ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Республике Крым и городу Севастополю

Адрес: ул. Александра Невского, д. 1,

г. Симферополь, Республика Крым, 295000

тел. (3652) 544-638, факс (3652) 252-431

e-mail: to82@fas.gov.ru

04.10.2021 №082/07/18.1-1626/2021реш

Заказчик:

ФГУП

Заявитель:

ООО

Заинтересованное лицо:

ООО

Оператор электронной площадки:

ООО

Решение
по делу №082/07/18.1-1626/2021
о результатах рассмотрения жалобы на действия 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»

04.10.2021 г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия)

при участии посредством видеоконференц-связи представителей интересов:

–– Заказчик – (по доверенности),

–– Заявитель – (по доверенности),

–– Заинтересованное лицо – (по доверенности),

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении закупки «Поставка шпал железобетонных для нужд (Заказчика)» (извещение №32110619897) (далее — Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

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

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, утвердившего документацию о Закупке с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, а также в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд (Заказчика) (далее – Положение).

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 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).

Согласно 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются

установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно документации о Закупке, предметом Закупки является поставка шпал железобетонных типа II для нераздельного анкерного рельсового скрепления с резьбовым прикреплением рельса к шпале (подтип ШП-350, ШП-350к) с элементами промежуточного скрепления ПФК-350.

Согласно доводу жалобы Заявителя *«заказчик нарушил положения статьи 3 Закона №223-ФЗ, установив в документации избыточные требования, необоснованно ограничив закупку конкретным наименованием товара, имеющим патентную защиту, лицензией на производство которого на территории Российской Федерации обладает единственный изготовитель АО «…». В то время как в инфраструктуре железнодорожного транспорта РФ существуют и применяются другие наименования (подтипы) шпал железобетонных и рельсовых скреплений к ним (страна происхождения товара Российская Федерация), относящиеся к требуемому заказчиком типу II. В документации заказчик указал номер проекта, но не приложил данный проект к документации, таким образом, заказчик ссылается на сведения, отсутствующие в составе документации о закупке. Состав документации заказчика ведет к необоснованному ограничению конкуренции».*

В соответствии с возражениями Заказчика:

При описании объекта закупки в рассматриваемой документации заказчиком не использованы указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Им указаны необходимые функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара.

Документация аукциона обусловлена потребностью Заказчика и установлена в связи с необходимостью обеспечения совместимости товара с тем, что имеется у Заказчика. Составляя требования в части характеристик товара, Заказчик исходил из существующих строений железнодорожных путей и путей, подлежащих капитальному ремонту для безопасности движения поездов.

АО «…» является изготовителем шпал, но данный изготовитель имеет несколько дилеров, что позволяет приобретение не только лично у изготовителя и подтверждает отсутствие ограничения количества участников закупки.

По мнению представителя заказчика, заявителем не предоставлены доказательства, свидетельствующие о том, что содержащиеся в документации аукциона требования к поставляемому Товару создали одному участнику закупки преимущество перед другим, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, а действия заказчика направлены на ограничение количества участников закупки.

Для (Заказчика) были изготовлены три проекта для выполнения капитального ремонта пути. Данными проектами предусмотрена замена верхнего строения пути на новых материалах с устройством бесстыкового пути на железобетонных шпалах со скреплением Пандрол (ШП-350, скрепление Пандрол-350) без применения эквивалентных типов скрепления.

Проектно-сметная документация прошла государственную проверку достоверности определения сметной стоимости капитального ремонта в ФАУ «Главгосэкспертиза России» и получила положительное заключение.

На основании проектно-сметной документации (приложение №1, 2, 3) объектом закупки на электронной площадке (извещение №32110619897) являются шпалы железобетонные типа II для нераздельного анкерного рельсового скрепления с резьбовым прикреплением рельса к шпале (подтип ШП-350, ШП-350к) с элементами промежуточного скрепления ПФК-350.

При замене типа скрепления потребуется корректировка проектно-сметной документации и повторное прохождение государственной проверки в ФАУ «Главгосэкспертиза России».

Участки пути, на которых выполнены капитальные ремонты в

предыдущие годы, эксплуатируются на скреплении «Пандрол». Данное скрепление зарекомендовало себя с положительной стороны, особенно при эксплуатации в кривых участках пути.

Закупка эквивалентного типа скрепления повлечет за собой необходимость технического переоснащения и закупку другого набора комплектов путевого инструмента и средств малой механизации для сборки и последующей эксплуатации железнодорожного пути. Дополнительные материальные затраты на приобретение путевых инструментов не предусмотрены бюджетом 2021 года.

На заседании Комиссии установлено, что шпалы железобетонные ШП-350 с элементами промежуточного скрепления ПКФ-350 установлены в проектной документации, а именно проектах (…), выполненных в 2020 году ООО «…». Данная проектная документация также была положена в основу закупки с извещением №0575400000121000007, проводимой Заказчиком с января 2021 и обжалованной в Крымское УФАС России. В процессе рассмотрения жалобы Крымским УФАС России было установлено, что в соответствии с заданиями на проектирование предусмотрено: *«Шпалы – железобетонные; Скрепление Фоссло W-30»*, дополнительных соглашений с Заказчиком на изменение условий контракта не заключалось. На момент публикации закупки с извещением №0575400000121000007 и рассмотрения жалобы (11.02.2021), контракт с проектной организацией находился в стадии исполнения, положительное заключение проектно-сметной документации не было получено. Крымским УФАС России было указано Заказчику на необоснованное ограничение конкуренции и необходимость устранения данного нарушения.

Таким образом, довод Заказчика о том, что оспариваемый подтип шпал железобетонных ШП-350 с элементами промежуточного скрепления ПКФ-350 изначально установлен проектной документацией, Комиссия считает несостоятельным.

Система скрепления ПКФ-350 на шпалы ШП-350 является локализированной в Российской Федерации лицензионной сборкой скрепления разработки Pandrol Ltd, входящий в европейскую группу Delachaux Group. Производство шпалы ШП-350 и элементы скреплений ПКФ-350 ограниченно патентной защитой. Держателем патентов на полезные модели, являющиеся элементами скреплений ПКФ-350 и шпал ШП-350 является ЗАО «…»:

- ЖЕЛЕЗОБЕТОННАЯ ШПАЛА Патент RU 109465 U1

- АНКЕР РЕЛЬСОВОГО СКРЕПЛЕНИЯ Патент RU 116504 U1

- ИЗОЛЯТОР БОКОВОЙ СКРЕПЛЕНИЯ АНКЕРНОГО РЕЛЬСОВОГО Патент RU 130316 U1

- ИЗОЛЯТОР ПРИЖИМНОЙ СКРЕПЛЕНИЯ АНКЕРНОГО РЕЛЬСОВОГО Патент RU 131001 U1

- КЛЕММА АНКЕРНОГО РЕЛЬСОВОГО СКРЕПЛЕНИЯ Патент RU 173921 U1

- АМОРТИЗИРУЮЩАЯ ПОДРЕЛЬСОВАЯ ПРОКЛАДКА (ВАРИАНТЫ) Патент RU 107163 U1.

Единственным лицензированным изготовителем шпал ШП-350 на территории РФ, является изготовитель АО «…».

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок №32110619897-01 от 24.09.2021 на участие в Закупке поступила единственная заявка от (Заинтересованного лица).

Комиссия Управления отмечает, что если у Заказчика имеются определенные обоснованные потребности в получении тех или иных товаров, он вправе устанавливать соответствующие требования к товарам в закупочной документации, но таким образом, чтобы такие требования не ограничивали количество участников закупки.

Также Комиссия Крымского УФАС России считает необходимым отметить, что при наличии у Заказчика обоснованной потребности в поставке именно таких товаров, характеристики которых указаны в документации, Заказчику необходимо определить каким образом требуемый товар наилучшим образом удовлетворяет потребность Заказчика, а также в чем такой товар превосходит по характеристикам аналогичные товары, представленные на рынке и в связи с чем в работе учреждения не могут быть использованы эквивалентные товары.

В ходе заседания Комиссии, Заказчиком не предоставлено достаточных доказательств и документов, указывающих на то, какими безусловными преимуществами по отношению к аналогичным изделиям обладают шпалы железобетонные ШП-350 с элементами промежуточного скрепления ПКФ-350, что не позволяет Комиссии Крымского УФАС России однозначным образом сделать вывод о том,

что такая потребность действительно имеется у Заказчика, и что указанные товары превосходят аналогичные товары по своим характеристикам.

На основании изложенного, Заказчиком нарушены положения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.