

Решение Московского УФАС России от 17.05.2021 по делу N 077/07/00-7804/2021Нарушение: п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.Решение: Признать жалобу обоснованной; выдать предписание об устранении нарушений; признать жалобу необоснованной.

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-285/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СД-К» 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»

01.06.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «СД-К»: <...>,

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «СД-К» от 25.05.2021 № 24.05/2021/1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2194/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства Восточно-Сибирской, Забайкальской и Дальневосточной железных дорог в рамках реализации проекта Восточного полигона (извещение № 32110258907), 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 ООО «СД-К» (далее – Заявитель) от 25.05.2021 № 24.05/2021/1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2194/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства Восточно-Сибирской, Забайкальской и Дальневосточной железных дорог в рамках реализации проекта Восточного полигона (извещение № 32110258907) (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 заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, 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 по правилам 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» (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 в сфере закупок (далее – ЕИС) 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. извещение о проведении Аукциона, документация о проведении закупочной процедуры (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 30.04.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора – 3 631 620 000 рублей;
3. дата окончания подачи заявок – 03.06.2021;
4. дата рассмотрения заявок – 18.06.2021;
5. дата подведения итогов – 22.06.2021.

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 при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы следующими действиями Заказчика:

1.
1.

1. Заказчиком ненадлежащим образом даны разъяснения положений Документации;
2. Заказчиком в Документации не установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товаров по предмету закупки.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 28.05.2021 до 01.06.2021.

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 представителей Заказчика, Заявителя, 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 ненадлежащим образом даны разъяснения положений Документации.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик обязан представить соответствующее разъяснение положений Документации в течении трех рабочих дней с даты поступления запроса.

Пунктом 245 Положения о закупке содержатся аналогичные нормы.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком на запрос Заявителя о разъяснении положений

Документации, направленный 19.05.2021 (далее – Запрос), дано ненадлежащее разъяснение положений Документации, поскольку Заказчиком не даны ответы на все поступившие вопросы.

Согласно пояснениям представителя Заказчика в ЕИС 21.05.2021 Заказчиком размещены разъяснения (далее – Разъяснение) положений Документации, в которых Заказчиком даны ответы на все поставленные в Запросе вопросы, а именно не представлены опросные листы и технические требования, предъявляемые к поставляемому оборудованию.

Комиссия ФАС России, изучив Запрос, направленный Заявителем, и Разъяснения, установила, что Разъяснения не вносят изменений в положения Документации, не противоречат требованиям Документации и положениям Закона о закупках.

Вместе с тем представители Заявителя не представили доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации не установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товаров по предмету закупки.

Пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

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 представители Заявителя пояснили, что Заказчиком в Документации не установлены требования к функциональным и техническим характеристикам оборудования, а также не установлены параметры эквивалентности оборудования по предмету закупки, что не позволяет участникам Аукциона надлежащим образом сформировать заявку на участие в Аукционе с указанием технических и функциональных характеристик, предлагаемого к поставке эквивалентного товара, соответствующих требованиям технического задания Документации.

Согласно пояснениям Заказчика, перечень оборудования, подлежащего к поставке, а также их функциональные и технические характеристики установлены в приложениях № 1.1.1 и № 1.1.2 к Документации. Кроме того, информация в части технических и функциональных характеристик, подлежащего к поставке оборудования, а также параметры эквивалентности оборудования по предмету закупки, содержатся в открытых источниках и в свободном доступе в сети интернет.

Комиссия ФАС России, изучив положения Документации, установила, что по позициям, в том числе №№ 4033, 4168, 4173 приложения № 1.1.1 к Документации отсутствуют описания функциональных и технических характеристик, а также параметры эквивалентности оборудования по предмету закупки.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации требования к техническим и функциональным характеристикам товаров по предмету закупки, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6.1 статьи 3, пункт 1 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.

3. Также, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решением от 01.06.2021 № 223ФЗ-284/21 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9, пунктов 1, 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в:

- объединении в один лот технологически и функционально не взаимосвязанных между собой товаров;
- установлении неправомερных требований в Документации о предоставлении информации участником закупки о предустановленной операционной системе отечественного производства и/или пакете

офисных приложений, находящихся в реестре российских программ для электронно вычислительных машин и баз данных, с указанием номера регистрации,

об указании участником организационно-правовой формы, наименования и ИНН производителя оборудования;

– установлении неправомерного права Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации и документов в отношении участников закупки;

– установлении неправомерного требования о предоставлении участником закупки банковской гарантии из установленного Заказчиком списка банков.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СД-К» (ИНН: 9715360569; ОГРН: 1197746535832) от 25.05.2021 № 24.05/2021/1 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2194/ОАЭ-ДКСС/21 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования на объекты строительства Восточно-Сибирской, Забайкальской и Дальневосточной железных дорог в рамках реализации проекта Восточного полигона (извещение № 32110258907) обоснованной в части не установления в Документации требований к техническим и функциональным характеристикам товаров по предмету закупки.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт 1 часть 6.1 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».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 01.06.2021 по делу № 223ФЗ-285/21 не выдавать, поскольку предписание ранее выдано по делу от 01.06.2021 № 223ФЗ-284/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 01.06.2021 № 223ФЗ-285/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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