О признании жалобы необоснованной
№052/01/18.1-579/2024

ООО «Новая промышленная компания»

ул. Тестовская, д. 10, эт/пом/ком 3/II/65

г. Москва, 123112

<...>

ОАО «РЖД»

ул. Октябрьской Революции, д. 78

г. Нижний Новгород, 603011

<...>

ООО «РТС-тенедер»

<...>

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-579/2024

25 марта 2024 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- <...> -

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

- <...> -

при участии:

-
<...>

-

-
<...> представителя ОАО «РЖД» по доверенности (№4/Д от 21.03.2024),

представителя ОАО «РЖД» по доверенности (№12/Д от 23.11.2022),

- представителя ОАО «РЖД» по доверенности (№13/Д от 23.11.2022),
<...>
представителя ОАО «РЖД» по доверенности (№ЦДЗС-102/Д от 30.11.2022),

представителя ООО «Новая промышленная компания» по доверенности (№03-
- 01/24 от 01.03.2024),
<...>

-

-
<...>

рассмотрев посредством видео-конференц-связи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Новая промышленная компания» (далее также — ООО «Новая промышленная компания», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — ОАО «РЖД», заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку датчиков мониторинга средств малой механизации, номер извещение №43/ОАЭ-ЦДЗС/24,

УСТАНОВИЛА:

14.03.2024 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку датчиков мониторинга средств малой механизации, номер извещение №43/ОАЭ-ЦДЗС/24.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «Новая промышленная компания» 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 25.03.2024 (уведомление о поступлении жалобы от 19.03.2024 №ИБ/4821/24).

Дело по существу рассмотрено посредством видео-конференц-связи 25.03.2024.

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

На заседании Комиссия Нижегородское УФАС России рассмотрело ходатайство

(№исх-813/ГорькДМС от 21.03.2024) ОАО «РЖД». Комиссия Нижегородского УФАС России решила отказать в привлечении третьего лица, так как для принятия решения у Комиссии достаточно сведений представленных сторонами.

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

Заявитель обжалует действия заказчика.

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.

Согласно части 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством

Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства.

Данная норма определяет круг лиц, управомоченных 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.

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что ООО «Новая промышленная компания» является участником закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что заявитель обладает правом на обжалование действия заказчика.

Заявитель считает, что заказчик неправомерно отклонил заявку ООО «Новая промышленная компания», что противоречит требованиям Федерального закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе заявителя, не согласился, факт нарушений положений Закона о закупках не признал, считает жалобу ООО «Новая промышленная компания» необоснованной, а требования, изложенные в ней, не подлежащими удовлетворению.

Комиссия по жалобе №052/01/18.1-579/2024 изучив представленные материалы, выслушав доводы заказчика, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

Заказчиком рассматриваемой закупочной процедуры выступает - ОАО «РЖД».

30.01.2024г. в закрытой части ЕИС Закупки, на сайте https://company.rzd.ru (Раздел «Закупки и торги»), а также на сайте www.rts-tender.ru (далее — ЭТЗП) опубликовано извещение о проведении закупки и закупочная документация: номер закупки в ЕИС

32413230467.

Начальная (максимальная) цена договора: 43 454 400 руб.

Дата начала подачи заявок: 30.01.2020г.;

Дата и время окончания подачи заявок: 19.02.2024г. 11:00 (мск);

Дата рассмотрения первых частей заявок: 22.02.2024г;

Дата и время начала подачи ценовых предложений: 07.03.2024 14:00 (МСК);

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений: 07.03.2024 14:10 (МСК).

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 12.03.2024г.

Дата подведения итогов: 12.03.2024г.

На участие в закупке было подано 4 заявки.

Порядок проведения закупок отдельными видами юридических лиц, а также оспаривания их результатов регламентированы положениями Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

При организации и проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке), а также документацией о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 3.3.1 Документации участник должен соответствовать требованиям и условиям аукционной документации, требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги (пункт 1.7 аукционной документации). Заявка участника должна соответствовать требованиям технического задания (приложение №1.1 к аукционной документации). Для подтверждения соответствия требованиям аукционной документации в составе заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями аукционной документации.

Пунктом 3.14.1 Документации установлено, что аукционная заявка должна содержать всю требуемую в аукционной документации информацию и документы, должна быть оформлена в соответствии с требованиями аукционной документации. Заявка действует 120 (сто двадцать) дней с даты окончания срока подачи заявок.

В соответствии с пунктом 3.17.1 Документации 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.

В силу пункта 3.17.2 Документации 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.

Согласно пункту 3.17.3 Документации все условия аукционной заявки участника понимаются заказчиком буквально, в случае расхождений показателей

изложенных цифрами и словами, приоритет имеют написанные словами.

Пунктом 3.6.4 Документации установлено, что аукционные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в аукционной документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных аукционной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Сведения об участнике закупки проверяются заказчиком, в том числе на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц, выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, размещенной на сайте https://egrul.nalog.ru/, выписки из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенной на сайте https://ofd.nalog.ru/, информации, содержащейся на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации www.nalog.ru, о применении участником закупки специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

В соответствии с пунктом 3.6.15 Документации результаты рассмотрения заявки зависят от проверки всех данных, представленных участником, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика.

В силу пункта 3.6.16 Документации по результатам рассмотрения аукционных заявок заказчик принимает решение о допуске (отказе в допуске) участника аукциона к участию в аукционе.

Согласно пункту 3.6.20 Документации результаты рассмотрения заявки зависят от проверки всех данных, представленных участником, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика.

В связи с пунктами 3.6.6, 3.14.2 Документации заявка участника, не соответствующая требованиям документации о закупке, отклоняется и он не допускается к участию в аукционе.

Пунктом 3.6.28 Документации установлено, что при несоответствии технического предложения требованиям, указанным в аукционной документации, заявка такого участника отклоняется.

В соответствии с пунктом 3.1.7 Документации подавая заявку, участник подтверждает, что ознакомился с условиями документации о закупке, согласен с ними и возражений не имеет.

Участниками закупки в своих технических предложениях были предложены ДАТЧИК МОНИТОРИНГА СРЕДСТВ МАЛОЙ МЕХАНИЗАЦИИ ЮНК ДМ-01 BLE, при этом три участника указали, что производителем товара является АО «Юникомпекс», а один участник прописал производителя ООО «ГелиосСофт».

В ходе рассмотрения жалобы, заказчик пояснил, что в связи с разночтением наименования производителей датчика марки ЮНК ДМ-01 BLE в заявках участников, заказчиком сделаны соответствующие запросы производителям посредством электронной почты. Согласно письму №019-2024 от 20.02.2024, полученному от АО «Юникомпекс», единственным производителем датчиков

системы мониторинга средств малой механизации с фирменным наименованием изделия «ЮНК ДМ-01 BLE» является АО «Юникомпекс». От ООО «ГелиосСофт» ответа не поступало.

В связи с чем, заявка на участие в аукционе участника с регистрационным номером/номером заявки 1 отклонена и ему отказано в допуске к участию в аукционе на основании пункта 3.6.6.1 Документации о закупке в связи с предоставлением документов, предусмотренных пунктом 3.17.1 Документации о закупке, содержащих информацию о товарах, закупка которых осуществляется, не соответствующую действительности, а именно: в техническом предложении по позиции №1 «ДАТЧИК МОНИТОРИНГА СРЕДСТВ МАЛОЙ МЕХАНИЗАЦИИ ЮНК ДМ-01 BLE» указан производитель ООО «ГелиосСофт» (ИНН 5406785743,643, Российская Федерация), тогда как по информации АО «Юникомпекс» - разработчика системы мониторинга средств малой механизации, предустановленной на объектах инфраструктуры ОАО «РЖД», единственным производителем датчиков системы мониторинга средств малой механизации с фирменным наименованием изделия «ЮНК ДМ-01 BLE» является АО «Юникомпекс» (ИНН 9715349445).

Так же представитель заказчика дополнительно пояснил относительно разъяснений поданных ранее, что ссылка на данную процедуру закупки №7042/ОАЭ-ЦДЗС/20 не относится к процедуре закупки №43/ОАЭ-ЦДЗС/24. В рамках открытого аукциона №7042/ОАЭ-ЦДЗС/20 закупались средства малой механизации. Система мониторинга СММ в тот период отсутствовала. Приложенные к жалобе документы по данному аукциону имеют четкую приписку относимости только к данной процедуре.

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что любое лицо, желающее принять участие в закупке, должно разумно оценивать свои возможности для добросовестного выполнения принятых на себя обязательств в случае признания его победителем.

Заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в документации, на основании представленных в составе заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

При этом, подавая заявку, Заявитель конклюдентно согласился на все условия закупочной документации в момент подачи им заявки на участие в закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий.

Таким образом, в случае принятия решения об участии в закупке, участник связывает себя порядком проведения закупки, который предусмотрен закупочной документацией и применяется в равной степени ко всем участникам закупки.

Заявитель как профессиональный и добросовестный участник данных отношений, должен был при подготовке технического предложения действовать со всей внимательностью, осмотрительностью и профессионализмом.

Подавая заявку на участие в закупке Заявитель жалобы ознакомился с условиями документации и согласился с тем, что результаты рассмотрения заявки будут зависеть от проверки всех данных, представленных им, а также иных сведений,

имеющихся в распоряжении Заказчика, что за любую его ошибку или упущение в представленной заявке ответственность целиком и полностью будет лежать на Участнике.

В пункте 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) указано, что Закон о закупках не обязывает Заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Также необходимо учитывать, что в соответствии с Постановлением Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 28.12.2010г. №11017/10 по делу №А06-6611/2009 основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям Заказчика, целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исходя из положений пункта 1 статьи 1 Закон о закупках в закупке могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Поэтому включение в документацию о закупке условий о технических, функциональных и иных характеристиках товара, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в процедуре закупки и не является нарушением статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Таким образом, заказчик устанавливает соответствующие требования к товару, исходя из своей потребности, с учётом специфики его деятельности. При этом, заказчик вправе в необходимой степени детализировать требования к товару, работе, услуге. Указанный закон не содержит как норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию о закупке требований к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих заказчика устанавливать в документации такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, вопреки его потребностям.

Законодатель наделил заказчика самостоятельно устанавливать требования к претендентам, к составу их заявок, перечень документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям.

Правомерность самостоятельного определения и установления Заказчиком требований к участникам закупки, требуемым товарам и перечня документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, также подтверждается правовой позицией ФАС

России, изложенной в пункте 8 письма от 24.12.2012 №ИА/44025/12 «Разъяснения по вопросам применения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и правовой позицией Минэкономразвития России, изложенной в письме от 02.09.2011 №Д28-317 «О применении положений Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заказчик не совершал действий при проведении торгов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, не создавал участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, а также не нарушал порядок определения победителя закупки.

Следовательно, непроявление должной осмотрительности в выборе контрагентов влечет риски для финансово-хозяйственной деятельности Заказчика, который в соответствии с гражданским законодательством осуществляет свою предпринимательскую деятельность самостоятельно и на свой риск.

Предусмотренные документацией требования к оформлению заявок, технических предложений в равной степени применяются ко всем участникам закупки и позволяют объективно сопоставить поданные заявки на предмет их соответствия требованиям, предъявленным заказчиком в документации.

На основании изложенного Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что заказчик действовал правомерно в соответствии со своим Положением и Документацией.

На основании вышеизложенного жалоба заявителя признается Комиссией Нижегородского УФАС России необоснованной.

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 «Новая промышленная компания» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку датчиков мониторинга средств малой механизации, номер извещение №43/ОАЭ-ЦДЗС/24, 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.

<...>