

ООО «Интеррадиопроект»

109544, г. Москва, Нижний Международный переулок, дом 10, строение 1, этаж 1, комната 3

ООО «РТС-тендер»

Наб. Тараса Шевченко, д. 23-А, г. Москва, 121151

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2, г. Москва, 107174

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-9339/2019 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

16.09.2019

г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Интеррадиопроект» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку радиостанций (реестровый № 31908187826),

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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по

основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 2 ст. 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 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Заявитель в жалобе не согласен с положениями документации, поскольку полагает их необоснованными, избыточными, ограничивающими конкуренцию на торгах.

Как следует из материалов дела, ОАО «РЖД» опубликовало извещение о проведении аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4892/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора поставки радиостанций.

Доводы общества сводятся к тому, что закупочная документация содержит условия, которые создают ограничения для участия в открытом аукционе.

Согласно Приложения 1.1. к аукционной документации № 4892/ОАЭ-РЖДС/19 «Техническое задание», таблицы 2 «Требование к товарам» в соответствии со столбцом 8, указаны характеристики на товары: Для радиостанций портативных: Габариты 98x59x31 мм.

Законом о закупках установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам, осуществляемым, в том числе, хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации превышает пятьдесят процентов, к которым относится АО «РЖД».

ОАО при проведении аукциона руководствовалось требованиями Закона о закупках, Положением о закупке ОАО «РЖД» принятым во исполнение Закона о закупках и аукционной документацией, разработанной на основании закрепленных в положении о закупке требований к проводимой закупке, которые должным образом были исполнены.

Право заказчика самостоятельно определять требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их

соответствия установленным требованиям, установлено пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 N2305КГ 17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положения о закупке, разработанного самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Таким образом, Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Заявитель ошибочно полагает, что заказчик, установив габариты для радиостанций портативных 98x59x31 мм, ограничивает конкуренцию для возможной поставки и такие габариты не могут быть точного размера.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что размеры переносных станций, закупаемых при проведении аукциона, обусловлены одеждой сотрудников, в которой пошиты карманы определенного размера в соответствии с ТУ 8577002-003029-2005. Таким образом, для удовлетворения потребности заказчика необходимы станции определенных размеров, которые могут поместиться в кармане уже пошитой одежды.

Также представитель заказчика пояснил, что представленным размерам станций соответствуют три производителя. В связи с тем, что радиостанции с данными характеристиками являются общеприменяемыми заказчик указал о существовании минимум трех видов радиостанций с характеристиками полностью соответствующими техническому заданию (прилагается): Travel T-388, Midland LXT-425, Baofeng BE-T3.

Кроме того, данная закупка осуществляется для нужд предприятий полигона Октябрьской железной дороги. Заявленные габаритные характеристики портативной радиостанции являются обязательными, в связи с тем, что в Октябрьской дирекции тяги применяются групповые зарядные устройства радиостанций, позволяющие одновременно заряжать несколько радиостанций с габаритами 59x31x98 мм, которые сдаются сотрудниками после окончания смены, для обеспечения их хранения и зарядки. Также, специальная одежда для работников локомотивных бригад имеет нагрудные карманы для устройств связи, в соответствии с ТУ 8577-002-00302907-2005.

Поставка радиостанций с иными габаритами нарушит эксплуатацию групповых зарядных устройств, что повлечет за собой увеличение времени заряда аккумуляторов. Как следствие, возникает угроза бесперебойности работы портативных радиостанций, что негативно сказывается на обеспечении

безопасности движения.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики 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.

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 действия заказчика 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 «Интеррадиопроект» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме необоснованной.
2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.09.2019 № ПО/45329/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.