

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-435/2022

31 октября 2022 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «31» октября 2022 года

В полном объеме решение изготовлено «01» ноября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председателя Комиссии

членов Комиссии:

в присутствии представителей:

- организатора торгов – публичного акционерного общества энергетики и электрификации «Камчатскэнерго» (далее – ПАО «Камчатскэнерго»; Организатор торгов);

- заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Торговый Дом Зевс» (далее – Заявитель; ООО «ТД Зевс»; Общество);

в отсутствие заказчика - филиала ПАО «Камчатскэнерго» Центральные электрические сети (далее – Заказчик), уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы по адресу электронной почты,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу Заявителя на действия Заказчика, Организатора торгов при определении поставщика путем проведения запроса предложений в электронной форме (далее – запрос предложений) участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку Лот № 5500-ТПИР ОТМ-2023-КамчЭн «Панели КСО и ЩО» (извещение № 32211612735),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком проводилась процедура определения поставщика путем проведения запроса предложений участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку Лот № 5500-ТПИР ОТМ-2023-КамчЭн «Панели КСО и ЩО» (далее – Товар) (извещение № 32211612735) (далее – Закупка); начальная (максимальная) цена договора (лота) установлена в размере 2 616 666,67 рублей. Извещение и документация о Закупке размещены в Единой информационной системе (далее – ЕИС) в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov 11.08.2022 (в редакции № 2 – 20.09.2022). Срок окончания подачи заявок: 22.08.2022.

Процедура Закупки проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение), документацией о Закупке.

20.10.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика.

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно признал его заявку не соответствующей требованиям документации о Закупке, поскольку неправомерно потребовал от участника Закупки документы, подтверждающие соответствие Товара, которым участник Закупки не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего Товара, и которые передаются вместе с поставкой Товара (технический паспорт, сертификат качества, инструкция по эксплуатации и т.п.).

ПАО «Камчатскэнерго» с доводами жалобы не согласилось, в письме от 28.10.2022 № 18-20/990 пояснило следующее.

Согласно заявке ООО «ТД Зевс» к поставке предлагались камеры КСО производства ООО «Кубаньэлектрощит».

В соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании», Постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии» (далее – Постановление № 982) серийный выпуск КСО должен иметь декларацию соответствия ГОСТ 12.2.007.4-75 (пп. 1.1, 1.2, 2.4, 2.5, 2.7, 2.8, 2.13, 3.9, 3.17); ГОСТ 1516.3-96 (П. 4.14), т.е. **указанная продукция входит в перечень продукции, подлежащей обязательному подтверждению**

соответствия (в форме принятия декларации о соответствии).

Согласно Постановлению № 982 декларация о соответствии КСО принимается **при наличии протокола исследований (испытаний) и измерений**, проведенных в аккредитованной в установленном порядке испытательной лаборатории (центре), или **при наличии сертификата системы качества**, выданного органом по сертификации, аккредитованным в установленном порядке.

В соответствии с представленной ООО «ТД Зевс» декларацией о соответствии КСО № РОСС RU Д-RU.PA01.B.98207/21 – декларация выдана на основании **сертификата системы качества: ST.RU.0001.M0021256** выдан 09.02.2021. Данный сертификат предоставлен не был.

Согласно п. 3.5 проекта договора (Приложение 2 к Документации о закупке) одновременно с передачей всего Товара Поставщик обязан передать Покупателю техническую документацию на русском языке, указанную в Спецификации № 1 (Приложение № 1 к Договору).

Согласно п. 5 Спецификации № 1 (Приложение № 1 к Договору) к каждой камере КСО и панели ЩО должна быть приложена эксплуатационная документация (на русском языке) по ГОСТ 2.601-2019.

В соответствии с ГОСТ 2.601-2019 такими документами являются:

- руководство по эксплуатации (документ, содержащий сведения о конструкции, принципе действия, характеристиках (свойствах) изделия, его составных частях и указания, необходимые для правильной и безопасной эксплуатации изделия (использования по назначению, технического обслуживания, текущего ремонта, хранения и транспортирования) и оценок его технического состояния при определении необходимости отправки его в ремонт, а также сведения по утилизации изделия и его составных частей);
- инструкция по монтажу, пуску, регулированию и обкатке изделия (документ, содержащий сведения, необходимые для монтажа, наладки, пуска, регулирования, обкатки и сдачи изделия и его составных частей в эксплуатацию на месте его применения);
- паспорт (документ, содержащий сведения, удостоверяющие гарантии изготовителя, значения основных параметров и характеристик (свойств) изделия, а также сведения о сертификации и утилизации изделия), причем некоторые изготовители называют данный документ в зависимости от номенклатуры сертификатом качества, документом о качестве, протоколом приемо-сдаточных испытаний.

В Технических требованиях (Приложение 1 к Документации о закупке) отсутствуют требования по представлению указанных документов на стадии подачи заявок участниками.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Заказчика, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований данного Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи 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.

На основании части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в ЕИС вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 данного Федерального закона.

Согласно пунктов 1, 2, 3, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе:

- 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;

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных

характеристик;

- требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно подпункту «б» пункта 4.11.5 документации о Закупке по результатам рассмотрения вторых частей заявок Закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки, в том числе по основанию: несоответствие предлагаемой продукции дополнительным требованиям документации о Закупке, с учетом представленных во второй части заявки соответствующих подтверждающих документов.

Требования к документам, предоставляемым Участником в составе второй части заявки, содержатся в приложении № 1 документации о Закупке «Технические требования на поставку продукции», в частности в составе второй части заявки требуется предоставить следующие документы:

- декларацию соответствия серийного выпуска КСО требованиям ГОСТ 12.2.007.4-75 (Пп. 1.1, 1.2, 2.4, 2.5, 2.7, 2.8, 2.13, 3.9, 3.17); ГОСТ 1516.3-96 (П. 4.14), с приложением протоколов исследований (испытаний), проведенных в аккредитованной, согласно Федерального закона № 184-ФЗ, испытательной лаборатории (лаборатория должна присутствовать в реестре аккредитованных лиц федеральной службы аккредитации Росаккредитация <https://fsa.gov.ru/> на момент испытаний.) и других документов, на основании которых была выдана декларация;

- полное описание предлагаемой продукции: сборочные и компоновочные чертежи на оборудование с габаритными размерами; техническое описание; типовое руководство по эксплуатации оборудования; электрические схемы предлагаемых ячеек; спецификацию оборудования; заполненные и заверенные Участником опросные листы с указанием технических характеристик; ТУ в соответствии с которыми выпускается оборудование (полный текст);

- сертификат соответствия серийного выпуска панелей ЩО требованиям ТР ТС 004/2011, с приложением протоколов исследований (испытаний), проведенных в аккредитованной испытательной лаборатории, и других документов, на основании которых был выдан сертификаты соответствия.

- протоколы испытаний, проведенных в аккредитованной испытательной лаборатории, подтверждающих соответствие серийного выпуска КСО и

серийного выпуска ЩО-70 требованиям по сейсмостойкости 9 баллов по шкале MSK-64 (СП 14.13330.2014 «Свод правил строительства в сейсмических районах»).

Согласно протоколу от 03.10.2022 № ПР-2-55-2023 заседания Закупочной комиссии по результатам рассмотрения вторых частей заявок (и ценовых предложений) заявка Заявителя отклонена от дальнейшего участия в Закупке по основанию, указанному в подпункте «б» пункта 4.11.5 документации о Закупке.

В ходе рассмотрения жалобы Общество подтвердило, что в составе его заявки отсутствуют вышеуказанные документы, поскольку производитель Товара отказался их предоставить, сославшись на то, что «протокол высоковольтных испытаний выдается на готовую продукцию; протокол на сейсмику необходим для зданий и сооружений; полная техническая документация выдается при заключении договора поставки».

Поскольку Заявитель не предоставил в составе своей заявки документы, предоставление которых предусмотрено документацией о Закупке, Закупочная комиссия обоснованно признала его заявку несоответствующей требованиям документации о Закупке, и отклонила от дальнейшего участия в Закупке.

Таким образом, довод жалобы необоснованный.

Вместе с тем, как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с отклонением его заявки от дальнейшего участия в Закупке, поскольку Заказчиком, по мнению Заявителя, неправомерно установлено требование о предоставлении участником Закупки документов, подтверждающих соответствие Товара, которым участник Закупки не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего Товара, и которые передаются вместе с поставкой Товара (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.).

Следовательно Заявителем обжалуются положения документации о Закупке, в соответствии с которыми его заявка была отклонена от дальнейшего участия в Закупке.

При таких обстоятельствах положения документации о Закупке подлежали обжалованию до даты окончания срока подачи заявок на участие в Закупке - до 22.08.2022.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с

условиями документации о Закупке.

Согласно части 1 статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Поскольку участник Закупки, подавая заявку на участие в процедуре Закупки, конклюдентно соглашается с требованиями документации о Закупке, в связи с чем презюмируется позиция участника Закупки о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником Закупки положений документации о Закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации о Закупке после истечения срока, отведенного на подачу заявок на участие в процедуре Закупки, в связи с чем, довод жалобы в части оспаривания документации о Закупке, оставлен без рассмотрения.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу в части отклонения заявки, необоснованной, в части оспаривания положений документации о Закупке, оставить без рассмотрения.

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

Председатель комиссии

Члены Комиссии