

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-926/20

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Подъемтрансмаш» 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»

20.11.2020 Москва

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

**

(далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ЗАО «Подъемтрансмаш»: *,

ОАО «РЖД»: *,

представили ООО «РТС-тендер» 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 «Подъемтрансмаш» от 16.11.2020 № 116 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5719/ОАЭ-ДКСС/20 на право заключения договора поставки и монтажа электротехнического оборудования для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 32009630102) 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 ЗАО «Подъемтрансмаш» (далее – Заявитель) от от 16.11.2020 № 116 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 5719/ОАЭ-ДКСС/20 на право заключения договора поставки и монтажа электротехнического оборудования для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 32009630102) (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.

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.

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.

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» 28.06.2018 (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 настоящим 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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 29.10.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора – **1 159 353 975,36 рублей;**
3. Дата окончания подачи заявок – 25.11.2020;
4. Дата подведения итогов Аукциона – 10.12.2020.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя на действия Заказчика

19.11.2020 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв в соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента, заседание продолжилось 20.11.2020.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупка 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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1.

1.

1. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о том, что технические характеристики предлагаемого к поставке оборудования должны соответствовать в том числе внутренним документам и правилам Заказчика, а именно: СТО РЖД 07.003-2018.
2. Заказчиком в проекте договора Документации ненадлежащим образом установлено требование о предоставлении сертификата.

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 закупке.

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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о том, что технические характеристики поставляемого оборудования должны соответствовать в том числе внутренним документам и правилам Заказчика, а именно: СТО РЖД 07.003-2018.

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.

Приложением № 1.1.1 к Документации установлено следующее: «Аккумуляторы должны быть разрешены для применения в ОАО «РЖД» в порядке, установленном СТО РЖД 07.003-2018 «Устройства электрификации и электроснабжения. Порядок разработки, постановки на производства и допуска к применению продукции, предназначенной для использования в электроустановках».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что технические и функциональные характеристики поставляемого оборудования, указанные в техническом задании, сформированы на основании СТО РЖД 07.003-2018 (далее — СТО РЖД). При этом СТО РЖД находится в открытом доступе в сети интернет и у участников есть возможность ознакомиться и

поставить продукцию в соответствии с требованиями СТО РЖД.

Кроме того при подаче заявки участник должен указать технические характеристики на оборудование, предлагаемое им к поставке, и они должны соответствовать требованиям технического задания, и как следствие требованиям СТО РЖД, которое фактически дублирует характеристики на закупаемое оборудование.

Вместе с тем представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначным образом подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в проекте договора Документации ненадлежащим образом установлено требование о предоставлении сертификата.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.8 проекта договора Документации установлено требование к победителю закупки о предоставлении сертификата, подтверждающего, что Товар входит в номенклатуру объектов железнодорожного транспорта, подлежащих обязательной сертификации в Российской Федерации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указанный пункт является типовым и включается в договор в случае, если товар входит в номенклатуру объектов железнодорожного транспорта, подлежащих обязательной сертификации в Российской Федерации.

При этом согласно пояснениям Заказчика товар не входит в перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации в соответствии с распоряжением Министерства путей сообщения Российской Федерации от 28.06.2003 № 632р, в связи с чем у победителя закупки отсутствует необходимость предоставления такого сертификата.

Кроме того, Заказчик не вправе требовать на этапе заключения договора документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник/потенциальный победитель закупочной процедуры может не обладать, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются вышеуказанные документы, такие как например, сертификат соответствия, протоколы испытаний, декларация о соответствии товара, акты приемочных испытаний и т. д.

Учитывая изложенное, требование о представлении участниками закупки на этапе заключения договора вышеуказанных документов на продукцию обременяет такого участника заблаговременно произвести/приобрести товар по предмету закупки и(или) ставит в зависимость от волеизъявления третьих лиц, при этом признание участника закупки победителем закупки не гарантирует заключение договора с таким участником.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам Аукциона неправомерное требование о наличии сертификата ограничивают количество участников Аукциона, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, 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.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1.

1.

1. Признать жалобу ЗАО «Подъемтрансмаш» (ИНН 7719651340, ОГРН 1077760981297) от 16.11.2020 № 116 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной

форме № 5719/ОАЭ-ДКСС/20 на право заключения договора поставки и монтажа электротехнического оборудования для нужд ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) (извещение № 32009630102) обоснованной в части установления ненадлежащего требования о предоставлении сертификата.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 9 статьи 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 20.11.2020 № 223ФЗ-926/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.11.2020 № 223ФЗ-926/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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