрения 1-ых частей заявок, согласно которому заявка *** была отклонена по причине, что указанный в заявке товар не соответствует ГОСТу 32511-2013.

Заявитель с данным отклонением заявки не согласен, и считает действия Заказчика необоснованными и незаконными.

В разделе 3 Технического задания Заказчика указано, что поставляемое топливо должно соответствовать прилагаемому паспорту качества завода— изготовителя и заявленным характеристикам.

Заказчиком приведены следующие требования к технические характеристикам для товара: ДТ-Л-К5; массовая доля серы, мг/кг не более - 10,0; температура вспышки не ниже - 55°С; плотность при 15°С - 820-860 кг/м3; предельная температура фильтруемости не выше (-5°С).

Из чего следует, что Заказчиком установлена верхняя граница: температура фильтруемости не может быть выше (-5°С), т.е. не может быть (- 40°С), 0°С и так далее.

Нижней границы Заказчиком в техническом задании не указано.

Следовательно, как поясняет Заявитель, участники закупки должны были заявить товар, который бы соответствовал прилагаемому паспорту качества завода-изготовителя и верхней границы предельной температуры фильтруемости.

Если в Техническом задании устанавливаются диапазонные показатели:

«не менее», «не ниже», «не ранее» - означает, что Участнику закупки следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ему;

«не более», «не выше» - означает, что Участнику закупки следует предоставить в заявке конкре юный показатель, менее указанного значения или равный ему;

при одновременном указании: «не менее» «не более» — Участнику закупки необходимо предоставить в заявке диапазонное значение показателя, входящего в заданный диапазон. При этом, что именно означают слова «не менее», «не более» указано выше;

Как обращает внимание Заявитель, в техническом задании Заказчика не содержалось конкретного диапазона температуры фильтруемости. В техническом задании Заказчика по данной характеристике товара содержится лишь одна граница не выше (-5°С).

Согласно законодательству дизельное топливо должно соответствовать характеристикам, указанным в Техническом регламенте Таможенного союза «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту» (далее — ТР ТС 013/2011), ГОСТ 32511 —2013, ГОСТ 305-2013. Так, в Приложении № 3 к ТР ТС 013/2011 предельная температура фильтруемости дизельного летнего топлива не определяется.

Вместе с тем, Заявитель сообщает, что в Таблице № 1 Раздела 5 ГОСТа 305-2013 «Топливо дизельное. Технические условия» также не указано диапазона для предельной температуры фильтруемости, в отличие от дизельного топлива зимнего.

Таким образом, на основании ГОСТ 32511 -2013, ГОСТ 305—2013, ТР ТС 013/2011, а также технического задания Заказчика Заявитель приходит к выводу, что есть только одна граница предельной температуры фильтруемости не выше (-5°С).

Заявитель также сообщает, что участником закупки в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме была указана конкретная информация о товаре и приложен паспорт качества №718 завода-изготовителя ООО «Газпром нефтехим Салават» на дизельное топливо ЕВРО, летнее, сорта С, экологического класса К5 марки ДТ-Л-К5 по ГОСТ 32511-2013 и ТР ТС 013/2011.

Как поясняет Заявитель, участником закупки указаны конкретные технические характеристики для товара: массовая доля серы, температура вспышки, плотность, цетановое число и предельная температура фильтруемости, приложен паспорт завода-изготовителя. По мнению Заявителя, все показатели находится в рамках установленных в техническом задании Заказчика, не противоречат им, также соответствуют ГОСТу 32511- 2013, ГОСТу 305-2013, ТР ТС 013/2011.

Следовательно, как считает Заявитель, его заявка не может быть отклонена по причине несоответствия продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации и ГОСТу 32511.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, в связи с чем представил в Управление письменные возражения (вх. № 3905-ЭП/24 от 18.04.2024).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в акционерном обществе *** (Утверждено Решением единственного акционера АО *** № 1 от 27.03.2024) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте https://zakupki.gov.ru — 03.04.2024;

2. Начальная (максимальная) цена договора — 26 265 000,00 рублей;

3. Дата окончания подачи заявок — 11.04.2024;

4. Количество поданных заявок на участие в аукционе в электронной форме — 10 заявок.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №32413465913 «Поставка дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5), евро, класс 5 в г. Ханты-Мансийск» от 11.04.2024 заявка Заявителя № 3387 была отклонена закупочной комиссией Заказчика по причине несоответствия продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации.

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.

На основании части 6.1 статьи 3 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;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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 части 6 статьи 3, пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки с учетом требований Закона о закупках, положения о закупке.

При этом в соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Учитывая изложенное, заказчики самостоятельно устанавливают требования к участникам закупок, а также требования к содержанию, оформлению и форме документов в составе заявки с учетом положений Закона о закупках, положения о закупках, при этом такие требования не должны приводить к необоснованному ограничению количества участников закупки.

Пунктом 17 Документации о закупке Заказчиком установлены требования к описанию участниками аукциона поставляемого товара, который является предметом аукциона, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик: Согласно Техническому заданию (Приложение 4 к документации об аукционе в электронной форме). Заявка подаётся по форме согласно Приложениям 1 и 2 к настоящей документации об аукционе.

Пунктом 3 Приложения № 4 «Техническое задание» документации о закупке Заказчиком установлено следующее:

3. ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ТОВАРУ, РАБОТЕ, УСЛУГЕ		
1	Качество	Топливо должно соответствовать прилагаемому паспорту качества завода-изготовителя и заявленным характеристикам.
2	Технические характеристики	ДТ-Л-К5; массовая доля серы, мг/кг не более - 10,0; температура вспышки не ниже - 55 ; плотность при 15 - 820-860 кг/м3; предельная температура фильтруемости не выше (-5).
3	Безопасность	Товар может содержать присадки, не причиняющие вреда жизни и здоровью граждан, окружающей среде, имуществу физических и юридических лиц, жизни и здоровью животных и растений.
4	Функциональные характеристики (потребительские свойства)	Для судовых двигателей буксирного флота.
5	Отгрузка	Поставка топлива должна осуществляться в специальных автомобилях для перевозки ГСМ. Отгрузка товара на судно. Минимальная партия одной заявки: от 23 т. (кратность загрузки 1-ого бензовоза).
6	Иные	Согласно условиям договора

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России была проанализирована первая часть заявки, поданной Заявителем на участие в аукционе в электронной форме и установлено следующее: в составе заявки Заявителя содержался документ в формате Word «Форма Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме Информация о товаре при осуществлении закупки товара» со следующим содержанием:

№	Наименование товара и товарный знак (последнее - при наличии)	Конкретные показатели товара	Указание (декларирование) наименования страны происхождения поставляемых товаров
	Дизельное топливо летнее (ДТ-Л-К5), евро, класс 5, Газпром нефтехим Салават	Количество 300 тонн Поставка дизельного топлива летнего ДТ-Л-К5 массовая доля серы, мг/кг: 7,5;	

1.	ГОСТ 32511-2013 ТР ТС 013/2011	температура вспышки: 60 ; плотность, при 15 : 824,2 кг/м3; цетановое число 51,0 предельная температура фильтруемости -15	Российская Федерация

В представленных возражениях Заказчик указал, что при рассмотрении первой части заявки Заявителя закупочной комиссией были сделаны следующие выводы:

1. Массовая доля серы для ДТ-Л-К5 в соответствии с ГОСТ 32511-2013, документацией об аукционе не должна превышать 10 мг/кг. Указанное Заявителем содержание серы 7,5 мг/кг - соответствует.

2. Температура вспышки в закрытом типе в соответствии с ГОСТ 32511-2013, документацией об аукционе не должно быть ниже 55 . Указанная Заявителем температура в 60 - соответствует.

3. Плотность при температуре 15 в соответствии с ГОСТ 32511-2013, документацией об аукционе должна быть 820-860 кг/м3. Указанная в заявке Заявителем плотность 842,2кг/м3 - соответствует.

4. Цетановое число в соответствии с ГОСТ 32511-2013, документацией об аукционе должно быть не менее 51,0. Указанное Заявителем цетановое число 51,0 - соответствует.

5. Предельная температура фильтруемости для (ДТ-Л-К5) указанная Заявителем составляет (-15), что не соответствует ГОСТ 32511-2013 и не может относиться к летнему виду топлива (ДТ-Л-К5), так как является межсезонным. (ДТ-Е-К5) .

Таким образом, как пояснил Заказчик, на основании вышеуказанных требований ГОСТ 32511-2013, а также документации об аукционе, указанное Заявителем в 1 части заявки дизельное топливо по показателю - предельная температура фильтруемости -15 относится не к летнему, а к межсезонному топливу, что, как сообщил Заказчик, не соответствует требованиям ГОСТ 32511-2013 и предмету закупки «Поставка дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5), евро, класс 5».

Между тем, как было установлено Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, в составе первой части заявки Заявителя, поданной на участие в аукционе в электронной форме, не был приложен паспорт качества №718 завода-изготовителя ООО «Газпром нефтехим Салават» на дизельное топливо ЕВРО, летнее, сорта С, экологического класса К5 марки ДТ-Л-К5.

При этом указанный паспорт качества был направлен в Ханты-Мансийское УФАС России вместе с Жалобой.

Однако, как было установлено Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, приложенный паспорт качества № 718 завода-изготовителя ООО «Газпром нефтехим Салават» также не соответствует требованиям документации о закупке в части предельной температуры фильтруемости для закупаемого Заказчиком дизельного топлива летнего ДТ-Л-К5, которая составляет -15 .

Подпунктом 9.7.3 пункта 9.7 раздела 9 «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ АУКЦИОНА» Положения о закупке установлено следующее:

Участнику закупки будет отказано в дальнейшем участии в закупке в случаях:

1) Несоответствия Участника закупки требованиям к Участникам аукциона в электронной форме, установленным аукционной документацией.

2) Несоответствия аукционной заявки требованиям, установленным аукционной документацией.

3) Несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям аукционной документации.

4) Предоставления в составе аукционной заявки заведомо недостоверных сведений, намеренного искажения информации или документов, входящих в состав заявки.

5) Подачи двух и более заявок от одного Участника при условии, что ранее поданные заявки не отозваны.

6) Непредставления (при необходимости) обеспечения заявки в случае установления требования об обеспечении заявки.

Поскольку предложенный Заявителем товар в заявке не соответствовал требованиям закупочной документации (содержал отличные от документации характеристики), закупочная комиссия правомерно пришла к выводу об отказе в допуске к участию в закупке Заявителю.

При этом Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что в составе заявки Заявителем небыли приложены документы, свидетельствующие о том, что предлагаемый товар хоть и имеет отклонение от некоторых характеристик, указанных в документации, но он соответствует всем стандартам, которым такой товар должен соответствовать в силу действующего законодательства.

Поскольку закупочная комиссия проверяет заявки на соответствие требованиям извещения и закупочной документации, в том числе в части характеристик предлагаемого товара, то по мнению Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России она не могла в данной ситуации принять иного решения.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП *** (вх. № 3762-ЭП/24 от 15.04.2024) на действия АО *** аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5), евро, класс 5 в г. Ханты-Мансийск (реестровый номер извещения 32413465913), необоснованной.