

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-54/2021

26 февраля 2021 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «24» февраля 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «26» февраля 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 – руководителя управления

членов Комиссии:

начальника отдела антимонопольного контроля и закупок

главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и закупок

главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и закупок

в присутствии представителей:

заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Хасантепло» (далее – Заявитель; ООО «Хасантепло»);

заказчика – государственного унитарного предприятия Камчатского края «Камчатэнергоснаб» (далее – Заказчик; ГУП КК «Камчатэнергоснаб»); директора Гаврилова А.В. (на основании приказа от 24.12.2018 № 227-к),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу ООО «Хасантепло» на действия аукционной комиссии Заказчика при определении поставщика путем проведения открытого одноэтапного аукциона в электронной форме (далее – ЭА) на поставку угля марки «Д» - длиннопламенного (далее – Товар) (извещение № 32009773487),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком проводилась процедура определения поставщика путем проведения ЭА на поставку Товара (извещение № 32009773487) (далее – Закупка).

Извещение о Закупке и документация об ЭА размещены в единой информационной системе (далее – ЕИС) 08.12.2020; изменения в извещение и документацию размещены 16.12.2020; начальная максимальная цена договора установлена в размере 360 341 000,00 руб.

Закупка осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положением «О закупках товаров (работ, услуг) ГУП «Камчатэнергоснаб», утвержденным директором ГУП «Камчатэнергоснаб» (далее – Положение), извещением о Закупке и документацией об ЭА.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в ЭА от 22.01.2021 на участие в Закупке подано три заявки, которые допущены к участию в Закупке.

В соответствии с протоколом подведения итогов ЭА от 27.01.2021, все участники Закупки признаны не соответствующими требованиям документации об ЭА.

ООО «Хасантепло» признан несоответствующим по следующим основаниям (подпункты 1, 4 пункта 17.1 Положения):

«Договор на поставку угля заключен с компанией ООО «АлЭнСи», которая, согласно выписке из ЕГРЮЛ от 26.01.2021, не является компанией производителем угля; Сертификат соответствия и сертификат испытаний выданы на имя других компаний. В составе заявки отсутствуют документы, подтверждающие правовые отношения с этими компаниями. Таким образом, отсутствует подтверждение того, что участник закупки обладает необходимыми в соответствии с законодательством Российской Федерации сертификатами на поставляемую продукцию, являющуюся предметом договора, заключаемого по результатам процедуры закупки (пункт 15.2 Положения). Кроме того, сертификат испытаний представлен от 26.01.2020 на материал, взятый в 2 ж/д вагонах. Из чего следует вывод, что данная партия либо уже реализована, либо утратила свои потребительские свойства. Это противоречит требованию документации предоставить сертификаты или паспорта качества с подтверждениями качественных характеристик предлагаемой к поставке продукции».

12.02.2021 в Управление федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Камчатское УФАС России) поступила жалоба ООО «Хасантепло» на действия аукционной комиссии Заказчика.

По мнению Заявителя, аукционная комиссия Заказчика неправомерно отклонила заявку ООО «Хасантепло», поскольку установленные в документации об ЭА требования о предоставлении во второй части заявки документов, подтверждающих наличие действующих договоров с компаниями производителями угля и документов, подтверждающих

соответствие предлагаемых товаров (копии сертификатов соответствия либо копии протоколов испытаний продукции), ограничивают число участников Закупки в нарушение части 3 статьи 6 Закона о закупках.

Заказчик в письме от 19.02.2021 № 3/183 с доводом жалобы не согласился и пояснил следующее.

Пунктом 4.3 документации об ЭА установлено, в том числе, что участник предоставляет в составе второй части заявки копии договоров с компаниями производителями угля, либо предоставляет в составе заявки письмо от компании, осуществляющей производство угля, подтверждающей возможность заключения соответствующего договора с участником на заданный период и ссылкой на данный электронный аукцион, что не ограничивает круг участников закупки.

Требование о предоставлении в составе второй части заявки документов, подтверждающих соответствие предлагаемого Товара установленным требованиям обусловлено: крупным объемом поставки, сложным логистическим процессом, ограниченным сроком навигации по доставке продукции морским транспортом.

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. Обжалование осуществляется 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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

При этом 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 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.

Исходя из 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, а 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, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение 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).

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений данного Федерального закона.

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, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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;

- 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.

На основании пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Подпунктами 2, 4, 5, 6 пункта 4.3 документации об ЭА установлено, что вторая часть заявки на участие в ЭА должна содержать:

- заверенные участником копии действующих лицензий (сертификаты, паспорта качества и т.п.) и других разрешительных документов в соответствии с действующим законодательством;

- документы, подтверждающие наличие действующих договоров с Компаниями, имеющими в наличии флот в регионе (дедвейтом не менее 6,0 тыс. тонн) оборудованный и имеющий разрешительные документы для осуществления перевозки угля. Участник предоставляет в составе заявки копии указанных договоров, либо предоставляет в составе заявки письмо от Компании, осуществляющей перевозку угля морским транспортом, подтверждающей возможность заключения соответствующего договора с участником на заданный период (с указанием флота) и с ссылкой на данный электронный аукцион;

- документы, подтверждающие наличие действующих договоров с Компаниями – судовладельцами, имеющими в наличии маломерный флот в регионе, оборудованный для перевозки угля, с предоставлением в составе заявки копий указанных договоров, либо предоставление в составе заявки письма от компании судовладельца, подтверждающего возможность заключения соответствующего договора с участником на заданный период на указанный Заказчиком объем и с ссылкой на данный электронный аукцион;

- документы, подтверждающие наличие действующих договоров с компаниями производителями угля. Участник предоставляет в составе заявки копии указанных договоров, либо предоставляет в составе заявки письмо от компании, осуществляющей производство угля, подтверждающей возможность заключения соответствующего договора с участником на заданный период и ссылкой на данный ЭА.

Изучив положения документации об ЭА Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 456 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 передаются соответствующие сопроводительные документы.

Учитывая изложенное, требования Заказчика о предоставлении в составе второй части заявки документов, подтверждающих соответствие предлагаемых Товаров (копии сертификатов соответствия либо копии протоколов испытаний продукции), обременяют участника Закупки заблаговременно приобрести (произвести) Товар.

При этом, отсутствие у участника Закупки на момент подачи заявки на участие в ЭА соответствующих документов не является подтверждением невозможности исполнения таким участником Закупки обязанностей по договору, заключаемому по результатам проведения Закупки, поскольку такие договорные отношения могут быть заключены участником Закупки по результатам заключения договора при условии признания его победителем Закупки.

Требования, указанные в подпунктах 4, 5, 6 пункта 4.3 документации об ЭА, накладывают на участника Закупки обязанность иметь взаимоотношения с контрагентами, осуществляющими логистику Товара на момент подачи заявки, когда у участника Закупки еще не заключен договор на поставку Товара.

Кроме того, указанные требования установлены не в соответствии с предметом Закупки, которым является поставка угля, а относятся к предмету закупки на оказание услуг по его транспортировке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик установил в документации об ЭА избыточные требования, которые ограничивают количество участников Закупки, **в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.**

Выявленные нарушения Закона о закупках содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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 нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать предписание об устранении нарушений пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
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 Заказчика.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.