

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18838/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.11.2020 Москва

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

при участии представителей:

от ООО «ТД «Сибирские технологии» - <...> (по доверенности от 03.11.2020),

от ФГП ВО ЖДТ России - <...> (по доверенностям от 29.10.2020),

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Сибирские технологии» (далее - Заявитель) на действия ФГП ВО ЖДТ России (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку дезинфицирующих средств для нужд ФГП ВО ЖДТ России (реестровый № 32009581514) (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, перенаправленная письмом ФАС России от 28.10.2020 № 17/94204/20 на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно отклонил его заявку от участия в конкурентной процедуре.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг учреждения в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 32009581514 от 23.10.2020 в отношении заявки Заявителя (№ 5) принято решение об отказе в допуске к участию в электронном аукционе по следующему основанию:

«Несоответствие заявки по составу, содержанию, оформлению. При изучении заявки участника были выявлены несоответствия требованиям информации по составу Товара, а именно: в антисептике кожном для рук (100 мл, 5 л) Чистомикс Ол ТУ 20.20.14 – 023-22931791-2020, в гигиенических характеристиках отсутствует содержание в составе: глицерина дистиллированного, воды очищенной и парфюмерных композиций».

Согласно п. 14.2 Закупочной документации первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме, должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями настоящей документации, указанными в разделе III «Описание предмета закупки» настоящей документации.

При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в закупке сведений об участнике аукциона в электронной форме и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в настоящей документации.

Первая часть заявки должна содержать следующую информацию (Инструкция по заполнению заявки участником аукциона в электронной форме представлена в подразделе 15 настоящего раздела документации):

1. Согласие участника электронного аукциона на поставку товара с декларированием наименования страны происхождения товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе (раздел III «Описание предмета закупки» настоящей документации) и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона;

2. При осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) декларирование наименования страны происхождения поставляемого товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в настоящей документации, и указание на товарный знак (при наличии).

Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

В соответствии с разделом 3 Закупочной документации к поставке требуются следующие товары:

Наименование Товара	Количество	Технические характеристики
Антисептик		Дезинфицирующее средство, представляет

<p>нейтральный (5 литров)</p> <p>Срок годности: в упаковке – не менее 6 месяцев</p> <p>Форма выпуска: канистра не менее 5 литров.</p>	<p>1 328 штук</p>	<p>собой бесцветную прозрачную жидкость с запахом хлора, содержащую высокоактивные кислородные соединения хлора.</p> <p>Концентрация соединений активного хлора и активного кислорода в эквиваленте активного хлора (суммарно), составляет не менее $0,5 \pm 0,05$ г/л ($0,05 \pm 0,005\%$) при общем содержании растворенных веществ (минерализации) не более 0,9 г/л и pH средства 5,0-6,5.</p> <p>Активно действующие вещества (АДВ) средства должны быть представлены смесью высокоактивных метастабильных (электрохимически активированных) хлоркислородных и гидропероксидных соединений (оксидантов).</p>
<p>Антисептик нейтральный с распылителем (0,5 литра)</p> <p>Срок годности: в упаковке – не менее 6 месяцев</p> <p>Форма выпуска: канистра не менее 0,5 литра.</p>	<p>3 308 штук</p>	<p>Подобная комбинация действующих веществ обеспечивает отсутствие адаптации микроорганизмов к биоцидному действию антисептика, а малая суммарная концентрация соединений активного кислорода и хлора гарантирует полную безопасность для человека и окружающей среды при его длительном применении.</p> <p>При высыхании на обработанных поверхностях не должен образовываться пленки, должен отсутствовать эффект поглощения влаги пористыми материалами, в частности, стенами помещений.</p> <p>Средство должно использоваться без разведения, используется для дезинфекции:</p> <ul style="list-style-type: none"> - поверхностей в помещениях (пол, стены, жесткая мебель); - воздуха в помещениях, при проведении генеральных уборок в лечебно-профилактических целях; - для проведения дезинфекции в офисах организаций, на предприятиях, а именно: <ul style="list-style-type: none"> а) поверхностей кондиционеров и поверхностей конструктивных элементов систем кондиционирования воздуха в помещениях; б) камер очистки и охлаждения воздуха кондиционеров;

		<p>в) воздуховодов систем вентиляции помещений;</p> <p>для проведения два раза в год профилактической дезинфекции бытовых кондиционеров, сплит-систем, мультizonальных сплит-систем, крышных кондиционеров, вентиляционных фильтров, воздуховодов в офисах организаций.</p>
<p>Антисептик кожный для рук (100 мл)</p> <p>Срок годности: в упаковке – не менее 3 лет</p> <p>Форма выпуска: канистра не менее 100 мл.</p>	43 322 штук	<p>Антисептик кожный для рук (гель) должен обладать антибактериальным средством.</p> <p>Состав антисептика:</p> <ul style="list-style-type: none"> - спирт изопропиловый – не менее 70% - вода очищенная; - глицерин дистиллированный; - парфюмерная композиция; - и иные технологические и функциональные добавки. <p>Концентрированное дезинфицирующее средство – гелеобразный кожный антисептик прозрачного цвета, предназначен для обработки рук.</p>
<p>Антисептическое средство для рук (5л)</p> <p>Срок годности: в упаковке – не менее 6 месяцев</p> <p>Форма выпуска: канистра не менее 5 литров</p>	10 штук	<p>Средство должно обладать утвержденными режимами гигиенической обработки рук: расход средства для однократной обработки должен составлять не более 2мл при экспозиции не более 0,5 минуты. Кожный антисептик должен соответствовать требованиям, принятым для кожных антисептиков, предназначенных для гигиенической обработки рук, обеззараживания поверхностей: - снижение обсеменения кожи.</p> <p>Должно быть подтверждено соответствующими документами: инструкции, декларация соответствия, протоколы испытаний.</p> <p>Должно обладать антимикробным действием в отношении грамотрицательных и грамположительных бактерий, коронавирусной инфекции</p>

По позиции 3, 4 Заявителем был предложен следующий товар:

	Антисептик кожный для рук (гель) обладает	
--	---	--

<p>3</p> <p>Антисептик кожный для рук (100 мл) Чистомикс Ол Страна происхождения: Россия</p>	<p>антибактериальным средством.</p> <p>Состав антисептика:</p> <ul style="list-style-type: none"> - спирт изопропиловый –70% - вода очищенная; - глицерин дистиллированный; - парфюмерная композиция; - и иные технологические и функциональные добавки. <p>Концентрированное дезинфицирующее средство – гелеобразный кожный антисептик прозрачного цвета, предназначен для обработки рук.</p> <p>Средство обладает утвержденными режимами гигиенической обработки рук: расход средства для однократной обработки составляет 2мл при экспозиции 0,5 минуты. Кожный антисептик соответствует требованиям, принятым для кожных антисептиков, предназначенных для гигиенической обработки рук, обеззараживания поверхностей: - снижение обсеменения кожи.</p> <p>Подтверждено соответствующими документами: СГР, инструкции, декларация соответствия, протоколы испытаний.</p> <p>Обладает антимикробным действием в отношении грамотрицательных и грамположительных бактерий, коронавирусной инфекции</p> <p>Срок годности: в упаковке – 3 года.</p> <p>Форма выпуска: канистра 100 мл.</p>	<p>43 322 штуки</p>
	<p>Антисептик кожный для рук (гель) обладает антибактериальным средством.</p> <p>Состав антисептика:</p> <ul style="list-style-type: none"> - спирт изопропиловый –70% - вода очищенная; - глицерин дистиллированный; - парфюмерная композиция; 	

<p>Антисептик кожный для рук (5 л) Чистомикс Ол Страна 4 происхождения: Россия</p>	<p>- и иные технологические и функциональные добавки.</p> <p>Концентрированное дезинфицирующее средство – гелеобразный кожный антисептик прозрачного цвета, предназначен для обработки рук.</p> <p>Средство обладает утвержденными режимами гигиенической обработки рук: расход средства для однократной обработки составляет 2мл при экспозиции 0,5 минуты. Кожный антисептик соответствует требованиям, принятым для кожных антисептиков, предназначенных для гигиенической обработки рук, обеззараживания поверхностей: - снижение обсеменения кожи.</p> <p>Имеет подтверждения соответствующими документами:СГР, инструкции, декларация соответствия, протоколы испытаний.</p> <p>Обладает антимикробным действием в отношении грамотрицательных и грамположительных бактерий, коронавирусной инфекции</p> <p>Срок годности: в упаковке – 6 месяцев</p> <p>Форма выпуска: канистра 5 литров</p>	<p>10 штук</p>
--	---	--------------------

Исходя из возражений Заказчика, в заявке Заявителя для позициям 3, 4 указано содержание составляющих товара как это установлено в Закупочной документации, однако никакими документами содержание воды очищенной, глицерина дистиллированного, парфюмерной композиции в составе антисептика не подтверждается. Эти сведения присутствуют только в заявке, которая заполнена Заявителем путем копирования текста из документации.

Инструкции, декларация соответствия и протоколы испытаний Заявителем представлены не были. В процессе изучения и анализа заявки установлено, что СГР № RU.77.99.88.002.E.002471.08.20 (реестр свидетельств о государственной регистрации) на средство дезинфицирующее (кожный антисептик) «Чистомикс Ол» не содержит информации о наличии в гигиенических характеристиках указанных веществ и сроках годности.

Кроме того, при проверке представленных в заявке сведений о характеристиках товара путем сбора информации из открытых источников Заявителем установлено, что на официальном сайте производителя товара <https://www.globalhimi.ru/> отсутствуют сведения о химическом составе средства дезинфицирующего (кожный антисептик) «Чистомикс Ол» и сроках годности, отсутствует инструкция к применению. Также на сайте производителя отсутствует в продаже тара объемом 100 мл средства дезинфицирующего (кожный антисептик) «Чистомикс Ол».

В связи отсутствием необходимой информации о требуемых характеристиках

товара в открытых источниках и в имеющейся технической документации (СГР и ТУ), установлением ряда разногласий, в частности наличия у Заявителя объема 100 мл, тогда как у производителя товара данный объем отсутствует, и усмотрением признаков предоставления недостоверной информации о товаре, Заказчиком был сделан вывод об отсутствии документально подтвержденной информации о характеристиках (химическом составе), объемах и сроке годности средства дезинфицирующего (кожный антисептик) «Чистомикс Ол» и несоответствия указанного в заявке товара требованиям Документации.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе указанный Закон возлагает на заказчиков при проведении процедур обязанность руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 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.

Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (инструкции, декларация соответствия, протоколы испытаний и так далее).

С учетом изложенного, требование о представлении участниками до даты подведения итогов Закупки вышеназванных документов, указанных в документации, обременяет участника в целях участия в Закупке и подаче своей заявки на участие заблаговременно произвести/приобрести указанную в документации продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия возможность участников закупки подать заявку на

участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке и до подведения итогов закупки, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке, при подаче заявки на участие в закупке.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик не вправе требовать от участников процедуры соответствующих документов на товар.

Более того, пунктом 3.12 Проекта договора установлено, что при передаче товара поставщик обязан передать Заказчику следующие документы, составленные на русском языке:

счет, счет-фактуру по форме, установленной законодательством Российской Федерации или универсальный передаточный документ;

два экземпляра товарной накладной по форме № ТОРГ-12 или универсального передаточного документа, товарно-транспортной накладной по форме № 1-Т (при наличии);

два экземпляра акта приема-передачи;

гарантийные обязательства на Товар (при наличии);

копии сертификатов соответствия или деклараций о соответствии на Товар (если законодательством установлено обязательное сертифицирование);

руководство по эксплуатации Товара, паспорт и прочую техническую документацию на Товар (при наличии).

При таких обстоятельствах требования пунктов Раздела 3 Закупочной документации противоречит требованиям пункта 3.12 Проекта договора.

Комиссия отмечает, что Закупочная документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе неточности и разночтения, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре Закупочной документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, подающим заявки на участие в закупке.

Из вышеизложенного следует, что заявка участников будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования к участникам закупочной процедуры, к товару необходимому к поставке по условиям заключаемого по результатам проведения закупочной процедуры договора.

Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений либо отсутствие в Закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие такой документации (соответствующим её требованиям), исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений Заказчиком.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не должным образом установлены требования к участникам закупочных процедур, что не соответствует требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Между тем Комиссия отмечает, что при рассмотрении заявок участников действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны Заказчиком.

Принимая во внимание тот факт, что Заказчиком ненадлежащим образом установлены требования к участникам процедуры, в части предоставления документов на товар, Комиссия приходит к выводу об отсутствии у Заказчика правовых основания для отклонения заявки Заявителя.

Более того, как усматривается из возражений, Заказчик на момент принятия решения об отклонении заявки Заявителя руководствовался также сведениями, опубликованными на сайте производителя товара, предлагаемого Заявителем к поставке.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения (п. 7).

Комиссия не может согласиться с тем, что информация, публикуемая на сайте любого производителя, является исчерпывающей, достаточной, позволяющей делать бесспорный вывод о недостоверности сведений в заявке участника закупки в случае наличия какого-либо расхождения сведений, представленных участником закупки в заявке и публикуемых на официальном сайте. Информация, размещаемая производителем на своем сайте, в первую очередь, носит информационный характер и не всегда может быть актуальна и отражать действительные характеристики товара, поскольку последний может претерпеть модификацию, изменяющую его свойства и функциональные качества, о чем своевременно может быть и не отражено на сайте производителя.

В свою очередь, информация, публикуемая на сайте производителя может быть воспринята в качестве доказательства предоставления участником закупки недостоверных сведений в заявке лишь в том случае, если сам производитель подтвердит актуальность и исчерпывающий характер сведений, публикуемых им на официальном сайте. Таким образом, сведения, публикуемые производителем на сайте, не могут с достоверностью свидетельствовать о представлении участником закупки недостоверных сведений, в случае наличия какого-либо расхождения, вызывающего сомнения.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика при рассмотрении заявок нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а жалоба признается обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТД «Сибирские технологии» на действия ФГП ВО ЖДТ России (ИНН: 7701330105, ОГРН: 1037701021841) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-18838/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.11.2020 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 05.11.2020 по делу № 077/07/00-18838/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГП ВО ЖДТ России (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку дезинфицирующих средств для нужд ФГП ВО ЖДТ России (реестровый № 32009581514) (далее — Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
 2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) в сети Интернет.

3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новых датах рассмотрения и оценки заявок участников, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику провести рассмотрение заявок на участие в Закупке с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 05.11.2020 по делу № 077/07/00-18838/2020.

1.

5. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках, Закупочной документацией.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 14.12.2020;
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 16.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи (изготовления в полном объеме).

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.