

Решение №024/07/3-3427/2022

22 декабря 2022 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе: председатель Комиссии (далее – Комиссия Красноярского УФАС России), рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобу ООО «РНК КЭПИТАЛ» на действия организатора закупки – ПАО «Россети Сибирь», закупочной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов строительных и отделочных филиала ПАО «Россети Сибирь» - «Читаэнерго» (извещение № 32211770892) (далее - закупка), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России 07.12.2022 поступила жалоба ООО «РНК КЭПИТАЛ» на действия организатора закупки, закупочной комиссии, выразившиеся в проведении закупки с нарушениями законодательства Российской Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес подателя жалобы, организатора закупки, закупочной комиссии было направлено уведомление о поступлении жалобы.

Рассмотрение жалобы перенесено с 16:30 часов 15.12.2022 на 16:30 часов 22.12.2022 в связи с поступлением в адрес Красноярского УФАС России от организатора закупки ходатайства об отложении рассмотрения жалобы с целью подготовки мотивированных пояснений по доводам жалобы, документов по закупке. Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ.

Согласно доводам жалобы заявка ООО «РНК КЭПИТАЛ» необоснованно отклонена закупочной комиссией от участия в закупке по причине непредставления в составе заявки сертификатов соответствия на продукцию, подлежащую обязательной сертификации, требование о предоставлении которых является незаконным.

Представитель организатора закупки с доводами жалобы не согласился, указав на правомерность отклонения заявки подателя жалобы по основанию непредставления в составе заявки документов, предусмотренных закупочной

документации. Также организатор закупки указал на правомерность установления в закупочной документации требования о представлении участниками закупки в составе заявок сертификатов соответствия на продукцию, и на отсутствие у ООО «РНК КЭПИТАЛ» права на обжалование такого требования после окончания срока подачи заявок.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках, утвержденном в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

Решением закупочной комиссии, оформленным протоколом очного (заочного) заседания конкурсной комиссии по предварительному рассмотрению и оценке по отборочным критериям заявок участников от 30.10.2022 (далее – протокол от 30.10.2022), заявка подателя жалобы отклонена. В качестве обоснования принятого решения закупочная комиссия в протоколе указала следующее: «Не представлены сертификаты соответствия ГОСТ Р продукции из Единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23.12.2021 № 2425 согласно п.п. 5.1 Технического задания (цемент, проф. лист) - (нарушение пункта 7 таблицы требования к участникам приложения №2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»)».

В пункте 7 таблицы приложения № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» закупочной документации установлено требование к участникам закупки о соответствии продукции требованиям, установленным в соответствии с законодательством о техническом регулировании, законодательством о стандартизации, иным требованиям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Для подтверждения соответствия вышеуказанным требованиям закупочной документации участники закупки должны приложить в составе заявки документы в соответствии с разделом части V «Техническая часть» «Требования к объему документации, предоставляемой участником регламентированных закупок для оценки предложения по лоту».

Разделом 5 Технического задания закупочной документации (часть V «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ», приложение № 2 к документации о закупке) определен перечень документов, предоставляемых участником закупки для оценки предложений. В частности, в пункте 5.1 Технического задания закупочной документации установлено требование о предоставлении участником закупки российских сертификатов (деклараций/свидетельств) соответствия согласно пункту 4.3 Технического задания.

В пункте 4.3. Технического задания указано, что продукция, внесенная в Единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации, должна иметь сертификаты соответствия ГОСТ Р.

Таким образом, из вышеуказанных требований закупочной документации следует, что участник закупки в составе заявки должен представить российские сертификаты (декларации/свидетельства) на продукцию, внесенную в Единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации, который утвержден Постановлением Правительства РФ от 23.12.2021 № 2425 (далее – Единый перечень).

В соответствии с положениями Единого перечня обязательной сертификации, в том числе, подлежит следующая продукция:

№ п/п

в Едином
перечне

Наименование продукции

- | | |
|-------|--|
| 8. | Цемент |
| 8.1. | Портландцемент, цемент глиноземистый, цемент шлаковый, цемент суперсульфатный и аналогичные гидравлические цементы, неокрашенные или окрашенные, готовые или в форме клинкеров |
| 25. | Строительные изделия из металла |
| 25.1. | Листы металлические профилированные кровельные с полимерным покрытием (металлочерепица) |

В перечне продукции (Приложение № 1 к Техническому заданию), запланированной к поставке в рамках обжалуемой закупке, в том числе, предусмотрена следующая продукция, относящаяся к вышеуказанным категориям продукции из Единого перечня:

- позиция № 94 - портландцемент ПЦ 400-Д0 ГОСТЮ178-85;
- позиция № 95 - портландцемент ЦЕМ I 42,5Н ГОСТ 31108;
- позиция № 105 - профнастил НС-20К 0,5х1150х6000;
- позиция № 106 - профнастил С-10 0,5х1150х6000;
- позиция № 107 - профнастил С-10 0,5х1180 окрашенный;
- позиция № 108 - профнастил С-21 0,5х1050х6000;
- позиция № 109 - профнастил С-21 оцинкованный окрашенный;
- позиция № 110 - профнастил СС-10 оцинкованный окрашенный.

Из материалов жалобы следует, что ООО «РНК КЭПИТАЛ» в составе заявки требуемые сертификаты соответствия не представлены. Вместо сертификатов соответствия ООО «РНК КЭПИТАЛ» в составе заявки представлено гарантийное письмо, содержащее обязательство представить требуемые сертификаты вместе с товаром при его поставке.

Пунктом 5.3.4 закупочной документации установлено, что в рамках рассмотрения заявок закупочная комиссия вправе направить участнику закупки запрос на разъяснения положений заявки участника и представления недостающих сведений и (или) документов (при необходимости) при условии, что такие сведения и документы были определены в документации о закупке.

Из письменных пояснений организатора закупки следует, что подателю жалобы трижды (08.11.2022, 14.11.2022 и 23.11.2022) направлялись запросы через электронную торговую площадку, в ответ на которые участником недостающие документы представлены не были.

Согласно пункту 5.3.2 закупочной документации заявки участников рассматриваются в соответствии с требованиями, устанавливаемыми в документации о закупке на основании представленных в составе заявок сведений и документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством РФ, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

В соответствии с пунктом 5.3.5 закупочной документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

- а) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;
- б) заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке);
- в) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в составе своей заявки, в том числе в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание тот факт, что гарантийное письмо, представленное ООО «РНК КЭПИТАЛ» в составе заявки, требуемые к представлению в составе заявки сертификаты не заменяет и не отменяет установленное требование о их представлении, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о правомерности отклонения закупочной комиссией заявки подателя жалобы по основаниям, указанным в протоколе от 30.11.2022.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки

вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Законом №135-ФЗ, с учетом особенностей, установленных настоящей 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 частности, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона №223-ФЗ и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Частью 11 статьи 3 Закона №223-ФЗ установлено, что в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Из совокупности вышеприведенных норм следует о наличии права на обжалование закупочной документации у лица, подавшего заявку на участие в закупке, на любом этапе проведения закупки. Ограничения, в части сроков подачи жалобы на положения закупочной документации, установлены лишь в отношении лица, не подавшего заявку на участие в закупке.

Таким образом, ООО «РНК КЭПИТАЛ», являющийся участником закупки, обладает правом на обращение в антимонопольный орган с жалобой на положения закупочной документации и после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу пункта 6 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Как указывалось выше, в закупочной документации установлено требование к участникам закупки о представлении в составе заявки Российских сертификатов (деклараций) соответствия требованиям ГОСТ Р (ГОСТ или ТУ (с приложением данных ТУ) и безопасности (пункт 5.1 раздела 5 Технического задания закупочной документации).

Вместе с тем, 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.

При этом, Закон №223-ФЗ не устанавливает обязанность участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник закупочной процедуры не может обладать, не приобретая соответствующий товар.

Учитывая изложенное, требование об обязательном представлении в составе заявки сертификатов соответствия, обременяют участника закупки заблаговременно приобрести указанную в Техническом задании закупочной документации продукцию, чем налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке, и, как следствие, приводит к нарушению принципа проведения закупки, закрепленному в части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки, не приобретающих товар в момент направления запроса, о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями закупочной документации в целом зависит от волеизъявления третьих лиц.

Пункт 9 приложения 1 к приложению 2 Положения о закупках, на который ссылается организатор закупки, позволяет установить критерий «Соответствие продукции требованиям, установленным в соответствии с законодательством о техническом регулировании, законодательством о стандартизации, иным требованиям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика» в подтверждение соответствия которому участник должен представить копии документов (в том числе сертификаты, сертификаты соответствия, протоколы испытаний, заключения, аттестаты, технические условия и т.п.), подтверждающих соответствие продукции или иных объектов, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или иным требованиям, установленным заказчиком. Такой критерий может быть либо отборочным либо оценочным.

Содержащиеся в пункте 9 приложения 1 к приложению 2 Положения о закупках требования к подтверждающим документам не являются критериями, в обязательном порядке устанавливаемыми в закупочной документации. Таких требований в Положении о закупках нет. Следовательно, организатор закупки при формировании закупочной документации имеет возможность без нарушения требований Положения о закупках выбрать критерии отбора участников закупки, из содержащихся в указанном приложении, таким образом, чтобы требования Закона №223-ФЗ не были нарушены.

Истребованные организатором закупки документы не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не являться производителем продукции, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемой продукции надлежащим образом.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России приходит к выводу, об обоснованности довода подателя жалобы о неправомерности установления в пункте 5.1 Технического задания закупочной документации требования о представлении в составе заявки сертификатов соответствия.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что организатор закупки, установив в закупочной документации требование о представлении в составе заявки сертификатов соответствия, допустил нарушение требований Положения о закупках, части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ, обязывающей проводить закупку в соответствии с Законом №223-ФЗ, в том числе, с соблюдением принципа, изложенного в пункте 2 части 1 статьи 3 указанного закона.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Красноярского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РНК КЭПИТАЛ» на действия организатора закупки – ПАО «Россети Сибирь», закупочной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов строительных и отделочных филиала ПАО «Россети Сибирь» - «Читаэнерго» (извещение № 32211770892) обоснованной.

2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

3. Выдать закупочной комиссии предписание об устранении выявленных нарушений путем повторного рассмотрения заявки подателя жалобы.

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

