

О признании жалобы необоснованной,
решение №052/01/18.1-267/2023

ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ»

197022, г. Санкт-Петербург,

вн.тер. г. Муниципальный округ
аптекарский остров, ул.
Профессора Попова, д. 23, лит. М,
пом. Ч.П. 41-Н, 2, 4, 5, 6, 14

<...>

ОАО «РЖД»

603011, г. Нижний Новгород,

ул. Октябрьской, Революции, д. 61

<...>

ООО «РТС-тендер»

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-267/2023

14 февраля 2023 года
Новгород

город Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Нижегородской области в составе:

- <...> - <...>

- <...> - <...>

- <...> - <...>

.....

при
участии:

- Б<...> - представителя ОАО «РЖД» (доверенность №52АА3780785 от 05.02.2022)
- Ж<...>. - представителя ОАО «РЖД» (доверенность №52АА3780835 от 30.03.2022)
- Г<...>. - представителя ОАО «РЖД» (доверенность №77 АД 2177486 от 30.11.2022)
- Г<...>. - генерального директора ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ»

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «ТД ДАЛЬСБЫТ» (далее — ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — ОАО «РЖД», заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме среди малого и среднего предпринимательства, номер извещения на сайте <https://223.rts-tender.ru/> - №5449/ОАЭ-ЦДЗС/22,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба заявителя на действия заказчика, выразившиеся в необоснованном отклонении заявки участника, в рамках проведения аукциона в электронной форме среди малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки продукции хозяйственно-бытового и технического назначения, размещенном на сайте <https://223.rts-tender.ru/>, номер закупки №5449/ОАЭ-ЦДЗС/22.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 14.02.2023 (уведомление о поступлении жалобы от 09.02.2022 №ОШ/2551/23).

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 14.02.2023.

В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт надлежащего уведомления сторон о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заказчика, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 06 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Протокол рассмотрения первых частей заявок опубликован 02.02.2023. Договор на момент принятия жалобы к рассмотрению не заключен.

Жалоба поступила в Управление посредством электронной почты — 06.02.2023 в пределах 10-дневного срока, отведенного Законом для обжалования действий заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ» обладает правом на обжалование действий заказчика.

Из жалобы заявителя следует, что закупочная комиссия заказчика неправомерно, по мнению общества, отклонила заявку ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ», что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссия по делу №052/01/18.1-267/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

22.12.2022 20:04 заказчиком на сайте электронной торговой площадки <https://223.rts-tender.ru/> размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку продукции хозяйственно-бытового и технического назначения, номер извещения 5449/ОАЭ-ЦДЗС/22, и закупочная документация.

Заказчиком рассматриваемой закупочной процедуры выступает - ОАО «РЖД».

Начальная (максимальная) цена договора — 18 381 971,74 рублей.

На участие в рассматриваемой закупочной процедуре подано 3 заявки, в том числе заявка ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ» (идентификационный номер

заявки — 3).

31.01.2023 состоялась процедура рассмотрения первых частей заявок участников, что подтверждается протоколом 5449/ОАЭ-ЦДЗС/22/1.

Из вышеуказанного протокола заседания конкурсной комиссии следует, что по результатам рассмотрения первых частей заявок закупочная комиссия приняла решение отказать в допуске заявке заявителя по следующему основанию:

«- участнику с регистрационным номером/номером заявки 3 на основании пункта 3.6.6.4 документации о закупке:

- в связи с несоответствием заявки требованиям технического задания, а именно, согласно информации, представленной ООО «РУСПВХ» (ИНН 6166091116, Россия), указанного участником в качестве производителя по позиции № 8 технического предложения, товар «покрытие напольное модульное грязезащитное РУСПВХ длина 1920мм; ширина 920мм; толщина 10 мм; размер одного модуля 250X340(мм); количество модулей в м2 - 40, цвет- черный. покрытие напольное модульное грязезащитное сделано из ПВХ со специальными пластическими добавками; износостойкость 3000000 проходов, температурный режим использования от -30°С до 50 °С» снят с производства с 01.01.2022 года, тогда как техническим заданием (приложением № 1.1 к аукционной документации) предусмотрено, что товар должен быть новым (не бывшим в употреблении, ремонте, не восстановленным), не контрафактным. Товар должен быть изготовлен не ранее 2022 года;

- в связи с несоответствием заявки требованию технического задания, установленному в пункте 3.17.4 документации о закупке, а именно: в техническом предложении участника по позиции № 8 отсутствует информация о марке (при наличии), модели (при наличии)».

Заявитель считает вышеуказанное решение закупочной комиссии заказчика неправомерным.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьей 3 Закона о закупках предусмотрено, что порядок

осуществления закупок устанавливается положением о закупке. Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках 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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Комиссией Управления установлено, что при организации и проведении закупочных процедур заказчик руководствуется Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее — Положение ОАО «РЖД»).

Из материалов жалобы следует, что требования к оформлению технического предложения участника и порядок его предоставления определен разделом 3.17 части 3 закупочной документации.

Пунктом 3.17.1 Закупочной документации предусмотрено, что в составе первой части аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, подготовленное по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к

аукционной документации. Документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 1.1 аукционной документации, предоставляются во второй части аукционной заявки. Техническое предложение предоставляется в электронной форме.

Пунктом 3.17.2 аукционной документации предусмотрено, что техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, указанные в техническом задании аукционной документации. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах. Срок, в течение которого участник обязуется обеспечить соответствие качества товаров (работ, услуг) условиям технического задания (гарантийный срок) не должен превышать предельный срок службы товаров, эксплуатации объекта работ (услуг) при достижении показателей, указанных в техническом задании.

Из пункта 3.17.4 рассматриваемой документации предусмотрено: в случае поставки товаров в техническом предложении должны быть указаны марки (при наличии), модели (при наличии), наименования предлагаемого товара по каждой номенклатурной позиции.

Необходимость указания марки или модели товара следует также из формы технического предложения (Приложение №1.3 к документации).

Основания для отклонения заявки участника предусмотрены в пункте 3.6.6 закупочной документации.

Подпунктом 3.6.6.4 предусмотрено, что заказчик в праве отклонить заявку участника в случае несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

- аукционная заявка не соответствует форме, установленной аукционной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации;
- документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями аукционной документации);
- техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации.

Из материалов жалобы следует, что заявителем в составе своей заявки

представлено техническое предложение с указанием производителя по каждому наименованию товара.

В частности, по позиции № 8 «Покрытие напольное модульное грязезащитное» заявителем указан производитель ООО «РУСПВХ».

Из формы заявки следует, что в нарушение требований аукционной документации заявителем не указана марка товара.

В ходе рассмотрения жалобы представитель заказчика пояснил, что в связи с наличием в продаже модульного покрытия производителя ООО «РУСПВХ» с различными характеристиками, но с толщиной 10 мм, закупочной комиссии заказчика не удалось проверить информацию о заявленных участником технических характеристиках товара.

С целью исключения неоднозначного толкования сведений, содержащихся в техническом предложении участника (отсутствие информации о марке, артикуле товара по позиции № 8 в техническом предложении участника), руководствуясь пунктами 3.6.12, 3.6.13, 3.9.2 документации, заказчиком были направлены следующие запросы:

- участнику посредством электронной площадки об уточнении сведений о марке, модели, артикуле;
- запрос № исх-07-10/4 от 26.01.2023 в адрес ООО «РУСПВХ» для подтверждения информации о марке производимого товара.

Из материалов жалобы следует, что письмом №б/н от 26.01.2023 ООО «РУСПВХ» указало, что покрытие напольное модульное грязезащитное с толщиной 10 мм имеет маркировку MASTER SWEEPER 10 и снято с производства с 01.01.2022.

Таким образом, учитывая фактическое несоответствие заявки требованиям документации заказчик принял решение об отклонении заявки заявителя.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Управления установлено, заявитель товар с заявленными техническими характеристиками по позиции №8 не приобретал, договоров с производителем товара на производство товара с заявленными характеристиками не заключал.

Комиссия Нижегородского УФАС России учитывает, что одна из задач комиссии по осуществлению закупок состоит в квалифицированном и беспристрастном отборе лица, допускаемого до заключения контракта с заказчиком, что позволяет обеспечить как интересы самого заказчика в получении товаров, работ или услуг надлежащего качества по наименьшей цене, так и право всех потенциальных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) на участие в закупках на равных (недискриминационных) условиях.

Исполнение этой задачи гарантируется, прежде всего, набором требований к профессиональной компетенции членов комиссии и к обеспечению их незаинтересованности в определении поставщика, которые призваны, среди прочего, обеспечить законность решения о допуске или об отказе в допуске к участию в аукционе (Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 марта 2018 года №601-О).

Кроме того, законодателем установлены меры юридической ответственности за признание заявки на участие в аукционе надлежащей, отвечающей требованиям документации о закупке, если участнику, подавшему заявку, должно быть отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с законодательством. Данная позиция изложена в Постановлении Конституционного суда Российской Федерации от 17.02.2022 №7-П.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что действия Комиссии не противоречат требованиям Закона о закупках и Положениям заказчика о закупках.

Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы заявителя.

При вынесении решения Комиссия Нижегородского УФАС России учитывает, что до окончания срока подачи заявок заявитель положения документации в рассматриваемой части не оспаривал, запросы разъяснений не направлял, положений заказчика о закупках не обжаловал. Следовательно, подав заявку на участие в закупочной процедуре, ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ» конклюдентно согласилось (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия конкурсной документации в момент подачи им заявки на участие в закупке.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТД ДАЛЬСБЫТ» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме среди малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки продукции хозяйственно-бытового и технического назначения, размещенном на сайте <https://223.rts-tender.ru/>, номер закупки

№5449/ОАЭ-ЦДЗС/2, необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

<...>