

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-853/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Азбука защиты» 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»

31.08.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии – <...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Азбука защиты» от б/д б/н (вх. № 130520/17 от 24.08.2017) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6954/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705284105), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Азбука защиты» (далее — Заявитель) от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6954/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705284105) (далее – Аукцион, 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 (далее – положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.06.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

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

- - - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе;
 - Заказчиком неправомерно созданы преимущественные условия для участников, являющихся производителями продукции по предмету Аукциона.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России, представитель Заявителя заявил дополнительный довод о неправомерности действий Заказчика, допустившего заявки участников Аукциона ООО «Холдинговая компания Зеленый берег XXI век» и ООО «Технологии инновационной защиты» на участие в Аукционе.

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

Представителем Заявителя представлено уведомление о проведении аудиозаписи хода проведения заседания Комиссии ФАС России по рассмотрению Жалобы Заявителя.

Также представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представлено ходатайство о возможности ознакомления с заявками допущенных к участию в Аукционе участников. Ходатайство отклонено.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об

отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

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.

В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 18.08.2017 № 6954/ОАЭ-РЖДС/17/1 Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 6.7.3.1 Документации, в связи с представлением информации о товаре не соответствующей действительности.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявки участников Аукциона и сообщил, что по позициям №№ 255, 256, 257, 260, 261, 262, 263 Заявителем предложена продукция производства КНР соответствующая только типу изделия 2А (по ГОСТ 12.4.002-97) при частотах 500 - 1000 Гц, т.е. имеет худшие по сравнению с указанными в техническом задании характеристики, влияющие на снижение эффективности защиты человека от механических воздействий и вибрации, которые не позволяют применять продукцию при осуществлении грубых работ, требующих простого удержания рукоятки или нажатия на нее, работы рукой в целом и корпусом.

По аналогичному основанию отказано в допуске к участию в Аукционе участнику ООО «ТД Алгоритм Безопасности».

Пунктом 6.7.3.1 Документации установлено, что участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в случае непредставления определенных аукционной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно пункту 3 Документации в составе аукционной заявки участник Аукциона должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 13 к Документации. В техническом предложении участника должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания.

Пунктом 3.2 Документации установлено, что участником Аукциона может быть предложена продукция иных марок (эквивалент), полностью соответствующая требованиям, изложенным в техническом задании и приложении №14 к

Документации. В таком случае в техническом предложении в колонке «Наименование продукции» вместе с наименованием конкретной позиции в скобках указать слово «Эквивалент». Кроме того, техническое задание Документации не содержит требований к стране производителя продукции по предмету Аукциона.

Согласно приложению № 14 к Документации продукция по позициям №№ 255, 256, 257, 260, 261, 262, 263 должна соответствовать, в том числе следующему требованию: «Для обеспечения эффективной виброзащиты, вибродемпфирующая прокладка должна соответствовать типу изделия 2А (нагрузка 100Н по ГОСТ 12.4.002-97) при частотах от 16 до 1000 Гц и типу 2В (нагрузка 200Н по ГОСТ 12.4.002-97) при частотах от 8 до 1000 Гц» (далее — Показатели эффективности виброзащиты).

В соответствии с приложением № 13 к Документации графа «Технические характеристики предлагаемой продукции» заполняется участниками Аукциона при предложении эквивалентов, если Документацией установлена возможность предложения эквивалентов.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявителем в техническом предложении заявки на участие в Аукционе, а именно по позициям №№ 255, 256, 257, 260, 261, 262, 263, предложена продукция указанная в техническом задании Документации, следовательно, необходимость указания технических характеристик продукции отсутствовала.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил графические изображения каталога и декларации о соответствии продукции произведенной в КНР, размещенных на сайте производителя продукции Amrago (далее — Декларация) и сообщил, что в соответствии с Декларацией, производителем продукции проведены испытания качества партии продукции при частотах 500-1000 Гц, по результатам которых перчатки Вибростат-01, Вибростат-02 и Вибростат-03 соответствуют типу изделий 2А по ГОСТ 12.4.002-97.

Согласно пункту 5 ГОСТ 12.4.002-97 Показатели эффективности виброзащиты рассчитываются для отдельной партии товара путем проведения различных испытаний на профильном оборудовании в соответствии с положениями указанного ГОСТ. По результатам испытаний оформляется протокол.

Таким образом, учитывая отсутствие требований Документации об уточнении технических характеристик предлагаемого товара, в случае представления в аукционной заявке товара, указанного в техническом задании Документации, и положений ГОСТ в части определения Показателей эффективности показателей виброзащиты отдельных партий товара, Комиссии ФАС России не представляется возможным однозначно установить несоответствие предлагаемого Заявителем к поставке товара требованиям Документации и представления, в связи с этим, недостоверной информации о товаре, поскольку представленные представителем Заказчика графические изображения результатов испытаний проводились на партию товара, отличную от предлагаемой Заявителем в составе заявки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомочно принято решение об отказе в допуске Заявителю и участникам ООО «ТД Алгоритм Безопасности» к участию в Аукционе, что нарушает часть 6

статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в ГОСТ 12.4.002-97 отсутствует, установленный в Документации тип изделия 2В.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика подтвердил, что обозначение типа 2В не используется в ГОСТ 12.4.002-97, а также сообщил, что указание в Документации требования о соответствии типу 2В является технической ошибкой.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлены технические требования к товару по предмету Аукциона, что не позволяет участникам закупки сформировать техническое предложение заявки на участие в Аукционе.

Указанные действия Заказчика нарушают пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно созданы преимущественные условия для участников, являющихся производителями продукции по предмету Аукциона.

В соответствии с пунктом 1.4 Документации особенности участия в Аукционе Заказчиком не предусмотрены.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что в Документации не установлены ограничения для участников закупки, предусмотрена возможность представления аналогичной продукции, а также не установлены требования о подтверждении права поставки продукции по предмету Аукциона.

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно дополнительному доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно допущены заявки участников Аукциона ООО «Холдинговая компания Зеленый берег XXI век» и ООО «Технологии инновационной защиты» на участие в Аукционе, поскольку заявки указанных участников не соответствуют требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявки участников Аукциона ООО «Холдинговая компания Зеленый берег XXI век» и ООО «Технологии инновационной защиты», в том числе технические предложения указанных участников соответствуют требованиям Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

4. Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 14.07.2017 № 223ФЗ-702/17, Комиссией ФАС России в действиях Заказчика установлено нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации обязательного требования к участникам Аукциона о наличии опыта осуществления поставок средств индивидуальной защиты, требования о предоставлении гарантийного письма, требования о предоставлении декларации и сертификатов соответствия на предлагаемую продукцию, возможности проведения дозпроса информации и выездных проверок, требования о предоставлении сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, требования к представлению банковской гарантии для обеспечения договора из установленного списка.

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

РЕШИЛА:

- -
- Признать жалобу ООО «Азбука защиты» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6954/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора на поставку средств индивидуальной защиты для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705284105) обоснованной в части неправомерного отказа в допуске на участие в Аукционе.
- Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 31.08.2017 № 223ФЗ-853/17.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 31.08.2017 № 223ФЗ-853/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

