

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной
антимонопольной службы
по Костромской области**

пер. Кадыевский, 4, г.
Кострома, 156000

тел. (4942) 35-67-48, факс (4942)
35-67-48

e-mail: to44@fas.gov.ru

_____ №

На № _____ от

Заказчик:

Акционерное общество «Газпром
газораспределение Кострома»

156005 г. Кострома, ул. Кузнецкая, 9

e-mail: 1) YakovlevMA@gas-44.ru

2) VolkovBA@gas-44.ru

3) GnatovskiyIV@gas-44.ru

Заявитель:

ООО « А Групп» _____

129164, г. Москва, Ракетный бульвар, д.16

e-mail: NAsvitkova@agrupp.com

SMAndronova@agrupp.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 044/07/3-62/2022

Резолютивная часть решения оглашена 03 марта 2022 г.

Решение изготовлено в полном объеме 09 марта 2022 г. г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее —
Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Ревельцев О.В.;

Члены Комиссии: Пугачева А.В.;

Толденков Д.А.,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии представителя Акционерное общество «Газпром газораспределение Кострома» (далее – Заказчик), в присутствии представителя общества с ограниченной ответственностью « А Групп» (далее – Заявитель, Общество), надлежащим образом уведомленных о времени, месте и способах проведения заседания, рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении закупки № 32211109712 «Поставка труб стальных изолированных».

УСТАНОВИЛА:

Согласно материалам дела, 08.02.2022 г. на официальном сайте в сети «Интернет» в единой информационной системе в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru>

(далее - ЕИС), Заказчиком размещено извещение и документация о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) на право заключение договора на «Поставку труб стальных изолированных» (закупка № 32211109712).

В адрес Костромского УФАС России от ООО «А Групп» поступила жалоба по вышеуказанной закупке.

Жалоба подана в соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в связи с чем была назначена к рассмотрению на 02.03.2022 года в 15 часов 30 минут.

Заявитель в своей жалобе обжалует действия Заказчика, а именно:

1. По мнению Заявителя Заказчик неправомерно включил в Техническое задание закупки № 32211109712 требование об использовании технических условий (далее - ТУ) конкретного производителя, ограничив тем самым количество участников закупки.

2. Заявитель полагает, что Заказчик неправомерно включил в Техническое задание закупки № 32211109712 требование об указании в сертификате, прилагаемом к поставляемому товару следующие механические свойства: временное сопротивление металла кгс/мм²; предел текучести кгс/мм²; относительное удлинение %; временное сопротивление сварного шва..

Представитель Заказчика с доводами жалобы Заявителя не согласился, представив письменные пояснения, которые поддержал на заседании Комиссии, и указал следующее.

1. В Технической части предмета закупки (Приложение №2) к Документации о маркетинговых исследованиях по отбору организаций на право поставки труб стальных изолированных (далее – Документация о закупке) Заказчик указал технические характеристики предмета закупки (трубы стальной – товар). Эти технические характеристики Заказчиком установлены как ориентир товара, который Заказчик желал бы приобрести с учетом безопасного использования при строительстве газораспределительных сетей и на который должны были ориентироваться участники закупки.

В технических характеристиках товара были указаны ГОСТы, по которым должен изготавливаться товар, и указаны ТУ товара, как образец, по которым Заказчик приобретал ранее продукцию для строительства газопроводов.

В нижней строке Технической части предмета закупки по каждому виду товара установлены технические характеристики предмета закупки аналога. В этих технических характеристиках указаны только ГОСТы.

Таким образом, документация о закупке предоставляла участнику закупки поставить аналог товара.

2. В Технической части предмета закупки к Документации о закупке (Приложение №2) Заказчик указал на наличие сертификата, в котором должны быть определены следующие механические свойства товара: временное сопротивление металла

кгс/мм²; предел текучести кгс/мм²; относительное удлинение %; временное сопротивление сварного шва.

Механические свойства трубы стальной должны соответствовать нормам, установленным в ГОСТе 10705-80 (п. 2.4.). Эти нормы указаны в Технической части документации о закупке.

На каждый вид поставляемой продукции производитель товара выдает сертификат с техническими характеристиками товара. Это обычная практика. Следовательно, наличие сертификата к поставляемому товару не является жестким ограничением заводов – изготовителей и сужением перечня изготовителей.

В ходе рассмотрения дела № 044/07/3-62/2022, для выяснения обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, Комиссией был объявлен перерыв в рассмотрении, дело № 044/07/3-62/2022 было отложено в связи с необходимостью выяснения всех обстоятельств, у АО «Газпром газораспределение Кострома» было запрошено правовое обоснования установления в Техническом задании (закупка № 32211109712) требования о наличии сертификата с указанием конкретных механических свойств: временное сопротивление металла кгс/мм², предел текучести кгс/мм², относительное удлинение %, временное сопротивление сварного шва. У ООО «А Групп» запрашивались пояснения по факту ограничения участников закупки, со ссылкой на нарушенную норму права, а также пояснения по факту установления Заказчиком наряду с указанием в Технической части ТУ товара, технических характеристик возможного к поставке аналога товара (с учетом положений пункта 3 части 6.1 статьи 3 ФЗ О закупках).

После отложения рассмотрение дела № 044/07/3-62/2022 состоялось 03 марта 2022 года в 16 часов 00 минут Комиссия и представители Заявителя, Заказчика присутствуют в том же составе, в дело представлены дополнительные материалы.

Заявителем принято решение об отказе от первого довода жалобы, в связи с указанием в Техническом задании свойств и характеристик аналогов товара..

В соответствии с ч.1 ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции» 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 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011г. №223 (далее - ФЗ «О закупках»).

Согласно ч.1 ст.2 ФЗ «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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч.2 ст.2 ФЗ «О закупках» положение о закупке является документом, который 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.

Во исполнение ч.2 ст.2 ФЗ «О закупках» АО «Газпром газораспределение Кострома» в закупочной деятельности руководствуется Положением.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

По результатам рассмотрения жалобы и представленных участниками дела документов и пояснений, ознакомившись с документацией о конкурентном отборе Комиссия Костромского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 5 статьи 3 ФЗ «О закупках» участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно пункта 1 части 10 статьи 4 ФЗ «О закупках» 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.

Как следует из письменных пояснений Заказчика установление в Техническом задании требования о наличии сертификата с указанием механических свойств (временное сопротивление, предел текучести и относительное удлинение, временное сопротивление сварного соединения) обосновывается разделом 2.4. ГОСТ 10705-80.

Как пояснил представитель Заказчика и согласно представленных в материалы дела письменных объяснений, в соответствии с п.2.4. ГОСТ 10705-80 механические свойства основного металла термически обработанных и горячережущих труб групп А и В из углеродистых и низколегированных сталей должны соответствовать нормам, указанным в таблице 1.

На рассмотрении дела представитель Заявителя пояснила, что заказчиком неправомерно включено в Техническое задание закупки №32211109712 требование об указании в сертификате, прилагаемом к поставляемому товару следующих механических свойств: временное сопротивление металла кгс/мм²; предел текучести кгс/мм²; относительное удлинение %; временное сопротивление сварного шва, так как сокращается количество производителей, предоставляющих такие сертификаты на добровольной основе.

Как следует из материалов дела, пунктом 4.1.26 Информационной карты маркетинговых исследований установлены требования к участникам процедуры закупки. Участник закупки для подтверждения соответствия квалификационным требованиям представляет перечень документов, предусмотренных пунктом 3.5 Документации.

В пункте 3.5 документации определен перечень документов, подтверждающих соответствие Участников квалификационным требованиям настоящей Документации о конкурентном отборе.

П.п. 3.5.30 п.3.5 документации предусмотрено, что в составе заявки представляются документы, подтверждающие соответствие участника дополнительным (специальным) требованиям, перечень которых указан в Техническом задании (Техническая часть), являющемся неотъемлемой частью настоящей Документации.

В Техническом задании на открытые маркетинговые исследования в электронной форме на право заключения договора поставки труб стальных изолированных для нужд АО «Газпром газораспределение Кострома» (закупка № 32211109712)

Заказчиком определено требование: «Трубы поставляются прямошовные электросварные ГОСТ 10704-91, 10704-80 группа «В», ст 10,20, 100% контроль сварного шва неразрушающими методами, с гарантией гидроиспытаний, длиной не менее 10 м.п. Химический состав должен соответствовать ГОСТу стали «В», в сертификате должны быть указаны следующие механические свойства: временное сопротивление металла кгс/мм²; предел текучести кгс/мм²; относительное удлинение %; временное сопротивление сварного шва».

Из пункта 2 статьи 456 Гражданского кодекса РФ следует, что 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.

Таким образом, Гражданским кодексом предусмотрена обязанность на предоставление сертификата только вместе с поставляемым товаром. Учитывая, что на момент подачи заявки участник не обязан иметь товар в наличии, предоставление в составе заявки сертификата является излишним.

При этом ФЗ «О закупках» не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, необходимый к поставке, в связи с чем участник при подаче заявки на участие в закупке может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке. Данное обстоятельство исключает (затрудняет) возможность представления на стадии подачи заявок на участие в закупке документов, указанных в Техническом задании на открытые маркетинговые исследования в электронной форме на право заключения договора поставки труб стальных изолированных для нужд АО «Газпром газораспределение Кострома» (закупка № 32211109712).

Следовательно, Комиссией Костромского УФАС России установлено, что Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующий товар, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат соответствия, паспорт качества, технические условия и другие).

Требование о представлении участниками закупки до даты подведения итогов закупки документов, указанных в Техническом задании на открытые маркетинговые исследования в электронной форме на право заключения договора поставки труб стальных изолированных для нужд АО «Газпром газораспределение Кострома» (закупка № 32211109712), является избыточным, обременяет участников закупки заблаговременно приобрести указанную в документации продукцию. Отсутствие в составе заявки таких документов, сопровождающих передачу продукции, не свидетельствует о невозможности участника закупки надлежащим образом исполнить договор.

Комиссия Костромского УФАС России оценив все представленные в дело доказательства в их совокупности и взаимосвязи установила, что ни один из действующих нормативных правовых актов, в том числе из указанных Заказчиком в Техническом задании, а также в письменных пояснениях ГОСТ не содержит требования о наличии сертификата с указанием всех механических свойств

поставляемого товара.

Поскольку ни один из действующих ГОСТ не устанавливает обязательную сертификацию товара, необходимого к поставке в рамках обжалуемой закупки, а сертификация его является добровольной, то документ о качестве товара – сертификат у разных производителей продукции может отличаться по форме, содержанию, что и подтвердил Заявитель, представив в материалы дела Сертификаты качества следующих производителей: АО «Выксунский металлургический завод», ООО «Королёвский трубный завод», АО «Таганрогский металлургический завод», АО «ТМК-КПВ», АО «Изоляционный трубный завод», ООО «А ГРУПП ЛОГИСТИК» (филиал АО «Выксунский металлургический завод»), среди которых только один сертификат АО «Выксунский металлургический завод» соответствует требованиям, установленным АО «Газпром газораспределение Кострома» в Техническом задании.

Нормами действующего законодательства не предусмотрена обязанность участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в сертификате (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде: одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара и (или) показатели технологии производства, испытания товара и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

При таких обстоятельствах Заказчик, установив в закупке № 32211109712 требование о необходимости предъявления в составе заявки в целях подтверждения соответствия участника сертификата с указанием в нем отдельных механических свойств (временное сопротивление металла кгс/мм², предел текучести кгс/мм², относительное удлинение %, временное сопротивление сварного шва), предъявляет требование не к участнику, а к содержанию сертификата как документа, подтверждающего качество поставляемого товара, что не соответствует п.2 ч.1 ст.3, п.1 ч.10 ст.4 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 17, статьей 18.1, частью 1 статьи 23, статьи 41, статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «А Групп» обоснованной.
2. Признать Заказчика, организатора торгов – АО «Газпром газораспределения Кострома» при проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора поставки труб стальных изолированных для нужд АО «Газпром газораспределение Кострома» (закупка № 32211109712) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 1 части 10 статьи 4 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать Заказчику - АО «Газпром газораспределения Кострома» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц», путем отмены всех сформированных протоколов и внесения изменения в документацию о закупке.

4. Материалы дела № 044/07/3-62/2022 передать уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для решения вопроса о привлечении уполномоченного лица Заказчика – АО «Газпром газораспределение Кострома», утвердившего документацию закупки № 32211109712 к административной ответственности, предусмотренной Кодексом об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд Костромской области в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии: О.В. Ревельцев

Члены Комиссии: А.В. Пугачева
Д.А. Толденков