

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-149/21

по результатам рассмотрения жалобы АО «Русгидромашмаркет» 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»

24.03.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

АО «Русгидромашмаркет»: <...>,

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 АО «Русгидромашмаркет» от 15.03.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 91/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договоров поставки средств малой механизации (извещение № 32110035840), 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 АО «Русгидромашмаркет» (далее – Заявитель) от 15.03.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 91/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договоров

поставки средств малой механизации (извещение № 32110035840) (далее – Конкурс, 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.

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.

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 (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.

1.

1. извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 26.02.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 153 487 135, 24 рублей, **по лоту № 2 – 39 411 581,16 рубль;**
3. **д**ата окончания подачи заявок – 16.03.2021;
4. дата рассмотрения заявок – 31.03.2021;
5. дата подведения итогов Конкурса – 01.04.2021.

В ходе заседания Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв с 23.03.2021 по 24.03.2021.

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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком в техническом задании Документации установлены избыточные требования, указывающие на конкретного производителя поставляемого товара по предмету закупки;

2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено право осуществлять запрос дополнительной информации и документов в отношении участников закупки.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса 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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в техническом задании Документации установлены избыточные требования, указывающие на конкретного производителя поставляемого товара по предмету 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.

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

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.

Пунктом 1.2 Документации установлено, что сведения о наименовании закупаемых товаров, их количестве (объеме), ценах за единицу товара, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках товара, требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке товара (при поставке товара), к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров, форма, сроки и порядок оплаты указываются в техническом задании, являющемся приложением № 1.1 конкурсной документации (далее – Техническое задание).

При этом согласно приложению 1.3 Документации в составе заявки участник Конкурса должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 1.3 Документации, заверенное подписью и печатью (при ее наличии) участника, а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено Техническим заданием. В техническом предложении участника должны быть изложены характеристики товаров, работ, услуг, соответствующие требованиям Технического задания.

Пунктом 1 Технического задания установлен перечень закупаемых товаров в том числе:

- подъемник рельсошпальной решетки (ПРР18А-00.000) (или эквивалент) с техническими характеристиками: номинальная грузоподъемность подъемника, по оси гидроцилиндра не менее 176, 58 кН, на подъемной лапе не менее 147, 15 кН; габаритные размеры, длина не более 380 мм, ширина не более 190 мм, высота не более 288 мм;
- подъемник рельсошпальной решетки (ПРР10А-00.000-03) (или эквивалент) техническими характеристиками: номинальная грузоподъемность подъемника, по оси гидроцилиндра не менее 98,

1 (10) кН, на подъемной лапе не менее 78, 4 (8) кН; габаритные размеры, длина не более 380 мм, ширина не более 190 мм, высота не более 245 мм.

Согласно пояснениям представителя Заявителя в Техническом задании установлены следующие избыточные технические характеристики по позициям: подъемник рельсошпальной решетки (ПРР18А-00.000) и подъемник рельсошпальной решетки (ПРР10А-00.000-03), характеристики и параметры, которые в совокупности указывают на единственного производителя, а именно точное указание габаритных размеров, точное указание номинальная грузоподъемность подъемника по оси гидроцилиндра 176, 58 кН, 98, 1 (10) кН и на подъемной лапе 147,15 кН, 78, 4 (8) кН.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что технические характеристики оборудования по предмету Конкурса установлены в соответствии с потребностями Заказчика, при этом требования к габаритным размерам и номинальной грузоподъемности установлены с указанием параметров «не более» и «не менее» соответственно, что допускает исполнение в большую или меньшую сторону и позволяет предложить к поставке эквивалентную продукцию.

Кроме того, представитель Заказчика сообщил, что на участие в Конкурсе подано 2 заявки, в которых указаны 2 разных производителя.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих о неправомерности вышеуказанных требований Технического задания, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно Доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено право осуществлять дозапрос информации и документов в отношении участников закупки.

Пунктом 3.6.9 Документации установлено требование, что Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников».

Вместе с тем возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика,

поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительную информацию применяется не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего положения Документации, о праве Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации в отношении участников Конкурса, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу АО «Русгидромашмаркет» (ИНН: 5753002253; ОГРН: 1025700766079) от 15.03.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 91/ОКЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договоров поставки средств малой механизации (извещение № 32110035840) обоснованной в части неправомерного установления права Заказчика осуществлять дополнительный запрос информации в отношении участников Конкурса.

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», ООО «РТС-Тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 24.03.2021 № 223ФЗ-149/21.

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