

РЕШЕНИЕ

по делу № 022/07/3-20/2023

Резолютивная часть решения оглашена 30 января 2023 г.

г. Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 02 февраля 2023 г.

иссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС), в составе:

председателя Комиссии:

– заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок;

члены Комиссии:

– начальника отдела контроля органов власти;

> – главного специалиста – эксперта отдела контроля органов власти;

заявителя – <...> (<...>) – <...>(по доверенности);

заказчика – <...> - <...>. (по доверенности), <...>(по доверенности),

организатора закупки – <...> - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу <...> (вх. № 23176 от 11.01.2023) на действия заказчика – Г<...> при проведении аукциона на поставку инертных материалов для нужд <...> (извещение № 32211951455), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управление ФАС по Алтайскому краю поступила жалоба <...> (вх. № 23176 от 11.01.2023) на действия заказчика – <...> при проведении аукциона на поставку инертных материалов для нужд <...> (извещение № 32211951455).

Из содержания жалобы следует, что 14.12.2022 на сайте в ЕИС размещено извещение № 32211951455 о проведении аукциона (в электронной форме) на поставку инертных материалов для нужд <...>. Товарами, подлежащими поставке, являются: Песок дробленый фр 0-4 в количестве 100 тонн; щебень фракции от 8 до 11,2 мм в количестве 50 тонн; щебень фракции от 8 до 16 мм в количестве 12 000 тонн; щебень фракции от 4 до 8 мм в количестве 2 000 тонн; щебень фракции с размером 90 мм в количестве 500 тонн. 22.12.2022 в соответствии с требованиями документации <...> была подана заявка на участие в аукционе. В соответствии с итоговым протоколом аукциона № 32211951457 от 09.01.2023 заявка участника 1 (<...>) была отклонена по следующему основанию: «в соответствии с пп. 1 п. 8.5.3 Документации о проведении аукциона в электронной форме, а также в соответствии с пп. 1 п. 13.7.4 Положения о закупках товаров (работ, услуг) для нужд <...>, а именно представлении декларации на позиции «Щебень фракции от 63 до 90 мм». По мнению подателя жалобы, решение закупочной комиссии является незаконным и необоснованным, а документация о закупке несоответствующей, в связи с тем, что Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено обязательности участниками закупки на момент подачи заявки на участие

дионе иметь предлагаемый к поставке товара в наличии, а следовательно иметь документы подтверждающие соответствие товара обязательным требованиям законодательства РСБование к предоставлению декларации на момент участия в аукционе на поставляемый товар является избыточным, безосновательным и неправомерным. По результатам рассмотрения обы <...> просит Комиссию УФАС: 1. признать незаконным результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, выразившиеся в отклонении <...> от участия в аукционе, оформленное итоговым протоколом аукциона № 2603957 от 09.01.2023; признать незаконным решение аукционной комиссии о признании процедуры закупки несостоявшейся, оформленное итоговым протоколом аукциона № 2603957 от 09.01.2023; 3. признать <...> победителем аукциона № 1957 (извещение № 32211951455).

1.2023 на заседании Комиссии УФАС представитель <...> на доводах жалобы настаивала, что к заявке был приложен паспорт качества № 273 от 21.12.2022 на щебень фр.63-90, который подтверждает соответствие щебня ГОСТ 32703-2014. 19.12.2022 <...> (до подачи заявки на участие в оспариваемой процедуре) обратилось в <...> о предоставлении, среди прочего, протокола испытаний на щебень 63-90 и декларации соответствия. В составе заявки <...> не была предоставлена декларация соответствия на щебень фр. 63-90 в связи с тем, что декларация соответствия <...> на дату направления запроса не была получена в связи с отсутствием предоставленную продукцию. Декларация о соответствии на щебень фр. 63 до 90 мм зарегистрирована 1.2023, и на дату рассмотрения настоящей жалобы имеется у <...>.

1.2023 на заседании Комиссии УФАС представитель заказчика, организатора торгов предоставила документы, письменные возражения и, среди прочего, пояснила, что в состав оспариваемого лота входит группа товаров, необходимых для исполнения обязательств <...> по государственным контрактам: № 08172000003220163840001 от 21.12.2022. В соответствии с п. 1 графика предметом правоотношений между <...> и <...> является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального или межмуниципального назначения Алтайского края и искусственных дорожных сооружений на них в Центральной зоне с 1-2024гг. В силу п. 4.4.12 государственного контракта все поставляемые подрядчиком для выполнения работы материалы, изделия и конструкции должны иметь соответствующие сертификаты, декларации соответствия, технические паспорта и другие документы, (далее документы) удостоверяющие их качество и подтверждающие соответствие требованиям ТР ТС 014/2011. В соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью документации о проведении аукциона в электронной форме в графе «Значение показателя риска, при определении которого участником закупки используются только точные цифровые и иные параметры», установлено требование о соответствии Щебня фракции от 63 до 90 мм ГОСТ 32703-2014, ТР ТС 014/2021 «Безопасность автомобильных дорог». Требование о предоставлении в составе второй части заявок копий действующих на дату подачи заявки декларации или сертификата соответствия ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог» установлено в соответствии с пп. 8 п. 13.4.2.3 Положения о закупке товаров (работ, услуг) для государственных нужд <...>. Декларация о соответствии или сертификат соответствия является единственным документом, подтверждающим соответствие дорожно-строительных материалов и изделий требованиям технического регламента (п. 24.5 ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог»). Кроме того, правомерность установления требования о предоставлении в составе заявки копий деклараций соответствия или сертификатов соответствия на товары, подлежащие поставке, подтверждается ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в соответствии с которой, в документации о конкурентной закупке, среди перечисленных требований и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара. Таким образом, по мнению заказчика и организатора торгов, положения Закона о закупках не запрещают устанавливать требования, связанные с предоставлением копии декларации соответствия поставляемого товара в документации о проведении закупки. <...> выразило согласие исполнить условия договора, указанные в извещении и документации о закупке в момент подачи заявки на участие в аукционе.

Следовательно, представитель заказчика и организатора торгов указывает на то, что жалоба <...>

ана в антимонопольный орган по окончании срока подачи заявок и после принятия решения об отклонении заявки общества. Податель жалобы имел возможность обжаловать ответственные положения документации до окончания срока подачи заявок, не нарушая преемственность закупочной процедуры.

1.2023 на основании ч. 14¹ ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение жалобы <...> было отложено до 26.01.2023.

1.2023 на заседании Комиссии УФАС представитель заявителя на доводах жалоб таивала, представила письменные дополнения и пояснила, среди прочего, что на момент участия в закупке общество имело только паспорт качества на щебень фр. 63-90. При подаче заявки без декларации соответствия на щебень фр. 63-90 общество исходило из того, что производитель товара находился в процессе получения декларации на вышеуказанную продукцию и 13.01.2023 декларация была зарегистрирована в установленном порядке. Кроме того, общество не предполагало, что по данному основанию заявка может быть отклонена, ввиду предоставления в составе заявки паспорта качества товара. Кроме того, представитель общества уточнила, что в связи с тем, что у Комиссии УФАС отсутствуют полномочия по знанию <...> победителем аукциона, единственным способом восстановления нарушенного в обществе будет аннулирование закупки.

1.2023 представитель заказчика, организатора торгов представила дополнительные возражения, и, среди прочего, пояснила, что в рассматриваемой ситуации определение Верховного суда Российской Федерации № 309-ЭС22-4282 от 21.04.2022 не имеет преюдициального значения, в связи с тем, что единственным доводом судов был предметный пункт положений ст. 456 Гражданского кодекса Российской Федерации, и не содержит ссылки на положения ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в части установления иных требований к товарам с определением качества товара, необходимого заказчику.

1.2023 в заседании Комиссии УФАС был объявлен перерыв до 13 ч. 30 мин. 30.01.2023.

после изучения имеющихся материалов и заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы Комиссия приходит к следующему выводу.

2.2022 на сайте в ЕИС размещено извещение № 32211951455 о проведении аукциона (в электронной форме) на поставку инертных материалов для нужд <...>.

организатор закупки – АО «Управление производственно-технологической комплектации».

с момента начала срока подачи заявок - 14.12.2022 00:00 (МСК+4).

с момента окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 30.12.2022 08:00 (МСК+4).

с момента подведения итогов - 09.01.2023 (МСК+4).

Предмет договора: Поставка инертных материалов для нужд <...>.

Количество поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги:

| наименование товара, работы, услуги | Ед. измерения | Количество | |
|-------------------------------------|---------------|------------|--|
| песок дробленый фр 0-4 | Тонна | 10 000 | |
| щебень фракции от 8 до 11,2 мм | Тонна | 50 | |
| щебень фракции от 8 до 16 мм | Тонна | 12 000 | |
| щебень фракции от 4 до 8 мм | Тонна | 2 000 | |

| | | | |
|------------------------|-------|-----|--|
| Фракция от 63 до 90 мм | Тонна | 500 | |
|------------------------|-------|-----|--|

Согласно п. 8.5.1 документации о проведении аукциона комиссия рассматривает вторые заявки на участие в аукционе в электронной форме на соответствие требованиям, установленным документацией о проведении аукциона.

По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе, содержащих информацию, предусмотренную пунктом 11.3 документации, комиссия принимает решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в аукционе требованиям, установленным документацией о проведении аукциона. Принятие решения о несоответствии заявки на участие в аукционе требованиям, установленным документацией о проведении такого аукциона, по требованиям, не предусмотренным пунктом 8.5.3. документации, не допускается (п. 8.5.3 документации о проведении аукциона).

Согласно п. 8.5.3 документации о проведении аукциона установлено, что заявка на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о проведении аукциона, в случае:

непредставления документов и (или) информации, предусмотренных пунктом 11.3 документации, в случае если предоставление указанных документов и (или) информации является участником обязательным, или несоответствия указанных документов и (или) информации требованиям, установленным документацией о проведении аукциона;

отсутствия в документах и (или) информации, представленных участником закупки, достоверных сведений на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным аукционной документацией (при наличии таких требований);

в случае содержания во второй части заявки сведений о ценовом предложении.

Согласно п. 11.3 документации о проведении аукциона установлено, что вторая часть заявки (независимо от предложения участника и установленных требований в извещении и аукционной документации) на участие в аукционе должна содержать: документы или копии документов, подтверждающих соответствие товара (услуги, работы) требованиям, установленным документацией о соответствии с законодательством Российской Федерации (при наличии в соответствии с законодательством Российской Федерации данных требований к указанным товарам (услугам, работам) и при наличии данных требований в пункте 14.1 документации о проведении аукциона прилагающий список документов, подтверждающий соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным законодательством Российской Федерации установлен в пункте 17 Информационной карты (пп. 7).

Согласно п. 14.1 документации о проведении аукциона установлено, что перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным документацией о соответствии с законодательством Российской Федерации в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам предусмотрен пунктом 17 Информационной карты.

Согласно п. 17 информационной карты установлен перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации: **Копия действующей на дату подачи заявки копии сертификата соответствия ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог**

мативный правовой акт, устанавливающий такие требования (при наличии): ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог».

Исследованной У ФАС установлено, что по результатам рассмотрения вторых частей заявок, участника (...>) отклонен от дальнейшего участия на основании пп. 1 п. 8.5.3 документации о проведении аукциона в электронной форме, а также на основании пп. 1 п. 13.7.4 Положения о закупке товаров (работ, услуг) для нужд <...>, а именно: непредоставления документов и (или) информации предусмотренных п. 11.3 документации, в случае если предоставление указанных документов и (или) информации является для участника обязательным, или несоответствия указанных документов и (или) информации требованиям, установленным документацией о проведении аукциона. В соответствии с пп. 7 п. 11.3 документации, участник в составе второй части заявки предоставляет документы или копии документов, подтверждающих соответствие товара (услуги) требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (при наличии в соответствии с законодательством Российской Федерации данных требований к указанным товарам (услугам, работам) и при наличии данных требований в пункте документации о проведении аукциона). Исчерпывающий список документов подтверждающий соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным законодательством Российской Федерации установлен в пункте 17 Информационной карты. **Участником 1 копия действующей на дату подачи заявки декларации на позицию «Щебень фракция от 63 до 90 мм» не представлена.**

Согласно ст. 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения лота котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационно-рекламной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Основание правомерности установления требования о предоставлении в составе второй части заявки документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации заключается в том, что **копии действующей на дату подачи заявки декларации или сертификата соответствия ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог» заказчик, организатор торгов ссылаются на пункт 4 Закона о закупках.**

Согласно ч. 10 ст. 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, упаковке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации в области технического регулирования, 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** (пп. 1

в этом, Комиссия У ФАС отмечает, что иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика, на которые обращает внимание организатор закупки, заказчик, связан преимущественно с **описанием требований к поставляемому товару**, а не с требованием, связанное с предоставлением в составе заявки документов, подтверждающих соответствие продукции установленным требованиям.

Возможность установления заказчиком требования о наличии в составе заявки тех или иных документов прописана в Положении о закупке, которое регламентирует закупочную процедуру заказчика.

В соответствии с пп. 8 п. 13.4.2.3 Положения о закупке товаров (работ, услуг) для нужд <...>

новлено, что вторая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме (в зависимости предложения участника и установленных требований в извещении и аукционной документации) должна содержать: документы или копии документов, подтверждающие соответствие товара (услуги, работы) требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (при наличии в соответствии с законодательством Российской Федерации данных требований к указанным товарам (услугам, работам) и при наличии данных требований в аукционной документации). При этом не допускается требование предоставления таких документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром либо при выполнении работ, оказания услуг.

Согласно ст. 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 её принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларации о соответствии, технический паспорт, сертификат качества и т.п.), предусмотренные законодательством и правовыми актами или договором.

В пункте 5.1 проекта договора установлено, поставщик в срок, указанный в пункте 4.2 Договора по поставке товара, должен передать Заказчику следующие документы на русском языке либо на русский язык и достоверный перевод на русский язык:

1. Акты приема - передачи товара и товарную накладную в двух экземплярах, счет-фактуру;

2. Заверенную копию паспорта качества;

3. Заверенную копию сертификата соответствия (декларации о соответствии) или заверенную держателем сертификата (декларации), нотариусом или органом, выдавшим сертификат (декларацию) копию (при наличии).

Согласно п. 24.5 ТР ТС 014/2011 Технического регламента Таможенного союза «Безопасность автомобильных дорог» декларация о соответствии или сертификат соответствия является единственным документом, подтверждающим соответствие дорожно-строительных материалов и изделий требованиям настоящего технического регламента.

Требование о предоставлении в составе второй части заявки копии действующей на дату подачи заявки декларации или сертификата соответствия ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог», является избыточным, создает неравные условия для участия в закупке хозяйствующих субъектов, необоснованно ограничивает конкуренцию между ними.

Следует обратить внимание, что действующее законодательство не обязывает производителя или официального дилера продукции в какие-либо определенные сроки предоставлять декларацию о соответствии или сертификат соответствия по запросу хозяйствующих субъектов, не являющихся покупателями, оспариваемое требование закупочной документации фактически подразумевает предполагаемая к поставке продукция должна иметься в наличии у участника на момент подачи заявки.

Таким образом, в связи с тем, что положения Закона о закупках в действующей редакции не требуют участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки оспариваемое требование закупочной документации указывает на признаки ограничения конкуренции, что приводит к нарушению принципа осуществления закупочной деятельности, предусмотренный п. 3 ст. 3 Закона о закупках (равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации).

обоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки).

занные выводы Комиссии УФАС подтверждаются, обстоятельствами, установленными в ход эдания Комиссии, а именно: <...> обращалась к производителю товара за получение ларации соответствия предполагаемого к поставке товара, но в установленные в закупочно umentации сроки подачи заявок указанный документ не получила.

ме того, Комиссия УФАС отмечает, что требование о предоставлении в составе заявки копии ларации соответствия либо сертификата соответствия **не подтверждает**, как указывает дставитель заказчика, организатора закупки, **что предлагаемый к поставке товар буде тветствовать ТР ТС 014/2011** ввиду того, что после признания участника закупки победителем ючения с ним договора, последний может поставить товар соответствующий требованиям зчика и требованиям ТР ТС 014/2011, но другого производителя и передать во исполнение и оговора иную декларацию соответствия либо сертификат.

обоснование установления оспариваемого требования, представитель заказчика ннизатора закупки указывала, что предоставлению подлежат исключительно копии ларации соответствия или сертификата, однако из буквального толкования формулировок п 13.4.2 Положения о закупке следует, что запрет о недопустимости требования документов тверждающих соответствие товара, распространяется как на оригиналы документов, так опии.

копией документа признается документ, полностью воспроизводящий информации линника документа и его внешние признаки, не имеющий юридической силы. Данно еделение содержится в пункте 23 раздела 3 Национального стандарта Российской ерации ГОСТ Р 7.0.8-2013 "Система стандартов по информации, библиотечному згельскому делу. Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения ржденного и введенного в действие приказом Федерального агентства по техническом /лированию и метрологии от 17.10.2013 N 1185-ст, согласно которому копия документа змпляр документа, полностью воспроизводящий информацию подлинника документа.

ме того, Комиссия УФАС установила, что сведения о декларациях соответстви: тификатах соответствия находятся в открытом доступе в Едином реестре сертификате тветствия и деклараций о соответствии на сайте <https://pub.fsa.gov.ru>.

представленных заказчиком возражений следует, что обжалование положений закупочно umentации за пределами срока подачи заявок недопустимо, однако в рассматриваемо ае Комиссия УФАС приходит к выводу, что отказ в допуске к участию в закупке <...> связа ючительно с неправомерными действиями заказчика по установлению в закупочно umentации требования о предоставлении в составе второй части заявки копий декларац и тветствия или сертификатов соответствия.

асно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) ршены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронно щадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срок ачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) може ществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

им образом, действующим законодательством не установлен прямой запрет на обжаловани зником закупки положений закупочной документации, если оспариваемые положени вели к отказу в допуске к участию в закупке либо иным образом нарушил права участник пки.

ии по себе действия <...> по подаче в антимонопольный орган жалобы на действия заказчика ннизатора закупки не противоречат действующему законодательству и не свидетельствуют /потреблении правом.

рассматриваемой ситуации, с учетом совокупности всех обстоятельств установленных в ходе рассмотрения жалобы <...> Комиссия УФАС отмечает, что податель жалобы не злоупотребляет своим правом на обжалование, преследует цели восстановления своих нарушенных прав.

В соответствии с п. 20 ст. 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, в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушения порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

Ввиду того, что внесение изменений в закупочную документацию после процедуры подведения итогов аукциона действующим законодательством не предусмотрено, Комиссия УФАС приходит к выводу о целесообразности выдачи предписания об аннулировании закупки.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО <...> обоснованной.
2. Выдать организатору закупки, заказчику предписание об устранении порядка проведения закупки.
3. Передать материалы жалобы ответственному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности по ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены комиссии: _____ <...>

_____ <...>