

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/3-17902/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.10.2021

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Плазма»; ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «Плазма» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4409/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки и проведения монтажных и пусконаладочных работ оборудования электротехнического (реестровый № 32110603083, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что в составе жалобы имеется указание на нарушение положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, у представителя Заявителя было уточнено в рамках какой процедуры Заявитель полагает возможным восстановление его нарушенных прав и законных интересов. Представителем Заявителя было указано на рассмотрение жалобы исключительно в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

31.08.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок было опубликовано извещение о проведении закупки и закупочная документация.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с решением конкурсной комиссии по отклонению заявки.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в

возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно Протоколу рассмотрения аукционных заявок от 27.09.2021 № 4409/ОАЭ-ЦДЗС/21/1 заявка Заявителя была отклонена на основании пункта 3.6.6.4 аукционной документации в связи с несоответствием заявки требованию пункта 3.15.3 аукционной документации, а именно: в техническом предложении участника технические характеристики установки плазменной закалки гребней колесных пар локомотивов указаны не в абсолютных величинах, что не соответствует требованиям аукционной документации.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Так, согласно п. 3.1.2 Закупочной документации к участию в аукционе допускаются участники, соответствующие обязательным и квалификационным требованиям, аукционные заявки которых соответствуют требованиям технического задания, аукционной

документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные аукционной документацией.

На основании п. 3.3.1 Закупочной документации участник должен соответствовать обязательным (пункт 3.3.2 аукционной документации) и квалификационным требованиям (пункт 1.9 аукционной документации). Заявка участника также 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.

Согласно п. 3.6.6.4 Закупочной документации Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе в следующих случаях:

несоответствие аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

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

техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации.

В соответствии с пунктом 2 приложения № 1.1 к закупочной документации (далее – Техническое задание) к поставке подлежит «Установка плазменной закалки гребней колесных пар локомотивов» В пункте 2 раздела «Технические и функциональные характеристики товара» Технического задания указаны технические характеристики закупаемого оборудования, а именно:

№ п/п	Основные параметры	Значения
	Электропитание – сеть переменного тока: <ul style="list-style-type: none">• напряжение питания, В	380 (±10%)

1	• частота, Гц	50
	• потребляемая мощность при номинальном режиме работы, не более кВт	20
2	Выходной ток, А	100-120
3	Напряжение холостого хода, В	150-170
4	Выходное напряжение, В	65-70
5	Коэффициент полезного действия, не менее %	85
6	Масса силового блока, не более кг	150
7	Габаритные размеры силового блока (ДхШхВ), не более мм	800x400x1600
8	Рабочий газ	аргон
9	Расход, не более л/мин	12
10	Система охлаждения	замкнутая автономная
11	Охлаждающая жидкость	вода
12	Параметры упрочненного слоя	В соответствии с ТУ ЦТР 0001-2010
13	Продолжительность включения (ПВ), %	100
14	Время упрочнения колесной пары, не более мин	15

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение со следующими техническими характеристиками оборудования:

Технические характеристики установки плазменной закалки гребней колесных пар локомотивов УПУ-3М	
Основные параметры	Значения
Электропитание – сеть	

переменного тока: потребляемая мощность при номинальном режиме работы, не более кВт	20
Коэффициент полезного действия, не менее %	85
Масса силового блока, не более кг	150
Габаритные размеры силового блока (ДхШхВ), не более мм	800x400x1600
Расход, не более л/мин	12
Время упрочнения колесной пары, не более мин	15

Пунктом 3.15.3 Закупочной документации установлено, 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.

Согласно пункту 5 части II Формы технического предложения указано, что участник должен перечислить характеристики товаров в соответствии с требованиями технического задания документации и указать их конкретные значения: «Например, «длина товара: ___ см», или диапазон значений, «например «рабочая температура двигателя: от ___ до ___ оС», если диапазоны значений характеристик предлагаемых товаров предусмотрены техническими регламентами, ГОСТ, техническим паспортом (иным документом) на предлагаемую продукцию и/или иными регламентирующими документами». При этом вышеуказанные параметры обязаны быть указаны в абсолютных величинах, поскольку не техническими регламентами, не ГОСТ, не техническим паспортом (и иным документом) на предлагаемую к поставке продукцию не предусмотрен

диапазоны значений характеристик предлагаемого товара.

Так, Заявитель в своей жалобе ссылается на ТУ ЦРТ-0001-2010, в соответствии с п. 3.7 ТУ ЦРТ-0001-2010 ширина зона технического влияния (ЗТВ) должна составлять для профилей с высотой гребня 28 мм - 30 ± 5 мм, а для профилей с высотой гребня 30 и 32 мм - 35 ± 5 мм. Погонная энергия, вкладываемая в зону упрочнения, зависит от высоты гребня. При этом, Заявитель в своей заявке указан максимальный параметр для гребня бандажа колесной пары высотой 32 мм.

Заявитель в заявке указывает, что коэффициент полезного действия не менее 85 %. В данном случае участник заявки гарантирует, что при упрочнении гребней колесных пар локомотивов коэффициент полезного действия установки составляет 85 %. В зависимости от применяемого профиля колеса, диаметра колеса при упрочнении гребней может достигаться более высокий результат коэффициента полезного действия, в связи с чем в техническом предложении Обществом указана фраза «не менее».

Масса силового блока не более 150 кг. Габаритные размеры силового блока (ДхШхВ), не более мм 800х400х1600. Масса и габариты силового блока могут варьироваться в зависимости от места расположения (монтажа) установки в локомотивном депо. Упрочнение гребней колесных может производиться, как на локомотиве, так и на выкаченных колесных парах. Соответственно, комплектация установки, работающей под локомотивом, предусматривает дополнительную гидравлическую систему для подъема упрочняемой колесной пары локомотива, при этом участник закупки гарантирует, что силовой блок данного вида установки не превышает массу 150 кг и габариты не более мм 800х400х1600.

Основной задачей установки является упрочнение гребней колесных пар локомотивов в соответствии с ТУ ЦРТ-0001-2010. Такие характеристики, как масса силового блока, его габариты не являются определяющими в процессе упрочнения, на качество упрочнения не влияют, таким образом, указание величин в заявке с отметкой «не более» или «не менее» не является определяющим фактором при допуске участника к аукциону.

Расход, не более л/мин 12. В соответствии с п. 3.7 ТУ ЦРТ-0001-2010 ширина зона технического влияния (ЗТВ) должна составлять для профилей с высотой гребня 28 мм - 30 ± 5 мм, а для профилей с высотой гребня 30 и 32 мм - 35 ± 5 мм.

Соответственно, для упрочнения гребня 28 мм высоты расход газа будет составлять 8,5 л/мин, а 30-32 мм – 12 л/мин.

Таким образом, Заявитель указал в техническом предложении расход газа не более 12 л/мин (максимальный режим).

Время упрочнения колесной пары, не более мин 15. Как было указано ранее данная установка является универсальной как для упрочнения гребней тепловозных колес диаметром 950 мм, так и электровозных колес диаметром 1250 мм. Время упрочнения колеса диаметром 1250мм составляет 15 мин, соответственно, время упрочнения колеса диаметром 950 мм составит 10,5 мин. Участник указал в заявке максимально допустимое время. Учитывая, что заказчик в аукционной документации не указал какие колеса (марки, типы) планируется упрочнять, участником указан параметр не более 12 л/мин, следовательно, не более возможного максимального значения.

Комиссия отмечает, что ссылка Заявителя на ТУ ЦРТ-0001-2010 является несостоятельной, поскольку вышеуказанное ТУ распространяется на «Колеса бандажные с плазменным упрочнением гребня для грузовых, пассажирских и маневровых локомотивов», при этом предметом закупки является «Установка плазменной закалки гребней колесных пар локомотивов».

Вместе с тем в ТУ ЦРТ-0001-2010 также не содержатся сведений о том, что вышеуказанные Заявителем параметры имеют диапазонные значения. Кроме того на сайтах в сети Интернет производителей/поставщиков продукции аналогичной предмету закупки, оспариваемые Заявителем параметры также указаны в абсолютных величинах (Например <http://usk.ua/ustanovka-plazmennoj-zakalki-upzg-2.html>).

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем в составе заявки по указанным позициям представлен товар, который не соответствовал требованиям, установленным Закупочной документацией, а именно Приложением № 1.1 к аукционной документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия 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, Заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя. В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Кроме того, на момент подачи заявок Заявитель с запросом разъяснений документации в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями. Обратного не доказано, а Комиссией не установлено.

Относительно довода Заявителя о нарушении Заказчиком порядка согласования банковской гарантии с единственным допущенным участником Комиссия отмечает, что согласно пункту 237 Положения о закупке ОАО «РЖД» «Заказчик, в целях проведения процедур закупки, создает коллегиальные органы для проведения процедур закупок, к которым относятся комиссии и экспертные группы. Комиссии, экспертные группы могут создаваться в филиалах, структурных подразделениях, иных подразделениях заказчика..... Экспертная группа, комиссия принимает решение о порядке рассмотрения заявок участников и подведения итогов конкурентной закупки исходя из регламента работы экспертной группы, комиссии, установленного нормативными документами заказчика.....».

Таким образом, экспертная группа наделена полномочиями по подведению итогов закупки. Также необходимо отметить, что в Протоколе отражена информация о том, что «в соответствии с пунктом 3.16.8 аукционной документации единственный участник вправе инициировать процедуру согласования банковской гарантии с даты размещения итогового протокола в Единой информационной системе в сфере закупок». При этом вышеуказанные сведения носят исключительно информационный характер для участника с которым принято решение о заключении договора и не является процедурой согласования банковской гарантии. При этом процедура согласования банковской гарантии является отдельной процедурой, которая предусмотрена пунктами 3.16.1, 3.16.2, 3.16.9 закупочной документации.

В связи с чем, данный довод Заявителя не находит своего подтверждения.

Вместе с тем Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость

соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Плазма» (ИНН: 3808113459; ОГРН: 1043801062557) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.10.2021 № ЕО/60748/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.