

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12466/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.08.2020 г. Москва

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

при участии представителей:

от ОАО «РЖД» - <...> (по доверенности от 24.06.2019 № 364-ДП),

от ООО «Торговый дом «ЭнергоСпецКомплект» - <...> (по доверенности от 31.07.2020 № 15), <...> (по доверенности от 31.07.2020 № 14), <...> (по доверенности от 31.07.2020 № 16),

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом «ЭнергоСпецКомплект» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора поставки тепловизоров (реестровый № 32009281919) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, Техническое задание и требования к товару в Закупочной документации направлены на ограничение конкуренции и предоставления приоритета конкретному поставщику.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил запрашиваемые документы по спорной Закупке.

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 закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя, приняла решение о признании ее обоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, Заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение о проведении Закупки.

Комиссия Управления, изучив Закупочную документацию установила, что в документации Заказчиком установлены технические характеристики требуемого

к поставке товара, не позволяющие участникам Закупки предложить в заявке на участие эквивалентные товары.

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано, в том числе, описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Частью 6.1 ст. 3 Закона о закупках установлены правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки.

В рассматриваемом случае заказчик объявил конкурентную процедуру. Соответственно, при проведении закупочной процедуры заказчик обязан соблюдать все требования и запреты, предусмотренные Законом о закупках.

В соответствии с п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Согласно п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках 6.1. при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться 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.

Таким образом, в отношении конкурентных закупок упомянутым законом введен специальный режим регулирования, который обязывает заказчиков безальтернативно предусматривать в закупочной документации возможность использования эквивалентного товара.

При этом положениями ч. 3 ст. 6.1 Закона о закупках определены следующие исключения:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на

указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно Закупочной документации, Тепловизор имеет следующие характеристики:

Тепловизор предназначен для профессионально-технической тепловизионной диагностики электротехнического оборудования. Тепловизор применяется для обнаружения изменений температуры, которые могут сигнализировать о наличии существенных проблем, которые могут вызвать неисправности в устройствах. Тепловизор должен обеспечивать получение четких тепловых изображений и осуществлять регистрацию визуальных изображений, получаемых с помощью встроенной цифровой видеокамеры.

Технические характеристики:

Детектор, не менее – 320x240 пикселей

Оптическое поле зрения, не менее – 42°x32°

NETD (температурная чувствительность), не более – 50 мК

Температурный диапазон – минус 20 ... 350 °С

Пространственное разрешение (IFOV), не более – 2,35 мрад

Частота обновления кадров, не менее – 25 Гц

Фокусировка – фиксированная

Тип изображения – инфракрасный, видимый, мультиспектральный для детализации изображения

Устройство хранения данных – карта памяти SD

WiFi – Да, для передачи данных и управления

Время работы, не менее – 4 ч

Вес с аккумулятором, не более – 1070 г

Цветовая палитра, не более – 6 вариантов.

Размеры, не более - 280 мм x 130 мм x 170 мм

Комплектность

В комплект поставки должно входить:

- эксплуатационная документация в объеме номенклатуры (1 шт.),
- система визуализации тепловых полей с объективом не менее 42°x32° (1 шт.),
- сумка для переноски (1 шт.),
- профессиональное программное обеспечение на CD (1 шт.),
- SD-карта (1 шт.),
- USB-кабель (1 шт.),
- блок питания (1 шт.),
- литиево-ионный перезаряжаемый аккумулятор (1 шт.),
- инструкция на русском языке (1 шт.)
- свидетельство о первичной поверке.

Гарантийный период эксплуатации не менее 12 месяцев с даты перехода права собственности на товар к Покупателю.

Поставляемый товар при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации должен быть безопасен для жизни, здоровья, а также не причинять вред окружающей среде.

Технический регламент Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования» ТР ТС 010/2011.

Поставляемый товар должен быть новым, не бывший в употреблении, в ремонте, не был восстановлен, без замены составных частей и потребительских свойств, ранее не находившимся в эксплуатации. Товар должен поставляться в соответствии с комплектацией, установленной заводом-изготовителем, а также необходимой документацией по обслуживанию и эксплуатации продукции на русском языке. Федеральный закон от 26 июня 2008 г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» Правила технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации (ПТЭ) ГОСТ 17516.1-90 «Изделия электротехнические. Общие требования в части стойкости к механическим внешним воздействующим факторам».

Заказчик в возражениях указал, что существует несколько производителей, товары которых соответствуют требованиям технического задания. Вместе с тем, заявленные Заказчиком товары в полной мере не соответствуют требованиям Закупочной документации.

Комиссия считает необходимым отметить, что на данную процедуру было подано еще 2 жалобы с аналогичными доводами, что свидетельствует о том, что как минимум еще два участника полагают невозможным предложить эквивалентный товар.

Комиссия откладывала рассмотрение одной из жалоб для того, чтобы Заказчик представил информацию о том, какие тепловизоры были предложены участниками процедуры. При этом Заказчик перенес рассмотрение заявок на иную, более позднюю дату, вопреки требованиям Комиссии.

Представитель Заказчика также указал, что им были направлены запросы в адрес производителей тепловизоров, для выяснения наличия на рынке эквивалентного товар. При этом ни самих запросов, ни ответов от производителей Заказчиком представлено не было.

В свою очередь, Заявитель представил сравнительную таблицу тепловизоров, из которой следует, что только один из имеющихся тепловизоров на рынке, подходит под требования Закупочной документации.

Так, Guide B320V не находится в госреестре средств измерений, Ti300+ не подходит под требование о температурной чувствительности (75мК), частоте обновления кадров (9 Гц (30 Гц возможно по лицензии)), весу с аккумулятором (1040 г.), цветовой палитре (9 вариантов) и размеру (277x122x167).

Guide D400 не подходит по цветовой палитре (8 вариантов) и размеру (246x137x78).

Testo 872 по характеристикам оптическое поле зрения (42° x 30° (линзу поставить нельзя), температурная чувствительности (60мК), частота кадров (9 Гц), тип изображения (инфракрасный, видимый), устройству хранения данных (встроенная память 2,8 Гб), цветовой палитре (10 вариантов).

SAT INFRARED D300 по типу изображения (инфракрасный, видимый), устройству хранения данных (Встроенная память 16 Гб), отсутствию WIFI и размеру (262x97x119).

SAT INFRARED HotFind-S по устройству хранения данных (Встроенная память 16 Гб), отсутствию WIFI и размеру (215x80x192).

Baltech TR-0140 по оптическому полю зрения (18°x14°), температурной чувствительности (100мК), устройству хранения данных (внутренняя память емкостью до 1500 термограмм), отсутствию WIFI, времени работы (3 ч), размеру (320x90x90).

T8 DALI не находится в госреестре СИ РФ, отсутствует WIFI, не подходит по цветовой палитре (11 вариантов), размеру (245x230x105).

Flir E8 xt не подходит по температурной чувствительности (60 мК), пространственному разрешению (2,6 мрад), частоте кадров (9 Гц), устройству хранения данных (только внутренняя память) и размеру (244x140x95).

Фактически, как установлено на заседании Комиссии, под требования Заказчика подходит только тепловизор FLK-Ti300, что также подтверждается коммерческими предложениями 3 организаций, представленными Заказчиком на заседание Комиссии.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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.

В свою очередь, включение в документацию требований о поставке товара конкретного производителя нарушает требования ст. 1 и 3 Закона о закупках в части обеспечения добросовестной конкуренции, равноправия, справедливости, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Между тем, описание объекта Закупки, при возможности поставки эквивалентного товара не допустимо, за исключением прямо поименованных в п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках случаев.

Вместе с тем, на заседание Комиссии не представлено обстоятельств свидетельствующих о поставке товара без возможности предложить аналог.

Таким образом, установленные Заказчиком в Техническом задании требования, могли послужить препятствием для формирования и подачи заявок со стороны потенциальных участников Закупки, а также привести к сужению круга таких участников, ограничив их число лицами, заранее извещенными о технических характеристиках требуемых к поставке товаров.

Учитывая изложенное, описание объекта Закупки противоречит пунктам 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пунктам 1, 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В связи с чем, Комиссия Управления в действиях Заказчика установила нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, а жалоба признается обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом «ЭнергоСпецКомплект» (ИНН: 7702790095, ОГРН: 1127746401419) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-12466/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.08.2020 г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.08.2020 по делу № 077/07/00-12466/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора поставки тепловизоров (реестровый № 32009281919) (далее — Закупка):

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 04.08.2020 по делу № 077/07/00-12466/2020.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 4 (четырёх) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации.
6. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС)
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 14.09.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 16.09.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

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.