

РЕШЕНИЕ

Волгоград

Дело № 034/10/18.1-371/2021

12 апреля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – комиссия) в составе:

<...> – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления,

<...> – члена комиссии, начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления,

<...> – члена комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления,

рассмотрев в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские» (далее – заявитель) на действия (бездействие) заказчика ООО «Тепловая генерация г. Волжского» (далее – заказчик) при закупке товаров, работ, услуг, проводимой в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), путём проведения открытого запроса технико-коммерческих предложений на поставку материалов по ГО и ЧС (реестровый номер 32110071776),

с участием в заседании комиссии:

от ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские» – <...>,

от ООО «Тепловая генерация г. Волжского» – <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) поступила жалоба ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские» на действия ООО «Тепловая генерация г. Волжского» от 31.03.2021 вх. № 3203 при проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений на поставку материалов по ГО и ЧС.

Извещение о проведении закупки № 32110071776 размещено 11.03.2021 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт).

В соответствии с правилами п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона 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 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.

В силу ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Жалоба ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские» принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 05.04.2021 исх. № 04-10/2329).

В жалобе заявителем указано на следующие обстоятельства:

- в отношении приобретаемых дополнительных патронов ДПГ-3, в описании предмета закупки установлено требование о предоставлении сертификата соответствия (п. 4.2.1 описания предмета закупки). Данное требование не может быть исполнено и ограничивает количество участников закупки;
- из пункта 15 части IV «Инструкция участнику закупки» следует, что в составе заявки участник должен предоставить копии необходимых сертификатов на товар (в рассматриваемом случае – дополнительные патроны ДПГ-3 и комплекты индивидуальные медицинские гражданской защиты КИМГЗ). Требование о предоставлении в составе заявки на участие в закупке сертификатов соответствия является незаконным;
- в документации о закупке отсутствуют требования, предусмотренные п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, что не позволяет однозначно определить потребность Заказчика.

В ходе рассмотрения дела заказчиком представлены письменные возражения на жалобу заявителя, в которых ООО «Тепловая генерация г. Волжского» указывает на необоснованность доводов ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские».

Изучив доводы заявителя, а также возражения заказчика, комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами регламентирующими правила закупки. Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Предоставленное заказчикам право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 данной статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

В соответствии с п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Извещение (номер извещения 32110071776) о проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений на поставку материалов по ГО и ЧС

размещено в ЕИС 11.03.2021, начальная (максимальная) цена – 566 986,67 рублей, заказчик ООО «Тепловая генерация г. Волжского».

В отношении приобретаемых дополнительных патронов ДПГ-3, в описании предмета закупки, установлено требование о предоставлении сертификата соответствия (п. 4.2.1 описания предмета закупки). Данное требование не может быть исполнено и ограничивает количество участников закупки в связи со следующими причинами.

На товарном рынке отсутствуют дополнительные патроны ДПГ-3, с выданными в отношении них действующими сертификатами соответствия. В Едином реестре сертификатов соответствия, опубликованном на официальном сайте Федеральной службы по аккредитации <https://pub.fsa.gov.ru/rss/certificate>, сведения о выданных в отношении дополнительных патронов ДПГ-3 сертификатах отсутствуют.

Дополнительные патроны ДПГ-3 не подлежат обязательному подтверждению соответствия в форме сертификации или декларирования соответствия, так как не включена в единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации и единый перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (утв. постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 № 982).

В соответствии со ст. 23 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании) обязательное подтверждение соответствия проводится только в случаях, установленных соответствующим техническим регламентом, и исключительно на соответствие требованиям технического регламента.

Подтверждение соответствия дополнительных патронов ДПГ-3 в форме сертификации может быть произведено только в добровольном порядке (в форме добровольной сертификации). Вместе с тем согласно ч. 1 ст. 19 Закона о техническом регулировании недопустимым является принуждение к осуществлению добровольного подтверждения соответствия, в том числе в определенной системе добровольной сертификации.

Вышеуказанные выводы нашли свое отражение в постановлении № Ф09-7463/20 от 27 ноября 2020 года Арбитражного суда Уральского округа по делу № А50-8840/2020, а также в практике территориальных органов Федеральной антимонопольной службы: решение Пермского УФАС России от 19.03.2020 по делу № 059/07/3-314/2020, решение Башкортостанского УФАС России № ТОО02/06/105-1137/2020 от 21.04.2020, решение Алтайского краевого УФАС России от 21.04.2020 по делу № 022/06/33-288/2020.

Также необходимо отметить, что факт отсутствия необходимости в сертификации для данного товара подтвержден АО «Всероссийский научно-исследовательский институт сертификации» (далее – АО «ВНИИС») в письмах № 101-кс/130 от 20.02.2019, № 101-кс/143 от 21.02.2019, № 101-кс/188 от 06.03.2019. Выдаваемые АО «ВНИИС» письма могут использоваться для принятия решений о принадлежности продукции к объектам обязательного подтверждения соответствия требованиям стандартов и технических регламентов в спорных ситуациях (письмо Росстандарта № АЗ-101-26/3310 от 20.04.2011).

Установив указанное требование о предоставлении в отношении дополнительных патронов ДПГ-3 сертификата соответствия, который для данного товара не является обязательным, Заказчик фактически понуждает изготовителя или участника закупки проводить добровольную сертификацию указанной продукции.

2. Пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Из пункта 15 части IV «Инструкция участнику закупки» следует, что в составе заявки участник должен предоставить копии необходимых сертификатов на товар (в рассматриваемом случае – дополнительные патроны ДПГ-3 и комплекты индивидуальные медицинские гражданские защиты КИМГЗ).

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 её принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт, сертификат качества и т. п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

На основании вышеизложенного, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупки не может обладать, не приобретая соответствующего товара при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как сертификаты соответствия.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника сертификатов соответствия, подтверждающих качество и безопасность товара, обременяет участника закупки заблаговременно приобрести указанный в документации о закупке товар.

В отсутствие обязанности производителя или его представителя как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в аукционе в электронной форме в соответствии с вышеуказанными требованиями документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя или его официального представителя.

Закона 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, в связи с чем участник может не обладать сертификатами соответствия на товар, предлагаемый к поставке при заполнении заявки на участие в закупке.

Таким образом, требование о предоставлении в составе заявки на участие в закупке сертификатов соответствия является незаконными.

3. В соответствии с п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках предусмотрено, что в

документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно п. 1 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с п. 1 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, отгрузке товара, к результатам работы.

Заявитель указывает, что в документации о закупке отсутствуют вышеуказанные требования, что не позволяет однозначно определить потребность Заказчика.

Вместе с тем, согласно приказу МЧС России от 23.01.2014 № 23 «О внесении изменений в приказ МЧС России от 01.11.2006 № 633» комплект индивидуальной медицинской и гражданской защиты (КИМГЗ) обеспечивается медицинскими средствами в соответствии с требованиями указанного приказа и состоит из основного вложения.

Указанным приказом также установлено понятие дополнительные (целевые) вложения:

- для обеспечения сил при привлечении для проведения контртеррористической операции и в военное время;
- для обеспечения сил выполняющих задачи в районах возможного химического загрязнения (заражения) фосфорсодержащими органическими соединениями, включая отравляющие вещества;
- для обеспечения личного состава выполняющего задачи в районах возможных пожаров;
- для обеспечения сил выполняющих задачи в районах возможного радиоактивного загрязнения (заражения);
- для обеспечения сил выполняющих задачи в районах возможного биологического заражения.

В связи с тем, что проведение целевых мероприятий на территориях Заказчика не предполагалось, в документации о закупке указан основной состав лекарственных препаратов КИМГЗ без дополнительной комплектации.

На основании вышеизложенного, описание объекта закупки устанавливается Заказчиком самостоятельно, исходя из его потребностей, а также в соответствии с обязательными требованиями к описанию, предусмотренными ч. 6.1 ст. 3, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, комиссия приходит к выводу о нарушении ООО «Тепловая генерация г. Волжского» ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

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

На основании вышеизложенного, учитывая характер установленных нарушений заказчиком, допущенных при организации и проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений на поставку материалов по ГО и ЧС (реестровый номер 32110071776), комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности жалобы ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские», а также о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, путём аннулирования оспариваемой закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аптечки первой помощи отраслевые медицинские» на действия заказчика – ООО «Тепловая генерация г. Волжского» <...> при проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений на поставку материалов по ГО и ЧС (реестровый номер 32110071776) обоснованной.
2. Признать заказчика ООО «Тепловая генерация г. Волжского» нарушившим пункт ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать заказчику – ООО «Тепловая генерация г. Волжского» обязательное для исполнения предписание, предусмотренное п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, путём аннулирования открытого запроса технико-коммерческих предложений на поставку материалов по ГО и ЧС (реестровый номер 32110071776).

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.