

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-263/18

22 августа 2018 года
Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителя от ООО «Газэнергоинформ» (далее – Организатор торгов); в отсутствие представителей от ООО «ТД «БАКАУТ» (далее – Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения жалобы.

В соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 15.08.2018 вх. № 20796-ЭП/18) ООО «ТД «БАКАУТ» на действия Организатора торгов ООО «Газэнергоинформ» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по отбору организации на поставку товаров по номенклатурной группе: электростанции и генераторные установки (извещение № 31806803713), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

09 августа 2018 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 31806803713 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по отбору организации на поставку товаров по номенклатурной группе: электростанции и генераторные установки (далее – Закупка), включая Документацию о запросе предложений (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Тула» (далее – Положение о закупках) в редакции от 27.06.2018, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	244 198 ,07 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	09.08.2018
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	24.08.2018 в 11:59 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	31.08.2018 в 13:00 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	www.gazneftetorg.ru

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре № 31806803713 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном установлении в Документации ограничивающего конкуренцию требования к участникам Закупки о предоставлении в составе заявки документов, предусмотренных пп. «л» п. 1.4.2 Документации, а также сертификатов качества и соответствия на товар, являющийся предметом Закупки, в соответствии с пп. «з» п. 2.3.1.1 Документации.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

АО «Газпром газораспределение Тула» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

4. Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласилась. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «ТД «БАКАУТ» в составе документов истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/25217/18 от 17.08.2018 представлен.

Также оригиналы документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/25217/18 от 17.08.2018 представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

По первому доводу жалобы:

На основании п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

Как следует из пп. «л» п. 1.4.2. Документации, участники должны включить в состав Заявки следующие документы, подтверждающие их соответствие установленным дополнительным требованиям: свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) – если Участник не является изготовителем или дилером предлагаемой им Продукции (ее части). Свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) должно соответствовать установленной настоящей Документацией форме (Форма 12), и подписано предприятием-изготовителем либо дилером. Если свидетельство подписано дилером, необходимо подтвердить его полномочия на выдачу данного свидетельства, приложив копию дилерского соглашения (дилерского договора); дилерское соглашение (дилерский договор) – если Участник является Официальным дилером. Лицо, подписавшее Форму 12, принимает на себя обязательства по поставке продукции в адрес участника в случае избрания участника победителем закупки и приобретает статус соисполнителя с момента подачи заявки на участие в запросе предложений.

Согласно статьям 223, 454, 460, 506 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) продавец должен обладать полномочиями по отчуждению товара и обязан предоставить данный товар покупателю свободным от прав третьих лиц.

Представитель Организатора торгов пояснила, что требование, изложенное в пп. «л» п. 1.4.2. Документации, предусмотрено для того, чтобы удостовериться, в том, что лицо, намеревающееся поставить товар заказчику, обладает всеми необходимыми полномочиями и возможностями на его отчуждение, и что поставляемый товар в полной мере соответствует требованиям Документации.

На основании ст. 431.2 ГК РФ сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к предмету договора, полномочиям на его заключение, соответствию договора применимому к нему праву, наличию необходимых лицензий и разрешений, своему финансовому состоянию либо относящихся к третьему лицу), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

Представитель Организатора торгов отметила, что в данной ситуации Форма 12 рассматривается как документ, подтверждающий заверение об обязательствах, которые возникнут между сторонами после заключения договора. Данное заверение выступает определенной гарантией ряда дополнительных полномочий (прав) заказчика в силу ст. 431.2

ГК РФ. Также Форму 12 можно рассматривать в качестве самостоятельного способа обеспечения обязательства согласно ст. 329 ГК РФ.

На основании ст. 475 ГК РФ если недостатки товара не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;
- потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Представитель Организатора торгов пояснила, что закупая соответствующий товар, заказчик должен убедиться в том, что участник, не являющийся дилером или изготовителем предлагаемой к поставке продукции, обеспечит возможность заказчику реализовать права, предусмотренные в ст. 475 ГК РФ, в случае поставки товара ненадлежащего качества. Если такой участник не располагает необходимыми ресурсами для соблюдения указанных прав заказчика, последнему должна быть обеспечена возможность их реализации со стороны изготовителя (дилера) поставляемого товара.

Представитель Организатора торгов также отметила, что положения пп. «л» п. 1.4.2. Документации позволяют еще на этапе проведения закупочной процедуры установить лиц, предлагающих к поставке контрафактный товар, и не позволить им извлечь преимущества из своего недобросовестного поведения. Таким образом, предоставление Формы 12 предназначено для защиты интересов заказчика и добросовестных участников закупки, направлено на подтверждение того, что участником будет поставлен товар, соответствующий требованиям Документации. Требования, содержащиеся в пп. «л» п. 1.4.2. Документации, соответствуют положениям действующего законодательства о закупках, согласно которому основной целью проведения закупки является своевременное и полное удовлетворение потребностей заказчика в товарах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, и положениям законодательства о защите конкуренции, поскольку распространяются на всех без исключения участников закупочной процедуры и не создают кому-либо преимущественных условий участия.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России установила, что требование Организатора торгов о предоставлении участниками Закупки в составе заявки документов, предусмотренных пп. «л» п. 1.4.2. Документации, установлено в соответствии с Положением о закупках.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки в части установления в Документации требования к участникам Закупки о предоставлении в составе заявки документов, предусмотренных пп. «л» п. 1.4.2. Документации.

По второму доводу жалобы:

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

На основании п. 6.2.2.2 Положения о закупках документальным подтверждением соответствия товаров, работ, услуг требованиям, установленным Заказчиком согласно настоящему пункту, являются сертификаты соответствия и (или) иные документы, не противоречащие действующему законодательству Российской Федерации.

Согласно пп. «з» п. 2.3.1.1 Документации участник должен подготовить заявку в строгом соответствии с требованиями настоящей Документации о запросе предложений таким образом, чтобы заявка не содержала никаких условий, противоречащих требованиям Документации о запросе предложений и включала в себя предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, (в том числе гарантийные обязательства предприятия изготовителя, сертификаты качества и соответствия, разрешительная Документация и иные документы в соответствии с действующими нормативными актами), сведения о стране происхождения товара.

Как следует из пп. 1 п. 3.2 Документации, качество товара должно отвечать требованиям ГОСТ, ОСТ и иных нормативно-правовых актов, установленным в Российской Федерации для данного товара и подтверждаться документами в соответствии с законодательством РФ.

Представитель Организатора торгов пояснила, что согласно пп. «з» п. 2.3.1.1 и пп. 1 п. 3.2 Документации если в силу закона товар подлежит декларированию (сертификации) в соответствии с регламентом Таможенного союза, то данный документ должен быть представлен в составе заявки.

В соответствии с п. 1 Технического задания, являющегося неотъемлемой частью Документации, предметом закупки является товар «Электрогенератор бензиновый».

Представитель Организатора торгов отметила, что указанный товар подпадает под действие Технического регламента о безопасности машин и оборудования (ТР ТС 010/2011) (далее – Технический регламент).

Согласно ст. 1 Технического регламента его положения распространяются на машины и (или) оборудование, выпускаемое в обращении на единой таможенной территории Таможенного союза. Технический регламент устанавливает минимально необходимые требования безопасности машин и (или) оборудования при разработке (проектировании), изготовлении, монтаже, наладке, эксплуатации, хранении, транспортировании, реализации

и утилизации в целях защиты жизни или здоровья человека, имущества, охраны окружающей среды, жизни и здоровья животных, предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей.

На основании п.п. 2, 4 ст. 8 Технического регламента подтверждение соответствия машин и (или) оборудования требованиям Технического регламента осуществляется, в том числе в форме декларирования соответствия на основании собственных доказательств и (или) полученных с участием органа по сертификации или аккредитованной испытательной лаборатории (центра), включенных в Единый реестр органов по сертификации и испытательных лабораторий (центров) Таможенного союза (далее – аккредитованная испытательная лаборатория (центр)). Декларирование соответствия проводится заявителем в отношении машин и (или) оборудования, включенных в Перечень объектов технического регулирования, подлежащих подтверждению соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования» в форме декларирования соответствия, приведенный в Приложении № 3.

Приложение № 3 к Техническому регламенту содержит «Перечень объектов технического регулирования, подлежащих подтверждению соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования» в форме декларирования соответствия».

Пунктом 4 Приложения № 3 к Техническому регламенту установлено, что дизель-генератор подлежит подтверждению соответствия в форме декларирования соответствия.

Согласно ст.ст. 2, 20, 21, 23 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании», предмет закупки должен иметь подтверждение соответствия.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России установила, что требование Организатора торгов о предоставлении участниками Закупки в составе заявки сертификатов качества и соответствия на товар, являющийся предметом Закупки, предусмотренное пп. «з» п. 2.3.1.1 Документации, установлено в соответствии с Положением о закупках.

Исходя из изложенного, по второму доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки в части установления в Документации требования к участникам Закупки о предоставлении в составе заявки сертификатов качества и соответствия на товар, являющийся предметом Закупки, согласно пп. «з» п. 2.3.1.1 Документации.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 15.08.2018 вх. № 20796-ЭП/18) ООО «ТД «БАКАУТ» на действия Организатора торгов ООО «Газэнергоинформ» (ИНН: 7728696530, ОГРН: 1097746173249) при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по отбору организации на поставку товаров по номенклатурной группе: электростанции и генераторные установки (извещение № 31806803713) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.