

Решение № 05-04.1/78-15

о признании жалобы обоснованной

26 июня 2015 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Λ...Λ,

в отсутствие:

Λ...Λ,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу открытого акционерного общества «Омская топливная компания» (далее – АО «Омская топливная компания», Заявитель) на действия заказчика Государственного предприятия Омской области «Дорожное ремонтно-строительное управление № 2» (далее – ГП «ДРСУ № 2», Заказчик, Ответчик) по проведению запроса котировок на поставку щебня из природного камня кубовидной формы фракции 10-15 (извещение о проведении закупки № 31502446237 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка № 31502446237),

при участии представителя Заявителя – Λ...Λ (доверенность от 15.07.2014 без номера, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Ответчика – Λ...Λ (доверенность от 25.06.2015 № 12, личность удостоверена паспортом), и.о. директора ГП «ДРСУ № 2» Λ...Λ (распоряжение от 25.05.2015 № 140-рп, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 17.06.2015 № 5673), который считает, что ГП «ДРСУ № 2» незаконно и необоснованно отказало в допуске АО «Омская топливная компания» к участию в запросе котировок.

В протоколе № 142 от 15.06.2015 указаны следующие причины отказа в допуске АО «Омская топливная компания».

Первая причина отказа – «Протокол радиационного исследования просрочен».

Представитель Заявителя отметил, что в соответствии с пунктом 24.5 Технического регламента Таможенного союза «Безопасность автомобильных дорог» (ТР ТС 014/2011) (далее – Технический регламент) декларация о соответствии или сертификат соответствия является единственным документом, подтверждающим соответствие дорожно-строительных материалов и изделий требованиям Технического регламента.

Декларация о соответствии и сертификат соответствия имеют равную юридическую силу и действуют на единой таможенной территории Таможенного союза в отношении дорожно-строительных материалов и изделий, выпускаемых в обращение на единой таможенной территории Таможенного союза во время действия декларации о соответствии или сертификата соответствия.

Таким образом, по мнению Заявителя, радиационное заключение не является документом подтверждающим соответствие предлагаемого к поставке щебня требованиям Технического регламента.

Вместе с тем, в документации запроса котировок (далее – закупочная документация) не предусмотрены требования, устанавливающие срок действия радиационного заключения.

Вторая причина отказа – «Нет документа, подтверждающего право предложить товар».

По мнению представителя Заявителя, требование к участникам закупки № 31502446237 о предоставлении участником запроса котировок документов от изготовителя товара, подтверждающих право участника предложить товар, установленное Заказчиком в пункте 22 закупочной документации, является ограничивающим конкуренцию на основании следующего.

Согласно части 5 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Разделом 4 Положения о закупке товаров, работ, услуг ГП «ДРСУ № 2» (далее – Положение о закупках ГП «ДРСУ № 2») не предусмотрены требования к участникам закупок, предполагающие предоставление участником закупки документов от изготовителя товара, подтверждающих право участника предложить товар.

Кроме того, как указывает представитель Заявителя, исходя из толкования норм статей 49, 506 Гражданского кодекса Российской Федерации поставщик не может быть ограничен в праве поставки товара от иных продавцов, закупающих в свою

очередь товар у изготовителей.

По мнению представителя Заявителя, законом не установлены требования, обязывающие поставщика закупать товар для последующей продажи исключительно у изготовителя, а требование Заказчика, установленное в пункте 22 закупочной документации, ограничивает потенциальных участников закупки в участии в запросе котировок, в связи с тем, что последние могут не иметь договорных отношений с изготовителем, гарантирующих поставку товара, но могут иметь такие гарантии от иного продавца товара.

На основании изложенного представитель Заявителя просит признать жалобу АО «Омская топливная компания» обоснованной, а также признать незаконными действия ГП «ДРСУ № 2» в части установления требований к участникам закупки № 31502446237 о предоставлении в составе заявки документов от изготовителя товара, подтверждающих право участника предложить товар, и радиационного заключения.

2. На основании запроса Омского УФАС России (исх. от 22.06.2015 № 05-5955) Ответчиком представлены надлежащим образом заверенные копии:

– Положения о закупках ГП «ДРСУ № 2»;

– извещения от 09.06.2015 в редакции № 1;

– закупочной документации (с приложением);

– журнала регистрации заявок;

– протокола от 15.06.2015 № 142 (с приложением);

– заявок участников закупки – общества с ограниченной ответственностью «СтройИнвест» (далее – ООО «СтройИнвест»), общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом СНК» (далее – ООО «ТД СНК»), общества с ограниченной ответственностью «МегаТрейд» (ООО «МегаТрейд»), общества с ограниченной ответственностью «Полимер-Пайп» (далее – ООО «Полимер-Пайп»), АО «Омская топливная компания»;

– плана закупки товаров (работ, услуг) ГП «ДРСУ № 2» на 2015 год.

А также на обозрение Комиссии были представлены оригиналы заявок ООО «СтройИнвест», ООО «ТД СНК», ООО «МегаТрейд», ООО «Полимер-Пайп», АО «Омская топливная компания».

На заседании Комиссии 26.06.2015 представитель Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласился, высказался согласно возражениям ГП «ДРСУ № 2» на жалобу АО «Омская топливная компания» (вх. Омского УФАС России от 25.06.2015 № 5906), отметив следующее.

Согласно пункту 5.4 ГОСТа 8267-93 при периодических испытаниях определяют, в том числе: один раз в год – морозостойкость и класс щебня (гравия) по значению удельной эффективной активности естественных радионуклидов.

Представитель Ответчика указал, что в составе заявки АО «Омская топливная компания» на участие в закупке № 31502446237 был представлен протокол радиационного исследования, датированный от 08.04.2008.

Таким образом, учитывая требования ГОСТа 8267-93 ГП «ДРСУ № 2» отказало в допуске АО «Омская топливная компания» к участию в запросе котировок.

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, по мнению представителя Ответчика, требование о предоставлении в составе заявки участника запроса котировок протокола радиационного исследования правомерно.

Вместе с тем, согласно пункту 15 Технического регламента соответствие автомобильных дорог и дорожных сооружений на них настоящему техническому регламенту обеспечивается выполнением его требований к безопасности непосредственно либо выполнением требований международных и региональных стандартов, а в случае их отсутствия – национальных (государственных) стандартов государств-членов Таможенного союза, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований принятого технического регламента Таможенного союза и необходимых для осуществления оценки (подтверждения) соответствия.

Согласно пункту 24.1 Технического регламента дорожно-строительные материалы и изделия, поступающие для строительства, реконструкции, капитального ремонта и эксплуатации автомобильных дорог, подлежат входному контролю, в установленном законодательством государств-членов Таможенного союза порядке, путем проведения их испытаний на соответствие требованиям проектной документации и настоящего технического регламента.

Подрядчик несет ответственность за качество поступающих на объект материалов и изделий. Подрядчик имеет право провести полный перечень испытаний поступающих материалов и изделий на соответствие требованиям проектной документации. Заказчик проводит выборочные испытания поступающих материалов и изделий на соответствие требованиям проектной документации.

Таким образом, представитель Ответчика указал, что предприятие при проведении закупок требует от потенциальных поставщиков весь комплект документов характеризующих материал, для приложения в исполнительную документацию с последующим предоставлением для проверки на соответствие требованиям заказчика.

Также представитель Ответчика пояснил, что требование о предоставлении участником запроса котировок документов от изготовителя товара, подтверждающих право участника предложить товар, установлено Заказчиком

для гарантии поставки товара в срок и соответствующего качества.

На основании изложенного представитель Ответчика считает жалобу АО «Омская топливная компания» необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено, что 09.06.2015 в единой информационной системе Ответчик разместил извещение о проведении запроса котировок на поставку щебня из природного камня кубовидной формы фракции 10-15, а также закупочную документацию (с приложением) (закупка № 31502446237).

Согласно закупочной документации прием заявок на участие в запросе котировок осуществляется Заказчиком с 10.06.2015 по 15.06.2015. Дата рассмотрения заявок – 15.06.2015. Начальная (максимальная) цена договора 4 996 850,00 (четыре миллиона девятьсот девяносто шесть тысяч восемьсот пятьдесят) рублей, с учетом НДС.

Всего на участие в запросе котировок было подано 5 (пять) заявок – ООО «СтройИнвест», ООО «ТД СНК», ООО «МегаТрейд», ООО «Полимер-Пайп», АО «Омская топливная компания» (что подтверждает протокол от 15.06.2015 № 142 и журнал регистрации заявок на участие в конкурентных переговорах).

По результатам рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок ни один из участников не был допущен к участию в закупке № 31502446237. Запрос котировок признан несостоявшимся.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителя Ответчика, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции 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 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.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы

которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

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.

Согласно пункту 8.3.2 Положения о закупках ГП «ДРСУ № 2» котировочная заявка может содержать следующие сведения:

– сведения и документы об участнике закупки, подавшем такую заявку, а также о лицах, выступающих на стороне участника закупки:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, банковские реквизиты участника процедуры закупки;

б) копии учредительных и регистрационных документов (устав, свидетельство о регистрации и о постановке на учет в налоговом органе, о внесении записи в ЕГРЮЛ) для юридических лиц, свидетельство о регистрации и о постановке на учет в налоговом органе, о внесении записи в ЕГРИП для индивидуальных предпринимателей;

– наименование, марка, товарный знак и характеристики поставляемых товаров в случае проведения запроса ценовых котировок цен товаров, на поставку которых размещается заказ;

– согласие участника процедуры закупки исполнить условия договора, указанные в извещении о проведении запроса ценовых котировок;

– цена товара, работы, услуги с указанием сведений о включенных или не включенных в нее расходах (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи);

– копии документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки требованиям, установленным в извещении о запросе котировок;

– в состав котировочной заявки можно включить копии документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки требованиям (всем или части), установленным подпунктами 1-6 пункта 4.1.1 Положения о закупках ГП «ДРСУ № 2».

Согласно пункту 20 закупочной документации котировочная заявка должна содержать:

- опись документов и их копий, входящих в состав заявки;
- фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона, адрес электронной почты (при наличии);
- полученную не ранее чем за два месяца до дня размещения на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» извещения о проведении запроса котировок выписку из единого государственного реестра юридических лиц, надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» извещения о проведении запроса котировок;
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки – копия решения о назначении или об избрании физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее – руководитель). В случае, если от имени участника закупки действует иное лицо, заявка на участие в запросе котировок должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки, заверенную печатью участника закупки и подписанную руководителем участника закупки или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника закупки, заявка должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;
- копии учредительных документов участника закупки (устав, свидетельство о регистрации и о постановке на учет в налоговом органе, о внесении записи в ЕГРЮЛ);
- копии паспорта качества с указанием всех характеристик, протокола радиационного исследования, декларации о соответствии Технического регламента;
- предложение о цене договора и иных условия договора (указываются в заявке согласно приложению № 1 к закупочной документации).

В соответствии с пунктом 8.3.3 Положения о закупках ГП «ДРСУ № 2» документация к запросу котировок может содержать иные требования к участникам закупки или запрашивать иные документы в составе заявки необходимые для участия в запросе котировок, если это связано со спецификой данной закупки.

Пунктом 22 закупочной документации установлено дополнительное требование к участнику закупки, согласно которому участник запроса котировок должен представить документы от изготовителя товара, подтверждающих право

участника предложить товар.

В соответствии с пунктом 8.6 Положения о закупках ГП «ДРСУ № 2» закупочная комиссия в срок, не превышающий пяти рабочих дней, следующих за днем окончания срока подачи котировочных заявок, рассматривает котировочные заявки на соответствие их требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и оценивает котировочные заявки.

Закупочная комиссия отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, или предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает максимальную (начальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок. Закупочная комиссия также отклоняет котировочную заявку в случае наличия сведений об участнике процедуры закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках и/или в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 19 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», если такое требование установлено в извещении о проведении запроса котировок. Отклонение котировочных заявок по иным основаниям не допускается.

Согласно протоколу от 15.06.2015 № 142 заявка АО «Омская топливная компания» не допущена к участию в запросе котировок по следующим основаниям:

- нет документа, подтверждающего право предложить товар;
- протокол радиационного исследования просрочен.

По мнению Комиссии, требование Заказчика к участникам закупки № 31502446237 о предоставлении документов от изготовителя товара, подтверждающих право участника предложить товар, избыточно.

В силу статьи 506 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

По мнению Комиссии, из статьи 506 Гражданского кодекса Российской Федерации следует вывод о том, что по договору поставки на поставщика возлагается обязанность осуществления функций грузоотправителя. Поставщик несет ответственность при ненадлежащем исполнении обязанности по доставке товара. Заключение поставщиком каких-либо иных договоров во исполнение своих обязательств по договору поставки для покупателя не имеет значения, поскольку стороной по договору перевозки может быть не только собственник товара, а любое лицо, действующее от его имени.

Согласно пункту 24.5 Технического регламента декларация о соответствии или сертификат соответствия является единственным документом, подтверждающим соответствие дорожно-строительных материалов и изделий требованиям Технического регламента.

Декларация о соответствии и сертификат соответствия имеют равную юридическую силу и действуют на единой таможенной территории Таможенного союза в отношении дорожно-строительных материалов и изделий, выпускаемых в обращение на единой таможенной территории Таможенного союза во время действия декларации о соответствии или сертификата соответствия.

В соответствии с пунктом 24.9 Технического регламента в качестве доказательственных материалов, являющихся основанием для принятия декларации о соответствии используются документы, указанные в пункте 24.6 Технического регламента.

Согласно пункту 24.6 Технического регламента при проведении подтверждения соответствия дорожно-строительных материалов и изделий заявитель формирует комплект документов на дорожно-строительные материалы и изделия, подтверждающий соответствие требованиям безопасности Технического регламента, который включает:

- стандарт организации (при наличии);
- сертификат на систему менеджмента изготовителя (при наличии);
- протоколы испытаний дорожно-строительных материалов и изделий, проведенных изготовителем, продавцом, лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя и (или) испытательными лабораториями (центрами) (при наличии);
- сертификаты соответствия на материалы и комплектующие изделия или протоколы их испытаний (при наличии);
- сертификаты соответствия на данные дорожно-строительные материалы и изделия, полученные от зарубежных органов по сертификации (при наличии);
- другие документы, прямо или косвенно подтверждающие соответствие дорожно-строительных материалов и изделий требованиям безопасности Технического регламента (при наличии).

Таким образом, одним из документов, входящих в комплект, необходимых для получения декларации о соответствии является протокол радиационного исследования.

Учитывая изложенное, требование Заказчика к участникам закупки № 31502446237 о предоставлении протокола радиационного исследования в составе котировочной заявки избыточно.

Кроме того, согласно пункту 3.1 проекта договора поставщик обязан передать Заказчику товар надлежащего качества в установленные сроки и обеспечить его документами, подтверждающими качество и количество товара.

Согласно разделу 4 проекта договора приемка товара осуществляется:

- по качеству – согласно документам, подтверждающим качество товара;
- по количеству – согласно сопроводительным документам.

Приемка Товара по количеству и качеству производится в порядке, определенном Инструкциями о порядке приема продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6 и по качеству, утвержденной Постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7.

Согласно пункту 14 Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.66 № П-7, приемка продукции по качеству и комплектности производится в точном соответствии со стандартами, техническими условиями, Основными и Особыми условиями поставки, другими обязательными для сторон правилами, а также по сопроводительным документам, удостоверяющим качество и комплектность поставляемой продукции (технический паспорт <...> сертификат, удостоверение о качестве, счет-фактура, спецификация и т.п.).

Вместе с тем, согласно пункту 4.4 проекта договора Заказчик имеет право на проведение (без каких либо затрат с его стороны) контроля и (или) испытаний товара с целью подтверждения его соответствия документации или заявленным требованиям. Если товар, подвергшийся контролю или испытаниям, не будет соответствовать требованиям, Заказчик может отказаться от него и поставщик обязан заменить забракованный товар.

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.

Учитывая, что запрос котировок признан несостоявшимся у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу открытого акционерного общества «Омская топливная компания» на действия заказчика Государственного предприятия Омской области «Дорожное ремонтно-строительное управление № 2» по проведению запроса котировок на поставку щебня из природного камня кубовидной формы фракции 10-15 (извещение о проведении закупки № 31502446237 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Предписание не выдавать, в связи с отсутствием оснований его выдачи.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.