

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 15 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

17 августа 2017 года

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «Спец Транс Резерв», направленная Федеральной антимонопольной службой (вх. № 5485 от 13.06.2017 года), на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее - АО «РЖД») при проведении закупки в форме открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 5257/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора поставки дерматологических средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» в 2017 году (извещение № 31705135375 на сайте <http://zakupki.gov.ru>).

По результатам анализа представленных материалов, выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в следующем.

Пунктом 2.1. Аукционной документации по открытому аукциону № 5257/ОАЭ-РЖДС/177 на право заключения договора поставки дерматологических средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» в 2017 году (далее – Аукционная документация) установлено следующее квалификационное требование к участникам закупки: участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.

В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить:

- информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем;

или

- информационное письмо, иной документ, выданный производителем, и/или дилерский договор с производителем товаров с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров;

или

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между

дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику.

Пунктом 3.2 Аукционной документации установлены требования к товарам, работам, услугам. Так, согласно данному пункту образцы предлагаемой продукции должны иметь бирку, на которой должно быть указано: наименование претендента, наименование производителя, наименование изделия, ГОСТ, ТУ, наименование или артикул ткани, состав сырья. Возврат образцов самовывозом.

В составе аукционной заявки участник должен представить Декларацию соответствия требованиям технического регламента Таможенного Союза - ТР ТС 019/2011.

Показатели безопасности защитных кремов должны соответствовать предъявляемым требованиям ТР ТС 019/2011:

- по микробиологии (п. 4.14, п.п. 8-11);

- по токсикологии (п. 4.14, п.п. 8-12);

- по клинике (п. 4.14, п.п. 13) и подтверждаться протоколами испытаний аккредитованных испытательных лабораторий, зарегистрированных в официальном реестре на сайте Росаккредитации и имеющих соответствующую область аккредитации.

Проведение закупки на право заключения договора поставки дерматологических средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» в 2017 году регламентировано Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Статьей 4 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлен перечень сведений, которые должны содержаться в извещении и документации о закупке, 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.

Аукционная документация содержит требования к участникам закупки о представлении организатору аукциона документов, выданных производителем или дилером закупаемого товара. В том числе участник должен представить образцы товара, декларации, протоколы испытаний.

Документы, подтверждающие право поставки товаров, должны быть изготовлены производителем и/или дилером/поставщиком, следовательно, их наличие у претендента на участие в закупке зависит от волеизъявления третьих лиц, что ограничивает возможность участия в закупке.

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 (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, согласно положениям гражданского законодательства заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, на момент проведения преддоговорных переговоров. Потенциальный участник на

момент проведения закупки не может обладать данными документами, не приобретая товар.

Следовательно, предъявление пунктами 2.1, 3.2 Аукционной документации требований является избыточным, не способно обеспечить соблюдения принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также указывает на наличие в действиях заказчика признаков нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данная позиция созвучна с позицией ФАС России (Решение от 21.03.2017 года № 223ФЗ-217-17) и судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 30.05.2016 года № Ф10-1486/2016).

На основании вышеизложенного, издан Приказ № 145 от 14.08.2017 года о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (ул. Басманная, д. 2, г. Москва, 107174, ОГРН 1037739877295 ИНН 7708503727 КПП 770801001) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 15, возбужденное в отношении ОАО «РЖД» к рассмотрению на 14 сентября 2017 года в 10.00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, 9 этаж, кабинет 915.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя ООО «Спец Транс Резерв» (ул. Верхняя Красносельская, д. 2/1, стр. 1, г. Москва, 107140), в качестве ответчика ОАО «РЖД» (ул. Басманная, д. 2, г. Москва, 107174, ОГРН 1037739877295 ИНН 7708503727 КПП 770801001)

3. Ответчику по делу представить в срок до 07 сентября 2017 года объяснения по существу дела.

Явка представителей ответчика с доверенностями на участие в рассмотрении дела и паспортами обязательна. Регистрация участников рассмотрения дела производится до рассмотрения дела в кабинете 1016.