

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-304/2021

«06» октября 2021 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в составе:

Председатель Комиссии

-заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

-ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;

-ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;

в присутствии представителей:

-Заявителя – ООО «Торговый дом Зевс» - К. Е.Г. (доверенность от 14.05.2021), участвующей в дистанционном режиме;

-Заказчика - ПАО «Магаданский морской торговый порт»- С. Е.С. (доверенность от 14.02.2021),

рассмотрела жалобу ООО «Торговый дом Зевс» (вх. № 01/3132 от 29.09.2021) на действия заказчика – ПАО «Магаданский морской торговый порт» при проведении конкурентной закупки в форме запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов масляных силовых ТМГ 1000/6/0,4 У/Ун- УХЛ1 для нужд ПАО «ММТП» (реестровый номер извещения 32110652060).

Информация о поступившей жалобе в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее – Закон о защите конкуренции) 29.09.2021 размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru/>.

В жалобе заявитель указал на неправомерное установление Заказчиком в закупочной документации требований к предоставлению в составе заявки на участие в закупке документов, сопутствующих комплектации товара.

По мнению заявителя, требования, установленные в документации, нарушают права участников, ограничивают конкуренцию. Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки указанных документов напрямую противоречат Закону о закупках, имеет признаки ограничения доступа к участию к закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 20.09.2021 Заказчиком - ПАО «Магаданский морской торговый порт» на официальном сайте РФ zakupki.gov.ru размещено Извещение о проведении конкурентной закупки в форме запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов для нужд ПАО «ММТП» (реестровый номер извещения 32110652060).

Начальная максимальная цена договора: для участников, не освобожденных от уплаты НДС- 2 562 000 (два миллиона пятьсот шестьдесят две тысячи) рублей 00 копеек; для участников, освобожденных от уплаты НДС: 2 135 000 (два миллиона сто тридцать пять тысяч рублей 00 копеек).

Дата окончания срока подачи заявок - 29.09.2021.

Согласно протоколу подведения итогов № 32110652060-01, всего на участие в закупке в электронной форме было подано четыре заявки.

2. В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В соответствии с 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.

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, при закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

В соответствии с пунктами 2, 9, 12, 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

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.

Согласно п.1 ч. 6.1 ст.3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе, следующими правилами:

-в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Как следует из представленных материалов, советом директоров ПАО «Магаданский морской торговый порт» утверждено «Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Магаданский морской торговый порт» (протокол № 2/2021 от 31.05.2021) (далее - Положение о закупке). Указанным Положением предусмотрен такой вид закупки как запрос предложений в электронной форме.

На основании п.1 ст.5.4.2 Положения о закупке в документации о закупке обязательно указываются 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 техническим регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

В соответствии с п. 2 ст.5.4.2 Положения о закупке указываются требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В силу п.2 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие.

В соответствии с частью 3 Документации о закупке «Техническое задание» К заявке участника необходимо приложить следующие документы:

1. Сертификат соответствия;
2. Технические условия конкретного изготовителя, по которым изготавливается трансформатор в соответствии с вышеуказанными ГОСТ;
3. Технический паспорт трансформатора с отметкой отдела технического контроля;
4. Декларацию соответствия, с приложением протоколов исследований (испытаний), проведенных в аккредитованной, согласно Федерального закона № 184-ФЗ, испытательной лаборатории и других документов, на основании которых были выданы декларации соответствия на силовые трансформаторы.

Согласно доводам жалобы, положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. Предъявление требований к участнику закупки требований о предоставлении в составе заявки документов, сопутствующих комплектации товара, противоречит Закону о закупках. Указанное требование обременяет участника заблаговременно произвести/приобрести продукцию по предмету закупки.

Кроме того, учитывая отсутствие обязанности производителя/продавца отвечать на вопросы о предоставлении документов на продукцию, возможность подачи заявки участников закупки зависит от волеизъявления такого производителя/продавца.

3. В своих возражениях на доводы жалобы ПАО «Магаданский морской торговый порт» (вх.01/3206 от 06.10.2021) пояснило, что в силу ч.6 ст.3 закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупки в соответствии с Положением о закупке. Требования, предъявляемые к участнику закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие к закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с п.2 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке. Из указанных положений следует, что заказчику предоставлено право самостоятельно определять свою потребность в товарах (работах, услугах), установив при этом функциональные и технические характеристики закупаемого товара (работ, услуг) таким образом, который позволяет участникам закупки сформировать свои предложения и не влечет за собой ограничение количества участников закупки.

Учитывая специфику поставляемого товара сведения об используемых комплектующих указываются только в технической документации, к которой относится как паспорт изделия, так и сертификат соответствия, определяющий соответствие товара техническим условиям, в которых детализировано отражены наименования комплектующих, используемых при производстве товара. Данные документы являются единственным основанием для определения индивидуализирующих признаков товара, определение которых необходимо для формирования предмета договора поставки и требования к качеству товара. Согласно документации о закупке, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке установлены в части 4 «Инструкция участникам запроса предложений в электронной форме», где указан закрытый перечень документов, представляемый участниками закупки в обязательном порядке. Описание предмета закупки (функциональные, технические и качественные характеристики материалов, работ, эксплуатационные характеристики объекта закупки) и требования к поставке товара установлены в части 3 «Техническое задание». Заказчик, учитывая свою действительную потребность, установил требования к участникам закупки, к закупаемым товарам в документации с целью получения наиболее полной информации о предлагаемом товаре для удовлетворения своих потребностей и минимизации рисков неисполнения либо ненадлежащего исполнения договора.

На заседании Комиссии Заказчик свои доводы, указанные в возражениях на жалобу, поддержал и дополнительно пояснил, что согласно постановлению Правительства от 01.12.2009 № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии» трансформаторы силовые (однофазные мощностью свыше 4 кВ А, трехфазные мощностью 6,3 кВ А и выше) подлежат обязательной оценке соответствия в системе ГОСТ Р. На товары, производимые в соответствии с действующими государственными стандартами и введенные в оборот, у каждого производителя имеются документы, указанные в документации о закупке. Стоимость товара зависит от состава комплектующих. Более дешевые комплектующие Заказчика не устраивают, так как требуемые трансформаторы необходимы для нужд порта, где имеется дорогостоящее оборудование. В связи с указанным ему необходимы определенные размеры трансформаторов, которые соответствуют вышедшим из строя. Документы, указанные в техническом задании Документации о закупке, размещены в открытом доступе на сайтах, в том числе, производителей, каких-либо препятствий для их предоставления в составе заявки не имеется. Заказчик полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения Закона о закупках.

4. Как установлено Комиссией Магаданского УФАС России, объектом закупки являлись трансформаторы масляные силовые ТМГ 1000/6/0,4 У/Ун- УХЛ1 для нужд ПАО «Магаданский морской торговый порт».

В силу части 6 статьи № Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупке.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст.18.1 Закона о защите конкуренции с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действие (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.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Из указанных положений следует, что заказчику предоставлено право самостоятельно определять свою потребность в товарах (работах, услугах), установив при этом функциональные и технические характеристики закупаемого товара (работ, услуг) таким образом, которые позволяют участникам закупки сформировать свои предложения и не влечет за собой ограничение количество участников закупки.

Согласно разделу 3411 Постановления Правительства от 01.12.2009 № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии» трансформаторы силовые (однофазные мощностью свыше 4 кВ А, трехфазные мощностью 6,3 кВ А и выше) подлежат обязательной сертификации.

В рассматриваемом случае документацией о закупке предусмотрено требование о предоставлении оспариваемых документов на силовые трансформаторы, то есть товары, производимые в соответствии с действующими государственными стандартами и введенные в оборот, следовательно, у каждого производителя имеются в наличии документы, перечисленные в техническом задании Документации о закупке.

Требование Заказчика о предоставлении в составе заявки сертификата соответствия, технических условий конкретного изготовителя, технического паспорта трансформатора с отметкой отдела технического контроля, декларации соответствия с приложениями протоколов исследований в равной степени применяется ко всем участникам аукциона, является исполнимым и не приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

В данном случае указанное требование направлено на подтверждение участником возможности поставить необходимый заказчику товар и не обязывает его иметь в наличии такой товар на момент подачи заявки, обеспечивает удовлетворение потребности заказчика в товаре с минимизацией рисков неисполнения либо ненадлежащего исполнения договора. Подтверждение участников соответствия указанному требованию является для заказчика гарантией должного исполнения договора.

Ничто не препятствует участнику закупки в рамках достигнутых партнерских отношений с производителем или поставщиком товара получить требуемые документы. Указанная позиция антимонопольного органа подтверждается судебной практикой (решение Арбитражного суда Камчатского края от 08.02.2021 по делу № А24-5785/2021).

Таким образом, установление в конкурсной документации требования о необходимости предоставления с заявкой сертификата соответствия, технических условий конкретного изготовителя, технического паспорта трансформатора с отметкой отдела технического контроля, декларации соответствия с приложениями протоколов исследований является правомерным, в действиях закупочной комиссии Заказчика нарушений не установлено, довод заявителя своего подтверждения не нашел.

На основании изложенного, в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Торговый дом Зевс» на действия заказчика-ПАО «Магаданский морской торговый порт» при проведении конкурентной закупки в форме запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов для нужд ПАО «Магаданский морской торговый порт» (реестровый номер извещения 32110652060) **необоснованной**.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Члены комиссии: