

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7565/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.05.2022

г.

Москва

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

<....>,

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

рассмотрев жалобу ООО «НПК «ЭНЕРГОИНФОТРАНС» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 1842/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки снегоболотохода (опубликованная на <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?id=2382223&sso=1&code=-5#1>, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от

рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, техническим характеристикам,

установленным в Закупочной документации соответствует товар единственного производителя, что приводит к ограничению конкуренции.

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.

В соответствии с частью 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 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.

Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Комиссией установлено, что 29.04.2022 Заказчик на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении открытого аукциона в электронной форме № 1842/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки снегоболотохода (далее – аукцион, процедура).

Так, Приложением 1.1 к аукционной документации установлены следующие технические характеристики необходимого к поставке товара «Снегоболотоход (вездеход)»:

Снегоболотоход (вездеход) должен быть предназначен для оснащения дистанций сигнализации, централизации и блокировки (сигнализации, централизации и блокировки) с целью доставки эксплуатационного штата, инструмента и оборудования к месту технического обслуживания

и ремонта устройств СЦБ в условиях бездорожья (заболоченные и заснеженные местности).

Технические характеристики

Климатическое исполнение -60 до +40 С°

Колесная формула - 6х6 (бескамерные шины сверхнизкого давления)

Исполнение пассажирское

Кузов (кабина) должен быть изготовлен из алюминиевых сплавов. Кузов должен быть утеплен теплоизоляционным материалом толщиной не менее 40 мм. Кабина и пассажирский салон должны быть выполнены в едином кузове без перегородок

Двери: две передних и одна в задней части кузова

Эвакуационный люк в крыше с возможностью открывания снаружи и внутри

Два посадочных места для водителя и пассажира.

В кузове вдоль бортов должны быть места для сидения типа «диван» или «лавка».

Собственная масса, кг. не более 2900

Габаритные размеры (длина/ширина/высота) не более 5960х2550х3150 мм

Колея, мм не более 1870

Дорожный просвет, мм не менее 490

Вместимость (число мест для сидения, включая место водителя) 8

Максимальная грузоподъемность, кг 600

Тип двигателя

Бензиновый, Бензин АИ-92

Мощность, кВт не менее 94

Рабочий объем, л. не менее 2,6

Коробка передач механическая, 5-ступенчатая

Ведущие мосты: передний и средний с дифференциальной связью,

задний мост – подключаемый, без дифференциальной связи.

Колесные редукторы с прямозубыми цилиндрическими шестернями внутреннего зацепления

Подвеска: зависимая на всех осях, с продольными полуэллиптическими листовыми рессорами (не менее 9 листов)

Раздаточная коробка, шт. не менее 2:

Первая. Раздаточная коробка привода переднего и среднего ведущих мостов: Механическая, двухступенчатая, трехвальная, с шестеренчатым дифференциалом, имеющим принудительную блокировку, должна обеспечивать постоянный привод переднего и среднего ведущих мостов с межосевой дифференциальной связью.

Вторая. Раздаточная коробка привода заднего подключаемого моста: Механическая, трехвальная, без дифференциала, должна обеспечивать подключение привода заднего ведущего моста.

Рабочая тормозная система: двухконтурная, с гидравлическим приводом и двумя гидровакуумными усилителями, тормозные механизмы дискового типа

Стояночная тормозная система: тормозной механизм – дискового типа

Рулевое управление: Рулевой механизм – интегрального типа со встроенным гидроусилителем и радиатором охлаждения рабочей жидкости, рабочая пара механизма - «винт-шариковая гайка». Положение рулевого колеса – слева

Емкость топливного бака, л не менее 100

Количество отопителей салона – не менее 2

Компрессор для подкачки шин – не менее 1

Максимальная скорость движения, км/ч 50

Минимальная скорость движения, км/ч 5

Комплектация:

Подогрев боковых зеркал, лобового стекла, передних сидений (водителя и пассажира)

Фары-прожекторы с ручкой (фара-искатели) 2 шт.

По мнению Заявителя, представленные в Закупочной документации

технические характеристики товара в части колесных редукторов, раздаточной коробки, рабочей тормозной системы, стояночной тормозной системы, соответствуют товару единственного производителя а именно снегоболотоход ТРЭКОЛ 39294 производства ООО НПФ «ТРЭКОЛ».

В подтверждение своих доводов Заявителем представлено письмо ООО «Завод Вездеходных Машин» от 16.05.2022 № 52, а также скриншоты с официальных сайтов различных производителей, с указанием технических характеристик товара.

Также Заявитель указывает, что 05.05.2022 в адрес Заказчика был направлен запрос разъяснений с просьбой следующие изменения в техническое задание:

1. Расширить требования к колесным редукторам и указать колесные редукторы с цилиндрическими шестернями.
2. Расширить требования к раздаточной коробке и указать не менее 1 шт.
3. Расширить требования к рабочей тормозной системе и указать двухконтурная, с гидравлическим приводом и гидровакуумным усилителем, тормозные механизмы дискового или барабанно-колодочного типа.
4. Расширить требования к стояночной тормозной системе и указать тормозной механизм – дискового или барабанного-колодочного типа.

Однако, Заказчик в своем ответе на запрос указал, что технические характеристики товара, установленные в техническом задании аукционной документации, сформированы исходя из потребности Заказчика, при этом Заказчик не приводит никаких доводов относительно невозможности расширения данных характеристик.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании

в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания,

фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что конкретные требования в части формирования предмета закупки Законом о закупках не установлены, в связи с чем технические характеристики необходимого к поставке товара сформированы исходя из потребности.

Кроме того, согласно характеристикам, указанным в техническом задании, помимо снегоболотохода ТРЭКОЛ 39294 производства ООО НПФ «ТРЭКОЛ» соответствует снегоболотоход КРЕЧЕТ Z310-91 производства ООО «ТехноИмпульс», что подтверждается письмом ООО «Спец Центр «ВОСТОК» от 24.05.2022 № 53, направленным в ответ на письмо ОАО «РЖД» от 23.05.2022 № ИСХ-942/ЦДЗС ИП.

Также Заказчик отметил, что закупаемое оборудование не является уникальным, в связи с чем существует возможность производства аналогичного оборудования, соответствующего характеристикам, указанным в Закупочной документации.

Таким образом, доводы Заявителя о том, что техническим характеристикам, установленным в документации соответствует товар единственного производителя не находят своего подтверждения и опровергаются материалами дела.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что представленные Заявителем скрин-файлы официального сайта не могут являться существенными доказательствами, поскольку данные сведения подлежат изменению.

Иных документальных доказательств невозможности поставки эквивалентного товара, а также доказательств того, что техническим характеристикам по оспариваемым позициям соответствует товар только одного производителя, Заявителем Комиссии не представлено.

В связи с чем, довод Заявителя о том, что техническим характеристикам, установленным в Закупочной документации соответствует товар единственного производителя, признается Комиссией необоснованным.

Относительно довода Заявителя о направлении в адрес Заказчика

запроса разъяснений с просьбой внести изменения в техническое задание Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

На основании части 4 статьи 3.2 Закона о закупках разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что Закон о закупках не содержит обязанности Заказчика по внесению изменений в закупочную документацию в случае, если такое требование содержится в поступившем запросе о разъяснении документации.

При этом Заказчик в установленные сроки предоставил ответ на запрос о разъяснении положений закупочной документации, который не изменяет предмет закупки и существенные условия проекта договора, что полностью соответствует требованиям Закона о закупках.

В части запроса Заявителя о необходимости расширить технические характеристики закупаемого товара Заказчик пояснил следующее:

- колесные редукторы с прямозубыми цилиндрическими шестернями внутреннего зацепления обеспечивают необходимую надежность узла при преодолении водных преград, заболоченной местности и т.д.

- наличие 2 двух раздаточных коробок является для Заказчика принципиальным, по причине применения классической схемы полного привода 3х мостовых машин и наличием персонала обученного эксплуатации и обслуживанию техники с данным исполнением полного привода.

Без второй раздаточной коробки схему трансмиссии требуемой Заказчиком обеспечить невозможно.

- тормозная система, оснащенная дисковыми тормозами более эффективна, чем барабанными и обеспечивает более короткий тормозной путь. В связи с тем, что закупаемое оборудование предназначено для выезда бригад на аварийно-восстановительные



работы по пересеченной местности, песку, почвенному покрову тундры, болотам и бездорожью, предполагается в тормозной системе использовать дисковые тормоза. Дисковые тормоза имеют свойство самоочищаться от грязи, не теряют эффективности при попадании влаги. Барабанные тормоза теряют свою эффективность при торможении после преодоления водных преград, заболоченной местности из-за попадания грязи в тормозные барабаны, что снижает безопасность эксплуатации транспортного средства в тяжелых условиях. Возможны случаи примерзания тормозных колодок в барабанах. В связи с простотой конструкции дисковых тормозов их обслуживание значительно проще, чем барабанных.

На основании изложенного, довод Заявителя в части ответа Заказчика на запрос разъяснений признается Комиссией необоснованным.

В свою очередь Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право

заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в Закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения прав оспариваемым требованием, Заявителем Комиссии не представлено.

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).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПК «ЭНЕРГОИНФОТРАНС» (ИНН: 7718872804; ОГРН: 1127746009137) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.05.2022 № НП/27018/22.

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