

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-825/20

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «РХЗ «Нордикс» 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»

20.10.2020 Москва

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

при участии представителей:

ЗАО «РХЗ «Нордикс»: <...> ,

ООО «Шереметьево Хэндлинг»: <...> ,

представили АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ЗАО РХЗ «Нордикс» от 13.10.2020 вх. № 173113-ЭП/20 на действия (бездействие) заказчика ООО «Шереметьево Хэндлинг» при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку противообледенительной жидкости в осенне зимний период (ОЗП) 2020 - 2023 гг. для нужд ООО «Шереметьево Хэндлинг» (извещение № 32009547946), 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 ЗАО РХЗ «Нордикс» (далее – Заявитель) от 13.10.2020 вх. № 173113-ЭП/20 на действия (бездействие) заказчика ООО «Шереметьево Хэндлинг» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку противообледенительной жидкости в осенне зимний период (ОЗП) 2020 - 2023 гг. для нужд ООО «Шереметьево Хэндлинг» (извещение № 32009547946) (далее — Запрос предложений, 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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.

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 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Шереметьево Хэндлинг» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.
 - 1.
 1. Извещение о проведении Запрос предложений, документация о проведении Запрос предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 02.10.2020;
 2. Начальная (максимальная) цена договора – 2 842 238 766 рублей;
 3. Дата окончания подачи заявок — 13.10.2020;
 4. Дата подведения итогов Запроса предложений – 26.10.2020.

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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении Запроса предложений нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.
 - 1.
 1. Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к участникам закупки;
 2. Заказчиком в Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара, соответствующие товару конкретного производителя ООО «АвиафлюидИнтернешнл», а также установлено неправомерное требование к поставляемому товару.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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 и документы представителей Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно подпункту 1 пункта 7.5 информационной карты Документации участник должен подтвердить наличие опыта поставки аналогичного предмету закупки товара.

Наличие опыта поставки ПОЖ Тип-I, соответствующую требованиям SAE AMS 1424 в количестве не менее 7 046 070 л. (7 800 000кг); ПОЖ Тип-IV соответствующую требованиям SAE AMS 1428 в количестве не менее 4 800 000л. (5 184 000кг) за последние три года. Подтверждается копиями исполненных договоров/контрактов и копиями актов приема-передачи/товарных накладных, заключенных за последние три года до дня размещения в единой информационной системе извещения о

проведении настоящей закупочной процедуры.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки опыта поставок, а также подтверждающих документов в соответствии с указанными пунктами Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку участником Запроса предложений могут быть осуществлены поставки иного оборудования надлежащим образом.

Также, пунктами 2, 3 пункта 7.5 информационной карты Документации установлено, что участника должен документально подтвердить наличие производственной базы (здания, строения, сооружения, используемые для изготовления и хранения ПОЖ Тип-I, соответствующую требованиям SAE AMS 1424; ПОЖ Тип-IV, соответствующую требованиям SAE AMS 1428 на территории Москвы или Московской области), а также наличие автоцистерн, необходимых для поставки ПОЖ.

Кроме того, согласно подпункту 4 пункта 7.5 информационной карты Документации участник должен подтвердить свою финансовую устойчивость, при этом указанное требование подтверждается налоговой декларацией по доходам за 2019 год, в связи с чем допускается(ются) к участию в закупочной процедуре участник(и), представивший(ие) запрашиваемые документы.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных материально-технических, а также финансовых ресурсов с представлением подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные требования Документации к участникам закупки, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 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.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара, соответствующие товару конкретного производителя ООО «АвиафлюидИнтернешнл», а также установлено неправомерное требование к поставляемому товару.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в Документации 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.

Согласно требованиям Документации ПОЖ Тип-I и Тип-IV должны быть проверены в соответствии с инструкцией, утвержденной АСЦ ФГУП ГосНИИ ГА и внесены в «Перечень противообледенительных жидкостей, разрешенных к применению на ВС ГА в 2019-2020 гг.» и «Перечень противообледенительных жидкостей, разрешенных к применению на ВС ГА в 2020-2021, до момента поставки первой партии товара покупателю.

При этом Документацией установлены требования, в том числе к времени защитного действия товара по предмету закупки.

Из Жалобы следует, что Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к поставляемому товару по предмету закупки в части установления времени защитного действия товара по предмету закупки, а также в части требования о том, что поставляемый товар внесен в указанный перечень.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что при описании технических и функциональных характеристик закупаемого оборудования Заказчиком установлены параметры, исходя из потребностей Заказчика и в соответствии с действующим законодательством в сфере обслуживания воздушного транспорта, при этом установление указанных требований в Документации не противоречит требованиям Закона о закупках.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Учитывая изложенное, 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 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ЗАО «РХЗ «Нордикс» (ИНН: 7701314826; ОГРН: 1027701013526) от 13.10.2020 вх. № 173113-ЭП/20 на действие (бездействие) заказчика ООО «Шереметьево Хэндлинг» (ИНН: 5025018591 , ОГРН: 1025003082048) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку противообледенительной жидкости в осенне зимний период (ОЗП) 2020 - 2023 гг. для нужд ООО «Шереметьево Хэндлинг» (извещение № 32009547946) обоснованной в части довода о неправомерном установлении в Документации требования о наличии у участника закупки опыта по предмету закупки, соответствующих материально-технических и финансовых ресурсов.
2. Признать ООО «Шереметьево Хэндлинг» нарушившим пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ООО «Шереметьево Хэндлинг», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на

устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 20.10.2020 № 223ФЗ-825/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.10.2020 № 223ФЗ-825/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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