

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-755/20

по результатам рассмотрения жалобы ИП Бородулины Екатерины Владимировны 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»

23.09.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>

представители ООО «РТС-Тендер» не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ИП Бородулиной Екатерины Владимировны от 15.09.2020 № 14, направленную письмом Московского УФАС России от 15.09.2020 № 66928-эп/20, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении запрос котировок в электронной форме № 2375/ЗКТЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку средств для защиты от воздействия биологических факторов с антибактериальным действием (извещение № 32009432792), 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 ИП Бородулиной Екатерины Владимировны (далее – Заявитель) от 15.09.2020 № 14, направленная письмом Московского УФАС России от 15.09.2020 № № 66928-эп/20, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 2375/ЗКТЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку средств для защиты от воздействия биологических факторов с антибактериальным действием (извещение № 32009432792) (далее – Запрос котировок, 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 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 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», 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 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, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. извещение о проведении Запроса котировок, документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС — 25.08.2019;
2. начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 85 141 498,12 рублей;
3. начальная (максимальная) цена договора по лоту № 2 — 22 634 184,96 рублей;
4. дата окончания подачи заявок — 08.09.2020;
5. дата подведения итогов — 31.10.2019;
6. на участие в Запросе котировок подано по лоту № 1 — 5 заявок;
7. на участие в Запросе котировок подано по лоту № 2 — 4 заявки;
8. на участие в Запросе котировок допущено по лоту № 1 — 1 заявка;
9. на участие в Запросе котировок допущено по лоту № 2 — 1 заявка;
10. по результату проведения закупки по лотам № 1, № 2 договор заключен — 21.09.2020.

1.

1. 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 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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении Запроса котировок нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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 и документы представителей Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

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 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки котировочных заявок от 07.09.2020 № 2375/ЗКТЭ-ЦДЗС/20/1 Заявителю отказано в допуске к участию в закупке на основании пункта 3.6.5.1 приложения № 1 к

извещению о проведении Запроса котировок, в связи с непредставлением документов, предусмотренных пунктом 3.15.2 приложения № 1 к извещению о проведении Запроса котировок, а именно: участником в составе заявки не представлены протоколы декларационных испытаний, на основании выданной декларации о соответствии предусмотренным техническим заданием, по позициям № 1, № 2.

Согласно пункту 6 Технического задания в подтверждение соответствия качества предлагаемой продукции участник должен представить в составе заявки, в том числе протоколы декларационных испытаний, на основании которых выдана декларация о соответствии.

Приложением № 1.2 к извещению установлено следующие:

«В соответствии с требованиями технического задания на предлагаемую к поставке продукцию по каждому лоту, указанному в приложении № 1 к заявке, в техническом предложении участника должно быть указано в подтверждение соответствия качества предлагаемой продукции участник должен представить в составе заявки:

- свидетельство о государственной регистрации в соответствии с «Единые санитарно-эпидемиологические и гигиенические требования к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю)» (Гл. II, разд. 20) (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);
- декларация о соответствии на соответствие требованиям «Нормативные показатели безопасности и эффективности дезинфекционных средств, подлежащие контролю при проведении обязательной сертификации» № 01-12/75-97 (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);
- экспертное заключение по результатам дезинфектологической экспертизы от аккредитованного испытательного центра (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);
- научный отчет/ протокол испытаний по оценке физико-химических свойств (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии));
- инструкция по применению, согласованная с аккредитованным испытательным центром (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);
- протокол(ы) декларационных испытаний, на основании которого выдана декларация о соответствии (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);

- этикетка тарная, согласованная с аккредитованным испытательным центром (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника)».

Вместе с тем, согласно статье 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации, продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: сертификат соответствия, протоколы испытаний, выписку из ТУ, технические условия и так далее, а также документы, подтверждающие результат лабораторных исследований соответствующих товаров.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника вышеназванных документов, указанных в Техническом задании, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании Документации продукцию.

Кроме того, в отсутствии обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе котировок в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара предлагаемого к поставке при заполнении заявки на участие в закупке.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего вышеназванные требования к составу заявки участника закупки и отказавшему Заявителю в допуске к участию в

закупке, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3, пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «ИП Бородулина Екатерина Владимировна» (ИНН: 860904405730; ОГРН: 316745600216741) от 15.09.2020 № 14, направленную письмом Московского УФАС России от 15.09.2020 № 66928-эп/20, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении Запроса котировок в электронной форме № 2375/ЗКТЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку средств для защиты от воздействия биологических факторов с антибактериальным действием (извещение № 32009432792) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, поскольку договор между победителем и заказчиком заключен.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.09.2020 № 223ФЗ-755/20

для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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