

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-565/2021

30 ноября 2021 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «30» ноября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «03» декабря 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) 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:

председателя Комиссии

членов Комиссии:

в присутствии представителей:

в отсутствие:

уведомленных о дате и времени рассмотрения жалобы по адресу электронной почты,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу Заявителя на действия Заказчиков, Организатора торгов при определении поставщика путем проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку линейно-сцепной арматуры (Лот № 1400-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн) (извещение № 32110636732),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком начата процедура определения поставщика путем проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку линейно-сцепной арматуры (Лот № 1400-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн) (далее – Товар) (извещение № 32110636732) (далее – Закупка); начальная (максимальная) цена договора (лота) установлена в размере 20 630 532,49 рублей. Извещение и документация о Закупке размещены в Единой информационной системе (далее – ЕИС) в сфере закупок на сайте

www.zakupki.gov 14.09.2021. Изменения в извещение внесены 28.09.2021. Срок окончания подачи заявок: 29.09.2021.

Процедура Закупки проводится в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным советом директоров ПАО «РусГидро» протоколом от 01.10.20 № 316 (далее – Положение), документацией о Закупке.

22.11.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Камчатское УФАС России) поступила жалоба Заявителя на действия Заказчиков, Организатора торгов.

По мнению Заявителя, Заказчики, Организатор торгов неправомерно и необоснованно потребовали от участников Закупки предоставить в составе своей заявки отсканированные копии документов, подтверждающих соответствие ГОСТ, ТУ, заявленных характеристик и конструктива предложенной продукции: сертификаты соответствия, протоколы испытаний с положительными результатами, проведенных аккредитованной в установленном порядке испытательной лабораторией (центре) или заключение об аттестации в ПАО «Россети», техническое описание с размерами предлагаемой продукции, каталоги всех производителей предлагаемой продукции, подтверждение всех изготовителей предлагаемой участниками продукции о предоставлении права участникам представления интересов изготовителей в данной Закупке, что привело к отклонению заявки Заявителя от участия в Закупке.

ПАО «Камчатскэнерго» с доводами жалобы не согласилось, представив в письменные пояснения от 26.11.2021 № 18-20/1415.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Заказчика, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной 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 в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований

данного Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной 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 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.

На основании части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 2 статьи 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 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в ЕИС вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 данного Федерального закона.

Согласно пунктов 1, 2, 3, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

- 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;

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик;

- требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Технические требования к поставляемой продукции указаны в приложении № 1 документации о Закупке.

Согласно пунктам 9, 10.3 приложения № 1 документации о Закупке в составе заявки Участник обязан предоставить отсканированные копии документов, подтверждающих соответствие ГОСТ, ТУ, заявленных характеристик и конструктива предложенной продукции, согласно пункта 3 настоящих Технических требований: сертификаты соответствия, протоколы испытаний с положительными результатами, проведенных аккредитованной в установленном порядке испытательной лабораторией (центре) или заключение об аттестации в ПАО «Россети», техническое описание с размерами предлагаемой продукции, каталоги всех производителей предлагаемой продукции.

Участник, не являющийся изготовителем/аффилированным изготовителем или официальным дилером изготовителя, должен представить подтверждение всех изготовителей предлагаемой Участником продукции о предоставлении права Участнику представления интересов изготовителей в данной закупочной процедуре (обязательное требование Заказчика).

На заседании Комиссии представитель Организатора торгов подтвердил, что сертификация Товара для производителей данного Товара, является необязательной, но данная сертификация подтверждает качество Товара.

Изучив положения документации о Закупке Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 456 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК) продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Исходя из вышеуказанной нормы, а также учитывая, что Законом о закупках не предусмотрена обязанность участника Закупки на момент подачи заявки иметь в наличии предлагаемый к поставке товар, заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник закупки не может обладать, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого, в соответствии со статьей 456 ГК, передаются одновременно с передачей товара.

Таким образом, требования Заказчика о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающих соответствие предлагаемого Товара (сертификаты соответствия), а также документы, подтверждающие

результаты испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний с положительными результатами, проведенных аккредитованной в установленном порядке испытательной лабораторией (центре) или заключение об аттестации в ПАО «Россети»), обременяют участника Закупки заблаговременно приобрести (произвести) Товар, установлены в нарушение статьи 456 ГК.

Кроме того, сертификаты соответствия и, соответственно документы, подтверждающие результаты испытаний Товара, могут отсутствовать, в связи с тем, что данная сертификация является добровольной.

При этом, отсутствие у участника Закупки на момент подачи заявки на участие в Закупке соответствующих документов не является подтверждением невозможности исполнения таким участником Закупки обязанностей по договору, заключаемому по результатам проведения Закупки.

Кроме того, участник Закупки может не являться производителем Товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки, выполнять работы и оказывать услуги надлежащим образом в соответствии с требованиями соответствующего договора.

При этом в случае, если участник Закупки не является производителем предлагаемого к поставке Товара, в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика такого Товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников Закупки о представлении в срок до окончания подачи заявок на участие в Закупке документов, подтверждающих соответствие предлагаемого к поставке Товара требованиям документации о Закупке, а также подтверждающих наличие у участника права поставлять предлагаемый Товар, возможность участников Закупки подать заявку на участие в Закупке в соответствии с вышеуказанным требованиями документации о Закупке всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает количество участников закупки.

Отсутствие у участника Закупки на момент подачи заявки на участие в Закупке Товара, а также подтверждающих документов, не является подтверждением невозможности исполнения таким участником закупки обязанностей по договору, заключаемому по результатам проведения Закупки, поскольку Товар может быть приобретен участником Закупки по результатам заключения договора при условии признания его победителем Закупки.

Таким образом, вышеуказанные требования документации о Закупке ограничивают количество участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и **нарушают пункт 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках**, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена

частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно протоколу № ПР-14-2022 закупочной комиссии по Закупке от 28.10.2021 на участие в Закупке подано 9 заявок: 6 заявок было отклонено от дальнейшего рассмотрения, как несоответствующие требованиям документации о Закупке, в том числе непредоставление (предоставление не в полном объеме) документов, предусмотренных пунктами 9, 10.3 приложения № 1 документации о Закупке.

Поскольку данные заявки были отклонены также по иным основаниям (наличие внутренних противоречий между различными частями и/или документами заявки), Комиссией принято решение предписание не выдавать.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Предписание об устранении нарушений пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках не выдавать.
4. Передать материалы о выявленных нарушениях должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица Организатора торгов.