РЕШЕНИЕ № 024/07/3-213/2024

13 февраля 2024 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе:

председатель Комиссии – Чайкун И.А., врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии: Горбачева П.И., главный государственный инспектор, Исаков Р.И., старший государственный инспектор (далее – Комиссия),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобу ООО ТД «Камапромкабель» на действия организатора торгов – ПАО «Россети Сибирь» при проведении конкурса в электронной форме № 23-1166 на право заключения договора поставки самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ для нужд филиала ПАО «Россети Сибирь» - «Кузбассэнерго-РЭС» (извещение № 32312849384) (далее – закупка),

при участии посредством видео-конференц-связи представителя заявителя Никулиной Ю.А. (доверенность от 29.11.2023 № 64/КПК), при очном участии представителей организатора торгов Рябкова М.В. (доверенность от 24.03.2022 № 00/22), Сморгона Д.А. (доверенность от 10.01.2023 № 00/13),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России 29.01.2024 поступила жалоба ООО ТД «Камапромкабель» (вх. № 1630-ЭП/24) на действия закупочной комиссии организатора торгов, выразившиеся в необоснованном отклонении заявки заявителя от участия в закупке, на действия организатора торгов, выразившихся в составлении документации с нарушением законодательства Российской Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ в адрес заявителя и организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы переносилось с 12:00 06.02.2024 до 14:00 13.02.2024 в связи с поступлением в адрес Красноярского УФАС России ходатайства организатора торгов об отложении рассмотрения жалобы. Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Согласно доводам жалобы закупочная комиссия организатора торгов

необоснованно отклонила заявку заявителя от участия в закупке, по основаниям, указанным в протоколе очного (заочного) заседания конкурсной комиссии по предварительному рассмотрению и оценке по отборочным критериям заявок участников № 23-1166/32312849384/1 от 26.01.2024 (далее – Протокол от 26.01.2024). Требование о представлении в составе заявки участника закупки сертификатов соответствия требованиям ГОСТ на товар, являющийся предметом закупки, является незаконным.

Организатор торгов представил возражения на доводы жалобы, согласно которым закупочная комиссия организатора торгов правомерно отклонила заявку заявителя, в связи с ее несоответствием требованиям закупочной документации. Условие о представлении в составе заявки на участие в закупке сертификатов соответствия требованиям ГОСТ, установленное в закупочной документации, соответствует Положению о закупках заказчика, Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не противоречит, права заявителя не нарушает.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и сведения, а также документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), Положением о закупках ПАО «Россети Сибирь», утвержденным в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

Решением закупочной комиссии, оформленным Протоколом от 26.01.2024, заявка заявителя не допущена по следующим основаниям:

«1. В письме о подаче оферты условия срока выполнения поставок указаны не в полном объеме: отсутствуют условия и сроки, требуемые п.3.2., 3.3, 3.4 Технического задания, п.6.1, 6.2, первым абзацем 6.16 проекта договора.

2. Не предоставлен сертификат соответствия требованиям ГОСТ на СИП-3 (п. 5.1. Технического задания).

3. Приложена документация по монтажу, наладке и эксплуатации не на весь перечень предлагаемой продукции (п.5.3. Технического задания)».

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Требования к документам и сведениям, входящим в состав заявки на участие в закупке, установлены в приложении №2 к части II «Информационная карта закупки» закупочной документации.

Пунктом 2 таблицы требований к участникам закупки, информации и документам, представляемым в составе заявки участника закупки, установлена необходимость предоставления письма о подаче оферты (по установленной форме в соответствии с приложением).

В части III «Образцы форм для заполнения участниками закупки» закупочной документации установлена ФОРМА 2. ПИСЬМО О ПОДАЧЕ ОФЕРТЫ.

Согласно установленной форме участнику закупки необходимо указать, в том числе, срок выполнения поставок (работ, услуг): начало выполнения, окончание.

В соответствии с пунктом 6.1 проекта договора, а также пунктом 3.3 Технического задания поставщик формирует запас продукции на объекте поставки в ассортименте и количестве, оговоренных сторонами в срок, не превышающий 30 (тридцати) календарных дней с момента заключения договора поставки.

В соответствии с пунктом 6.2 проекта договора, а также пунктом 3.4 Технического задания, поставщик на постоянной основе обеспечивает пополнение запаса продукции на объекте поставки с целью недопущения случаев дефицита запаса продукции поставщика на объекте поставки более 25 (двадцати пяти) календарных дней. При этом, за три месяца до окончания срока действия договора поставки поставщик прекращает обеспечивать пополнение запаса продукции на объекте поставки.

В соответствии с первым абзацем пункта 6.16 проекта договора допускается поставка товара поставщиком в течение одного года с момента заключения договора. Количество, ассортимент, срок и объект поставки указываются покупателем в заявках на поставку товара.

В соответствии с пунктом 3.2 Технического задания договор поставки заключается сроком на один год.

В составе заявки ООО ТД «Камапромкабель», представленной оператором электронной площадки организатору торгов, в письме о подаче оферты участником закупки указан только срок начала выполнения – с момента заключения договора и окончания – в течение 30 календарных дней от даты направления заявки поставщиком покупателю в электронном виде (отсканированной копии), если иной срок (сроки) поставки не указан в самой заявке.

Таким образом, письмо о подаче оферты заявителя не содержит общего (конечного) срока (периода) выполнения поставок по договору и срока, определенного для формирования и пополнения запаса, что не соответствует требованиям закупочной документации.

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.

Существенными условиями договора поставки являются предмет договора, то есть наименование и количество товара, его ассортимент и комплектность, срок поставки, а также любые другие условия, которые стороны сочтут существенными.

Таким образом, заявитель, не указав в письме о подаче оферты срок договора поставки, фактически не дал согласие на заключение договора по одному из существенных условий, чем нарушил требования закупочной документации, что

повлекло обоснованное отклонение заявки заявителя от участия по данному критерию.

В пункте 7 таблицы приложения № 2 к части II «Информационная карта закупки» закупочной документации установлено требование к участникам закупки о соответствии продукции требованиям, установленным в соответствии с законодательством о техническом регулировании, законодательством о стандартизации, иным требованиям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Для подтверждения соответствия вышеуказанным требованиям закупочной документации участники закупки должны приложить в составе заявки документы в соответствии с разделом части V «Техническая часть» «Требования к объему документации, предоставляемой участником регламентированных закупок для оценки предложения по лоту».

Разделом 5 Технического задания закупочной документации (часть V «Техническая часть», приложение № 2 к документации о закупке) определен перечень документов, представляемых участником закупки для оценки предложений.

В частности, в пункте 5.1 Технического задания закупочной документации установлено требование о предоставлении участником закупки **д**ействующих на момент окончания срока подачи заявок Российских сертификатов (деклараций) соответствия требованиям ГОСТ Р (ГОСТ или ТУ (с приложением данных ТУ)) и безопасности.

Согласно Приложению № 1 к Техническому заданию закупочной документации поставке подлежат самонесущие изолированные провода, в частности провода: СИП-2, СИП-3, СИП-4.

Вышеуказанное означает, что по условиям закупочной документации участники закупки в составе своей заявки должны представить сертификаты соответствия требованиям ГОСТ на провода СИП-2, СИП-3 и СИП-4.

Из материалов жалобы следует, что заявитель в составе заявки сертификат соответствия на провода СИП-3 не представил, что противоречит требованиям пункта 5.1 Технического задания закупочной документации.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о правомерности действий закупочной комиссии по отклонению заявки заявителя за непредставление в составе заявки на участие в закупке сертификата соответствия на провода СИП-3.

Согласно пункту 5.3 Технического задания закупочной документации участником закупки в составе заявки должна быть представлена документация по монтажу, наладке и эксплуатации на русском языке.

Требования непосредственно к содержанию такой документации в Техническом задании закупочной документации отсутствуют.

Из анализа заявки заявителя следует, что ООО ТД «Камапромкабель» в составе заявки на участие в закупке представлена инструкция по транспортированию,

хранению, прокладке и эксплуатации самонесущих изолированных и защищенных проводов для воздушных линий электропередачи, утвержденная главным технологом ООО «Камский кабель» Буровым И.В. 28.10.2016 (далее – Инструкция).

Как указывалось выше, предметом закупки является поставка самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ.

Согласно пункту 1.1 Инструкции настоящая инструкция дает рекомендации по транспортированию, хранению, прокладке, монтажу и эксплуатации самонесущих изолированных проводов на напряжение до 0,6/1 кВ и защищенных проводов для воздушных линий электропередачи на напряжение до 35 кВ.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 4.1 ГОСТ 31946-2012 «Провода самонесущие изолированные и защищенные для воздушных линий электропередачи» провода подразделяют по назначению на:

- самонесущие изолированные провода — для воздушных линий электропередачи на напряжение

до 0,6/1 кВ включительно, к которым относятся провода СИП-2, СИП-4;

- защищенные провода — для воздушных линий электропередачи на напряжение 10—20 и 35 кВ, к которым относятся провода СИП-3.

Инструкции содержит следующие разделы:

- указание мер безопасности;

- транспортирование и хранение кабелей;

- требования к прокладке и монтажу провода;

- требования к эксплуатации;

- гарантии изготовителя.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о том, что Инструкция, представленная в составе заявки заявителя, отвечает требованиям пункта 5.3 Технического задания закупочной документации. Соответственно, действия закупочной комиссии по признанию заявки заявителя несоответствующей требованиям пункта 5.3 Технического задания закупочной документации, не отвечают положениям закупочной документации, являются неправомерными.

Согласно подпункту «б» пункта 5.3.5 закупочной документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случае, если заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке).

На основании вышеизложенного, в связи с тем обстоятельством, что заявка заявителя правомерно отклонена закупочной комиссией по двум из трех оснований, указанных в Протоколе от 26.01.2024, Комиссией в действиях закупочной комиссии нарушений Закона № 223-ФЗ не установлено.

Довод заявителя о незаконности требования закупочной документации о представлении в составе заявки участника закупки сертификатов соответствия требованиям ГОСТ на товар, являющийся предметом закупки, признан Комиссией состоятельным на основании следующего.

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

В документации о закупке также должны быть установлены требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункты 9, 12, 13 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ).

Как указывалось выше в пункте 5.1 Технического задания закупочной документации установлено требование о предоставлении участником закупки **д**ействующих на момент окончания срока подачи заявок Российских сертификатов (деклараций) соответствия требованиям ГОСТ Р (ГОСТ или ТУ (с приложением данных ТУ)) и безопасности.

В соответствии с пунктом 2 статьи 456 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

При этом, ни положениями норм действующего законодательства Российской Федерации, ни закупочной документацией не предусмотрено обязательного наличия у участника закупки в собственности предлагаемой к поставке продукции на момент подачи соответствующей заявки.

Соответственно, у потенциального участника на момент подачи заявки могут отсутствовать соответствующие сертификаты, что не свидетельствует о невозможности исполнения ими обязательств по заключаемому договору.

Фактически, отсутствие таких документов, сопровождающих уже саму передачу продукции, в составе заявки не свидетельствует о невозможности участника закупки надлежащим образом выполнить условия договора.

Указанные заказчиком спорные требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

Потенциальный участник закупки может не быть производителем предполагаемых к поставке товаров, являясь, однако, участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Установление заказчиком требования о наличии спорных сертификатов фактически свидетельствует об ограничении конкуренции в пользу производителей поставляемых товаров либо лиц, обладающих соответствующим правом на поставку данных товаров (дилерский договор). При том условии, что участниками закупки, по условиям закупочной документации, могут быть любые лица, в том числе, не являющиеся производителями или официальными дилерами требуемой к поставке продукции.

Сертификаты соответствия являются товарно-сопроводительными документами, подтверждающими качество товара. С учетом положений действующего законодательства недопустимо требовать представления указанных документов в составе заявки, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

Более того, такое требование, само по себе не является гарантией надлежащего исполнения обязательства по поставке. Гарантии исполнения обязательств могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Доводы организатора торгов о наличии у заявителя требуемых сертификатов соответствия, не принимаются к вниманию Комиссией, поскольку у заказчика отсутствует само право требовать от участников, вне зависимости статуса таких участников, представления вышеуказанных документов в составе заявки.

Пункт 9 приложения 1 к приложению 2 Положения о закупках, на который ссылается организатор закупки, позволяет установить критерий «Соответствие продукции требованиям, установленным в соответствии с законодательством о техническом регулировании, законодательством о стандартизации, иным требованиям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика» в подтверждение соответствия которому участник должен представить копии документов (в том числе сертификаты, сертификаты соответствия, протоколы испытаний, заключения, аттестаты, технические условия и т.п.), подтверждающих соответствие продукции или иных объектов, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или иным требованиям, установленным заказчиком. Такой критерий может быть либо отборочным либо оценочным.

Содержащиеся в пункте 9 приложения 1 к приложению 2 Положения о закупках требования к подтверждающим документам не являются критериями, в обязательном порядке устанавливаемыми в закупочной документации. Таких требований в Положении о закупках нет. Следовательно, организатор торгов при формировании закупочной документации имеет возможность без нарушения требований Положения о закупках выбрать критерии отбора участников закупки, из содержащихся в указанном приложении, таким образом, чтобы требования Закона №223-ФЗ не были нарушены.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что организатор торгов, установив в закупочной документации требование о представлении в составе заявки сертификатов соответствия, допустил нарушение требований Положения о закупках, части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ, обязывающей проводить закупку в соответствии с Законом №223-ФЗ, в том числе, с соблюдением принципа, изложенного в пункте 2 части 1 статьи 3 указанного закона.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО ТД «Камапромкабель» на действия организатора торгов – ПАО «Россети Сибирь» при проведении конкурса в электронной форме № 23-1166 на право заключения договора поставки самонесущего изолированного провода (СИП) на напряжение до 35 кВ для нужд филиала ПАО «Россети Сибирь» - «Кузбассэнерго-РЭС» (извещение № 32312849384) обоснованной.

2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

3. Выдать закупочной комиссии предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

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