

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1018/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТенДИн» 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»

31.10.2019 Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «ТенДИн» от 25.10.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 6625/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку оборудования высоковольтного и низковольтного, редукторов и запасных частей к нему для нужд Московского Энергомеханического завода (извещения № 31908399606), 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 «ТенДИн» (далее – Заявитель) от 25.10.2019 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 6625/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку оборудования высоковольтного и низковольтного, редукторов и запасных частей к нему для нужд Московского Энергомеханического завода (извещения № 31908399606) (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 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.

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

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 – 15.10.2019;
2. начальная (максимальная) цена договора – **101 476 241,20 рубль;**
3. **д**ата окончания подачи заявок — 31.10.2019;
4. дата проведения торгов — 11.11.2019;
5. дата подведения итогов — 18.11.2019.

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

1.

1.

1. Заказчиком в Документации установлено неправомерное основание для отклонения заявок участников Аукциона при попытке участника получить информацию о ходе рассмотрения заявок;
2. Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот технически и функционально не связанных между собой товаров;
3. Заказчиком в Документации установлены требования к товарам по предмету закупки по позиции № 71, указывающие на товарный знак Baur.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил что при проведении Аукциона 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

представителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлено неправомерное основание для отклонения заявок участников Аукциона при попытке участника получить информацию о ходе рассмотрения заявок.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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 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.

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.

Согласно пункту 3.7.13 Документации информация о ходе рассмотрения заявок не подлежит оглашению. Попытки участников получить такую информацию до размещения протокола на сайтах служат основанием для отклонения аукционных заявок таких участников.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил,

что указанное основание для отклонения заявок участников Аукциона, предусмотренное пунктом 3.7.13 Документации, не содержит порядка и способов выявления попыток получения участником информации о ходе рассмотрения заявок участников Аукциона, в связи с чем указанное основание может привести к необоснованному отклонению заявок участников Аукциона. Кроме того, представитель Заявителя пояснил, что Положением о закупках Заказчика не предусмотрено основания для отклонения заявок участников, установленное в пункте 3.7.13 Документации.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено основание для отклонения заявок участников Аукциона, указанное в пункте 3.7.13 Документации, а также вышеуказанное основание не предусмотрено Положением о закупках Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, установившего ненадлежащее основание для отклонения заявок участников Аукциона, предусмотренное пунктом 3.7.13 Документации, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот технически и функционально не связанных между собой товаров.

В соответствии с пунктом 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.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот технически и функционально не связанных между собой товаров, а именно Заказчиком в перечень закупаемой продукции включена по позиции № 71 система контроля и диагностики кабелей

(далее – СКДК).

Представитель Заказчика на заседании комиссии ФАС России представил Документацию и пояснил, что предметом закупки является, в том числе кабельная продукция, в связи с чем Заказчиком в предмет закупки включена СКДК, предназначенная для диагностирования и контроля качества работы продукции, являющейся также предметом закупки.

Кроме того, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих о неправомерности объединения Заказчиком в один лот товаров по предмету Аукциона технически и функционально не связанных между собой, в связи с чем, довод Жалобы не находит своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены требования к товарам по предмету закупки по позиции № 71, указывающие на товарный знак Baur.

Согласно требованиям части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке 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, при этом в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

Таким образом, Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемых товаров с учетом требований Закона о закупках.

Согласно позиции № 71 технического задания Документации Заказчиком в перечень товаров по предмету закупки включена, в том числе СКДК. При этом по позиции № 71 приложением № 1 к техническому заданию Документации установлены функциональные и технические характеристики СКДК, указывающие, по мнению Заявителя, на товарный знак Baur.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика

представил материалы и пояснил, что указанные характеристики системы СКДК установлены исходя из особенностей целевого использования указанной системы, поскольку система СКДК предназначена для высоковольтных испытаний, трассировки и поиска места повреждения силовых кабелей от 0,4 до 10 кВ с бумажно-масляной изоляцией, эксплуатирующихся в хозяйстве электроснабжения и электрификации железных дорог.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что указанным в техническом задании Документации требованиям к товару по позиции № 71 соответствуют как минимум два товарных знаком «Русич», ООО «Меггер».

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «ТендИн» (ИНН: 7751087897, ОГРН: 5177746038113) от 25.10.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 6625/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку оборудования высоковольтного и низковольтного, редукторов и запасных частей к нему для нужд Московского Энергомеханического завода (извещения № 31908399606) обоснованной в части установления Заказчиком в Документации неправомерного основания для отклонения заявок участников Аукциона при попытке участника получить информацию о ходе рассмотрения заявок.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических

лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым Комиссией ФАС России решением от 31.10.2019 № 223ФЗ-1018/19.

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