

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21419/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.12.2021

г.

Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Телематик», АО «ТД РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «Телематик» (далее также - Заявитель) на действия АО «ТД РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки оборудования контроля проездных документов в рамках реализации проекта МЦД-3, выполнения монтажных и пусконаладочных работ (реестровый № 32110693535, далее - Закупка),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная ненадлежащей Документацией.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель в своей жалобе оспаривает положения Закупочной документации, а именно, что Заказчик необоснованно сократил срок поставки, монтажа, пусконаладки и ввода в эксплуатацию в 2 раза, установив невыполнимые условия исполнения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статья 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к покупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Комиссией установлено, что 01.10.2021 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки оборудования контроля проездных документов в рамках

реализации проекта МЦД-3, выполнения монтажных и пусконаладочных работ (реестровый № 32110693535) (далее – процедура).

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что на участие в конкурсе подано 2 заявки от участников АО «Транстехсвязь» и ООО «КИФ».

Указанные заявки рассмотрены протоколом от 01.12.2021 № А-576/21/1 первых частей заявок и допущены к участию в открытом аукционе № А-576/21 в связи с их соответствием требованиям технического задания документации о закупке.

Соответственно, два участника закупки подтвердили возможность и готовность исполнять обязательства на условиях и в сроки, установленные проектом договора (приложение № 1.2 к Аукционной документации).

Также, в ходе торгов участник ООО «КИФ» снизил цену от начальной (максимальной) цены договора, что также указывает на конкурентность осуществляемой Закупки. То есть, один из участников не только был готов заключить договор на условиях Закупки, но и сделать это на условиях более выгодных, чем изначально установленных.

Таким образом Заказчик отмечает, что утверждение о невозможности выполнения условий заключаемого договора в предписываемые сроки не соответствует действительности и направлено на предоставление необоснованного преимущества именно Заявителю перед другими участниками закупки, что является нарушением принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленным пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о Закупках.

При этом, при своих подсчетах Заявитель исходит не из реальных сроков заключения и исполнения договора, а из максимально возможных сроков, установленных Законом о закупках и Аукционной документацией.

Вместе с тем, с учетом срока на заключение договора после подведения итогов (от 10 до 20 к.д.) действительный срок исполнения обязательств по поставке по заключаемому договору составляет почти 4 месяца (106 календарных дней). То обстоятельство, что приемка опытных образцов может быть осуществлена раньше 30-ти дней с момента истечения срока 1-го этапа, а также то, что десятидневный срок на устранение замечаний предусмотрен только при ненадлежащем исполнении обязательств поставщиком Заявителем никак при расчете сроков не учитывается.

Заказчик руководствуясь пунктом 263 Положения о закупке принял

решение о внесении изменений в извещение о закупке, в результате чего установил новые сроки подачи заявок и подведения итогов.

В свою очередь, Заказчик при продлении срока подачи заявок на участие в Закупке изменял сроки этапов поставки таким образом, чтобы исполнение обязательств было осуществимо в указанные в документации сроки.

Вместе с тем, Заказчик отметил, что установление конкретных конечных сроков осуществления поставки продиктовано объективной необходимостью в осуществлении поставки не позднее срока, указанного в Документации.

Заключение договора по результатам настоящей закупки предусмотрено в качестве результата исполнения АО «ТД РЖД» обязательств агента по поручению принципала АО «МТ ППК» (далее - Принципал).

Заказчик, также отметил, что проект документации о Закупке с указанием необходимых сроков исполнения обязательств утвержден и передан Принципалом письмом от 04.10.2021 № 1486. О необходимости придерживаться установленных сроков Принципал повторно сообщил письмами от 26.11.2021 № 4134 и от 06.12.2021 № 4266.

При этом, сам по себе срок поставки по заключаемому договору является одним из этапов реализации план-графика разработки билетной системы/юридической модели и их внедрения на МЦД-3, согласно пункту 1.8 которого предусмотрено дооснащение станций дополнительным оборудованием в срок до апреля 2022 года.

Указанное предполагает острую необходимость в строгом соблюдении сроков исполнения обязательств по исполнению каждого этапа, так как их нарушение влечет изменение сроков всех дальнейших этапов плана-графика.

Пунктом 4 статьи 421 ГК РФ установлено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Таким образом, устанавливая сроки исполнения обязательств по заключаемому договору, Заказчик руководствовался необходимостью строгого соблюдения сроков плана-графика разработки билетной системы и принципом свободы договора.

Также Комиссия отмечает, что Верховным судом Российской Федерации неоднократно разъяснялось, что заказчиком предоставлено право

сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Предоставленное заказчиком право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (определения ВС РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016, от 20.07.2017 № 305-КГ17-3423 № А40-60408/2016).

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

Вместе с тем, Заявителем были направлены дополнения к жалобе. Согласно которым, Заявитель ссылается на пункт 4.1.7. проекта договора, что вместе с товаром Поставщик обязан предоставить Покупателю следующие документы:

- сертификат (паспорт) качества, подписанный представителем центра технического аудита ОАО «РЖД» в соответствии с распоряжением ОАО «РЖД» «Об утверждении Регламента обеспечения качества продукции железнодорожного назначения» от 07.04.2015 № 900р, технический паспорт, акт технической годности.

Также Заявитель не согласен с установленным пунктом 4.3.1.2. Технического задания, согласно которому Заказчик для тестирования товара должен предоставить Поставщику Соответствующее ПО.

Комиссия приняла решение об оставлении доводов изложенных в дополнениях к жалобе без рассмотрения по следующим основаниям.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо

лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках, в случае если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией

по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после

окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок

на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

На основании письма ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 жалоба на положения документации, поданная лицом, не подавшим заявку на участие в аукционе, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в аукционе подлежит оставлению без рассмотрения.

Исходя из дополнений текста Заявитель обжалует положения Закупочной документации.

Окончания подачи заявок на участие в Закупке является 29.11.2021.

При этом жалоба дополнения к жалобе Заявителя зарегистрированы в Московском УФАС России 06.12.2021, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

При предварительном рассмотрении жалобы было установлено, что согласно информации с Официального сайта на участие в Закупке было подано три заявки от АО «Ай-Тек», ЗАО «КРОК инкорпорейтед», АО «Лаборатория новых информационных технологий «ЛАНИТ».

Вместе с тем согласно протоколу открытия доступа к заявкам на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 26.06.2018 № 1 Заявитель заявку не подавал.

В связи с изложенным у Московского УФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения дополнений к жалобе Заявителя.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения прав Заявителя оспариваемым требованием, Заявителем Комиссии не представлено.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или

опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Телематик» (ОГРН: 1195081079665, ИНН: 5029251461) на действия АО «ТД РЖД» (ОГРН: 1027700066041, ИНН: 7708063900) при проведении Закупки в части изменений в закупочной документации — необоснованной, в части дополнений к жалобе — без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.12.2021 № ЕО/73318/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.