

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14798/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.11.2019 г. Москва

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

в присутствии представителей:

от ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ»: <...> по доверенности от 06.11.2019 № 03;

от ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ», АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ»: <...> по доверенности от 01.04.2019 № ДО/2019/38,

рассмотрев жалобы ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ» (далее — Заявитель) на действия АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ» (далее — Заказчик), ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ» (далее — Организатор торгов) при проведении запросов предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договоров на приобретение оборудования и посуды для столовых для Верхнетагильской ГРЭС в 2020 году, приобретение оборудования для столовой для Черепетской ГРЭС филиала АО «Интер РАО – Электрогенерация» (реестровые № № 31908286362, 31908261309) (далее — Закупки),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика, Организатора торгов при проведении Закупок.

Согласно доводам жалоб нарушение со стороны Заказчика, Организатора торгов при проведении закупочных процедур выразилось в неправомерном отказе в допуске заявок Заявителя к дальнейшему участию в Закупках.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанных жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из материалов дела, Заказчиком в единой информационной системе закупок опубликованы извещения о проведении Закупок.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе указанный Закон возлагает на заказчиков при проведении процедур обязанность руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно протоколам рассмотрения первых частей заявок участнику ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ» отказано в допуске к дальнейшему участию в процедуре в связи с существенными нарушениями требований Закупочных документов в части не представления сертификатов на позиции 2-8,16,17,35-41,94-97 (падают под действие технического регламента ТР ТС 025/2012) п. 2.4 ТЗ (реестровый № 31908261309), не представления документов, подтверждающих соответствие предлагаемой продукции техническому регламенту Таможенного союза по позициям № 3, 4, 5, 29, 30 Спецификации (предоставлены сертификаты соответствия в добровольной системе сертификации ГОСТ Р) (реестровый № 31908286362).

В соответствии с пунктом 2.4 Технического задания участнику надлежит представить в составе заявки копии сертификатов или деклараций о соответствии требованиям Технических регламентов Таможенного Союза (ТР ТС 010/2011, ТР ТС 004/2011 и/или ТР ТС 020/2011, ТР ТС 025/2011). В ином случае, представить документы об отсутствии необходимости подтверждения соответствия требованиям технических регламентов Таможенного Союза и сертификации (реестровый № 31908261309).

В соответствии с пунктом 2.4 Технического задания участники закупки в своих предложениях должны представить сертификаты соответствия предлагаемой продукции требованиям технических регламентов Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования» (ТР ТС 010/2011) и «О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011) по позициям Спецификации № 6, 7, 8, 15, 16, 17, 21, 22, 23, 26, 27, 32, 34, 37, 40; сертификаты соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности мебельной продукции» (ТР ТС 025/2012) по позициям Спецификации № 3, 4, 5, 11, 28, 29, 30, 31, 33, 41, 42, 47, 48; сертификаты соответствия требованиям технических регламентов Таможенного союза «О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011) и «Электромагнитная совместимость технических средств» (ТР ТС 020/2011) по позиции Спецификации №10 (реестровый № 31908286362).

На заседании Комиссии представитель Заказчика указал, что заявки Заявителя от дальнейшего участия в процедурах были отклонены правомерно, поскольку не соответствовала требованиям пунктов 2.4 Технических заданий.

В свою очередь, представитель Заявителя пояснил, что участником ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ» в составе заявки в подтверждение соответствия пунктам 2.4 Технических заданий было представлено письмо производителя от 16.09.2019 № 037/19 о невозможности оформления декларации по позициям 2-8, 16, 17, 35-41, 94-97, а

также сертификат соответствия № РОСС RU.AM03.H00236, действующий с 06.02.2019 по 05.02.2022 (№ 0440035) с приложением конкретного перечня продукции по позициям 2-8, 16, 17, 35-41, 94-97.

Также представитель Заявителя представил в материалы дела информационное письмо органа по сертификации продукции ООО «Технические Регламенты» от 07.10.2019 № 429 также подтверждающее, что продукция, предлагаемая ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ» не подлежит обязательной сертификации, поскольку такая продукция не включена в Единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации и в Единый перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 № 982.

Изучив представленные материалы, Комиссия пришла к выводу об обоснованности доводов жалобы ввиду следующего:

Согласно статье 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 (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат/декларация соответствия, паспорт качества, технические условия и так далее), а также документы, подтверждающие результат испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее).

С учетом изложенного, требование о представлении участниками закупки до даты подведения итогов закупки вышеназванных документов, указанных в Техническом задании, обременяет участника закупки в целях участия в закупке и подаче своей заявки на участие в закупке заблаговременно произвести/приобрести указанную в техническом задании продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с вышеуказанными требованиями закупочной документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке и до подведения итогов закупки, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке, при подаче заявки на участие в закупке.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик не вправе требовать от участников процедуры соответствующих документов на товар.

Более того, пунктами 3.2 Проектов договоров установлено, что такие документы необходимо представить на этапе поставки продукции.

Поставщик обязан одновременно с передачей каждой партии Товара передать Покупателю (грузополучателю) его принадлежности, а также относящиеся к нему документы, оформленные надлежащим образом, в том числе:

паспорт <...> Сертификат соответствия;

Товарная накладная унифицированной формы ТОРГ-12;

Счета-фактуры;

Счета;

Товарно-транспортные накладные.

При таких обстоятельствах требования пунктов 2.4 Технических заданий противоречит требованиям пунктов 3.2 Проектов договоров.

Комиссия отмечает, что Закупочная документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе неточности и разночтения, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре Закупочной документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, подающим заявки на участие в закупке.

Из вышеизложенного следует, что заявка участников будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования к участникам закупочной процедуры, к товару необходимому к поставке по условиям заключаемого по результатам проведения закупочной процедуры договора.

Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений либо отсутствие в Закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие такой документации (соответствующим её требованиям), исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений Заказчиком. Как было указано ранее, Заказчик отклонил заявки Заявителя в связи с непредставлением в составе заявки сертификатов соответствия.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не должным образом установлены требования к участникам закупочных процедур, что не соответствует требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Между тем Комиссия отмечает, что при рассмотрении заявок участников действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть

несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны Заказчиком.

Учитывая, что в составе заявок были представлены документы, подтверждающие отсутствие необходимости обязательной сертификации продукции, являющейся объектом закупочной процедуры, а также представлены документы добровольной сертификации товаров и принимая во внимание тот факт, что Заказчиком ненадлежащим образом установлены требования к участникам процедуры, в части предоставления документов на товар, Комиссия приходит к выводу об отсутствии у Заказчика правовых основания для отклонения заявки Заявителя.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика при рассмотрении заявок ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ» нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «ПИК-ЭКСПЕРТ» (ОГРН 5137746079334 ИНН 7723889835) на действия АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ» (ОГРН 1117746460358 ИНН 7704784450) ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ» (ОГРН 1077759373768 ИНН 7703642903) при проведении Запросов предложений обоснованной.

2. Установить в действиях АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ», ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ» нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ», ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-14798/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.11.2019 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 19.11.2019 по делу № 077/07/00-14798/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ» (далее — Заказчик), ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ» (далее — Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении запросов предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договоров на приобретение оборудования и посуды для столовых для Верхнетагильской ГРЭС в 2020 году, приобретение оборудования для столовой для Черепетской ГРЭС филиала АО «Интер РАО – Электрогенерация» (реестровые № № 31908286362, 31908261309) (далее — Закупки):

1. Заказчику (Организатору торгов) отменить протоколы, составленные в ходе проведения конкурентных процедур;
2. Заказчику (Организатору торгов) назначить новую дату подведения итогов Запросов предложений;
3. Заказчику (Организатору торгов) пересмотреть заявки участников Запросов предложений с учетом принятого решения от 19.11.2019 № 077/07/00-14798/2019;
4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания;
5. Заказчику (Организатору торгов) продолжить проведение Запросов предложений в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Закупочных документаций;
6. Заказчику (Организатору торгов) надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 25.12.2019;
7. Заказчику (Организатору торгов) надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до 27.12.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.