

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-686/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «НПЦ «Развитие»
на действия (бездействие) 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»**

30.12.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «НПЦ «Развитие»: <...>, <...>,

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «НПЦ «Развитие» от 20.12.2021 № 823 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1115/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку бульдозеров (извещение № 32110885765), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «НПЦ «Развитие»

(далее – Заявитель) от 20.12.2021 № 823 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1115/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку бульдозеров (извещение № 32110885765) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о

закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено указанным Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), документацией о закупке (далее – Документация):

1.
 1. Извещение, Документация размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 30.11.2021;
 2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 1 196 348 984,40 рубля, по лоту № 2 – 1 202 874 381,60 рубль;
 3. Дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 14.01.2022;
 4. Дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсе – 31.01.2022;
 5. Дата подведения итогов Конкурса – 01.02.2022.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 27.12.2021 до 30.12.2021.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации установлены требования к срокам поставки, а также требования к техническим и функциональным характеристикам подлежащего к поставке оборудования, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

При этом в силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описание предмета закупки не должны включаться 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.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть

указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

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.

Разделом «Технические и функциональные характеристики товара» пункта 2 приложения 1.1 «Техническое задание» к Документации установлены следующие требования к закупаемому товару, в том числе:

«Прямой (полусферический) отвал шириной не более 3680 мм;

Лебедка с тяговым усилием не менее 50 тс, длина каната лебедки должна быть не менее 70 м; диаметр тягового каната не менее 36,5 мм;

Масса конструкционная тяговой лебедки не менее 2 220 кг;

Габариты бульдозера в транспортном положении должны быть не более (длина, ширина, высота), мм – 9635х3680х4350;

Дорожный просвет не менее 650 мм;

Эксплуатационный вес бульдозера с навесным оборудованием должен быть не менее 56200 кг и не более 61500 кг».

Кроме того, согласно приложению № 1.1.1 «Детализированный график поставки» поставка первой партии закупаемого оборудования в количестве 17 штук по лотам №№ 1, 2 осуществляется с 01.06.2022 по 30.06.2022.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком неправомерно установлены в Документации требования к срокам поставки, а также требования к техническим и функциональным характеристикам подлежащего к поставке оборудования, совокупности которых соответствует товар конкретного

производителя
ООО «ЧЕТРА» марки Т35.01Я.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил материалы и пояснил, что вышеуказанные требования к закупаемому товару сформированы с учетом потребностей Заказчика и в необходимые Заказчику сроки.

Кроме того, представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представлено письмо ООО «ДСТ-Урал» от 09.12.2021, согласно которому производство и поставка оборудования по предмету закупки возможна в количестве 3 единиц в месяц, начиная с июля 2022 года.

При этом представителями Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представлены письма нескольких производителей, которые сообщают об отсутствии товара с запрашиваемыми характеристиками и, как следствие невозможности его поставки в установленные сроки, а также письмо ООО «ДСТ-Урал» от 24.12.2021 № 24/12-21, согласно которому производство и поставка оборудования по предмету закупки возможна только в ноябре 2022 года.

Вместе с тем представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представил документов и сведений, подтверждающих, что требованиям к срокам поставки и совокупности характеристик, установленных в Документации, соответствует продукция иных производителей. При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России признал, что в указанные в Документации сроки поставка бульдозеров иного производителя, за исключением ООО «ЧЕТРА», невозможна.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, установившего требования к срокам поставки, а также требования к техническим и функциональным характеристикам, свидетельствующие о возможности поставки товара конкретного производителя и, как следствие, ограничивающие количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункт 1 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи

предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПЦ «Развитие» (ИНН 9701083315, ОГРН 1177746827598) от 20.12.2021 № 823 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1115/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку бульдозеров (извещение № 32110885765) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт 1 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 30.12.2021 № 223ФЗ-686/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 30.12.2021 № 223ФЗ-686/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.