

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1071/19

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Амфика» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

22.11.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...> (доверенность от 15.05.2019 № 88-Д),

ООО «Амфика»: <...> (доверенность от 01.11.2019 б/н), <...> (доверенность от 01.11.2019 б/н), <...> (доверенность от 01.11.2019 б/н),

рассмотрев жалобу ООО «Амфика» на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 6472/ОАЭ-РЖДС/19, на право заключения договора на поставку лакокрасочной продукции (извещение № 31908355262), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба ООО «Амфика» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 6472/ОАЭ-РЖДС/19, на право заключения договора на поставку лакокрасочной продукции (извещение № 31908355262) (далее — Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 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 нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 30.09.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 111 714 628 **рублей**;
3. Дата окончания подачи заявок — 17.10.2019;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 25.10.2019;
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 07.11.2019
6. Дата проведения торгов и подведения итогов — 07.11.2019;

На участие в Аукционе подано 3 заявки, допущены к участию в Аукционе 2 заявки. По результатам проведения Аукциона достигнуто снижение начальной (максимальной) цены договора 3,5%.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России 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.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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 доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Пунктом 3.7.3.4 Документации установлено, что участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в случаях несоответствия аукционной заявки требованиям аукционной документации.

Пунктом 3.7.3.1 Документации установлено, что участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в случаях непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок № 6472/ОАЭ-РЖДС/19/1 (далее — Протокол) Заявителю (участник № 2) отказано в допуске к участию в Аукционе по следующим основаниям:

1. На основании пункта 3.7.3.4 Документации в связи с несоответствием заявки требованиям технического задания, установленным в Приложении № 1.1 Документации о закупке.

2. На основании пункта 3.7.3.1 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1 документации о закупке, содержащего информацию о товарах, закупка которых осуществляется, несоответствующую действительности, а именно по позициям №№ 60, 62, 182 (производитель ООО «ПФК «Защита Сервис» (ИНН 7702712410)), и по позициям №№ 2, 7, 8 (производитель

ООО «Химиндустрия-Инвест» (ИНН 7720235545)), данная продукция не прошла государственную регистрацию в соответствии с Решением Комиссии таможенного союза от 28 мая 2010 г. № 299 «О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе», что подтверждается данными реестра свидетельств о государственной регистрации Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (<http://fp.crc.ru>)».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что Заявителем в составе заявки по позиции № 237 Приложение № 4 Документации (далее - Техническое задание) в техническом предложении Заявителя предложена краска АК-511 для нанесения дорожной разметки, соответствующая ГОСТ 32830-2014 «Дороги автомобильные общего пользования. Материалы для дорожной разметки. Технические требования», что исключает ее использование при обработке поверхностей, эксплуатируемых внутри и снаружи жилых и промышленных помещений.

В Техническом задании указаны следующие характеристики: «Краска органорастворимая для полов, представляющая собой суспензию пигментов и наполнителей в акриловом сополимере с введением целевых добавок и органических растворителей. Предназначается для обработки бетонных, пенобетонных, кирпичных, каменных и других пористых поверхностей, эксплуатируемых внутри и снаружи жилых и промышленных помещений. Условная вязкость по вискозиметру ВЗ-246 с диаметром сопла 6 мм при температуре  $(20,0 \pm 0,5)^\circ\text{C}$ , с - не менее 60. Массовая доля нелетучих веществ, % - не менее 70. Время высыхания до степени 3 при температуре  $(20 \pm 2)^\circ\text{C}$  и относительной влажности  $(65 \pm 10)\%$ , ч - не более 1,0. Стойкость покрытия к статическому воздействию воды при температуре  $(20 \pm 2)^\circ\text{C}$ , ч - не менее 48. Стойкость покрытия к статическому воздействию насыщенного раствора хлористого натрия при температуре  $(0 \pm 2)^\circ\text{C}$ , ч - не менее 48. Адгезия плёнки, баллы - не более 2. Укрывистость высушенной плёнки, г/м<sup>2</sup> - не более 350. Износостойкость, % - не менее 70. Гарантийный срок хранения – 12 месяцев с даты изготовления».

Кроме того, представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представили письмо от 08.11.2019 № 86 от производителя продукции указанной в заявке Заявителя по позиции № 237 ООО «ТД Стройпродукция», согласно которому вышеуказанная продукция имеет аналогичные характеристики, которые указаны в Техническом задании.

Также представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств однозначно свидетельствующих о

невозможности использования продукции представленной Заявителем в техническом предложении в составе заявки по позиции № 237 внутри и снаружи жилых и промышленных помещений.

Кроме того, в отношении второго основания для отказа в допуске к участию в Аукционе, на заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя представили свидетельства о государственной регистрации от 18.08.2015 № RU.77.01.34.008.E.001829.08.15, от 09.10.2014 № RU.77.01.34.015.E.003604.10.14 согласно которым поставляемая продукция по позициям №№ 7, 8 прошла государственную регистрацию, внесена в Реестр свидетельств о государственной регистрации (далее — Реестр) и разрешена для производства, реализации и использования.

Также, представители Заявителя представил письма от производителя ООО «Химиндустрия-Инвест» от 25.10.2019, производителя ООО «ПФК «Защита Сервис» от 25.10.2019 № 289 согласно которым указанные производители имеют возможность осуществить производство продукции по позициям №№ 2, 7, 8, 60, 62, 182 в соответствии с ГОСТ и характеристиками указанными в Техническом задании.

Кроме того, представители Заявителя сообщили, что информация в отношении продукции по позициям №№ 2, 60, 62, 182 может отсутствовать в Реестре, в связи с тем, что на данный момент информация не внесена в Реестр, при этом отсутствие информации в Реестре не подтверждает тот факт, что продукции по позициям №№ 2, 60, 62, 182 не прошла соответствующую государственную регистрацию.

Кроме того, Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, Документацию, установила, что в Документации отсутствуют требования о нахождении сведений о продукции в Реестре, а также основания для отказа в допуске к участию в Аукционе, в связи с предоставлением участниками Аукциона продукции не прошедшую государственную регистрацию в соответствии с Решением Комиссии таможенного союза от 28 мая 2010 г. № 299 «О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика не представил сведений подтверждающих, что продукция указанная Заявителем в составе заявки не соответствует требованиям указанным Техническом задании.

Учитывая изложенное, в отсутствии иных доказательств, свидетельствующих о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации, Комиссии ФАС России не предоставляется возможным прийти к выводу о правомерности действий Заказчика отклонившего

заявку Заявителя по основаниям указанным в Протоколе.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, отклонившего заявку участника № 4 (Заявитель), не соответствуют подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

Дополнительно ФАС России сообщает, что текст жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Амфика» (ИНН: ; ОГРН: ) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 6472/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку лакокрасочной продукции (извещение № 31908355262) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению

предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 22.11.2019 № 223ФЗ-1071/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.11.2019 № 223ФЗ-1071/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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