

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-418/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КСК» 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»

04.08.2021 Москва

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

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

ООО «КСК»: <...>,

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

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «КСК» от 28.07.2021 № 28/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 283/ОКЭ-ДКРС/21 на право заключения договора поставки подъемно-транспортного оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110257978), 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 «КСК» (далее – Заявитель) от 28.07.2021 № 28/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 283/ОКЭ-ДКРС/21 на право заключения договора поставки подъемно-транспортного оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД»

(извещение № 32110257978) (далее соответственно – 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.

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.

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 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 14.05.2021 (протокол № 10) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) – 30.04.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 269 122 423 рубля.
3. Дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 21.06.2021.
4. Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе – 19.07.2021.
5. На участие в Конкурсе подано 4 заявки.
6. По результатам рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе допущено 2 участника закупки.
7. Дата подведения итогов Конкурса – 20.07.2021.
8. Победителем Конкурса признано ООО «Коминтек» с предложением о цене договора в размере 267 776 810,88 рублей.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком при рассмотрении заявок участников закупки неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителя к участию в Конкурсе.

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба 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 Заявителя, Заказчика, 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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 заказчик в документации должен указать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.15.1 части 3 Документации техническое предложение участника, представляемое в составе заявки, должно соответствовать требованиям конкурсной документации, условия технического предложения должны соответствовать требованиям технического задания, являющегося приложением № 1.1 конкурсной документации, и должно предоставляться по Форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

Пунктом 3.15.12 части 3 Документации установлено, что в случае, если

участником закупки предлагается эквивалентный товар, участник в техническом предложении должен указать по каждому наименованию эквивалентного товара марку (при наличии), модель, производителя, конкретные характеристики и их значения, соответствующие требованиям документации. Кроме того, в случае непредставления указанной информации товар не будет рассматриваться как эквивалентный.

Вместе с тем в разделе «Сведения о возможности предоставить эквивалентное оборудование. Параметры эквивалентности» пункта 2 приложения 1.1 к Документации отсутствует требование об указании модели поставляемого товара в случае предложения участником закупки эквивалентного товара.

При этом в Форме технического предложения участника закупки приложения № 1.3 к Документации указано, что при поставке товаров в техническом предложении должны быть указаны наименования предлагаемого товара, марка (при наличии), а также модель (при наличии).

Согласно пункту 3.6.4.4 части 3 Документации участник закупки не допускается к участию в Конкурсе в случае, если техническое предложение такого участника закупки не соответствует требованиям Документации.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок участников закупки от 19.07.2021 № 283/ОКЭ-ДКРС/21 Заказчиком в силу пункта 3.6.4.4 части 3 Документации принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, поскольку в техническом предложении Заявителя отсутствует информация о моделях предлагаемого эквивалентного оборудования.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в техническом предложении Заявителя в соответствии с требованиями Документации указаны необходимые технические и функциональные характеристики поставляемого эквивалентного оборудования. Кроме того, производители предложенного Заявителем оборудования не присваивают модель к изготавливаемому оборудованию, что лишает Заявителя возможности указать модель поставляемого эквивалентного оборудования в составе технического предложения участника закупки.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей сторон, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что участники закупки, предлагающие к поставке эквивалентное оборудование производителя, не присваивающего модель к производимому товару, могут быть

поставлены в неравное положение с иными участниками закупки, что ограничивает количество участников закупки и противоречит требованиям действующего законодательства о закупках.

Вместе с тем положения Гражданского Кодекса Российской Федерации не содержат понятия такого средства индивидуализации как «модель» и

не устанавливают обязанность производителей присваивать модель к производимым или поставляемым товарам, в связи с чем у производителя может отсутствовать модель на конкретную произведенную продукцию. При этом в Документации не раскрывается понятие «модель», что вводит участников закупки в заблуждение.

При этом положения Документации имеют противоречивые требования к техническому предложению участника закупки, а именно в разделе «Сведения о возможности предоставить эквивалентное оборудование. Параметры эквивалентности» пункта 2 приложения 1.1 к Документации, а также в форме технического предложения участника закупки приложения № 1.3 к Документации отсутствуют требования об указании модели поставляемого товара, в том числе в случае предложения участником закупки эквивалентного товара, вместе с тем пунктом 3.15.12 части 3 Документации данное требование установлено, что вводит в заблуждение участников конкурентной закупки.

Кроме того, отсутствие у поставляемого оборудования модели не свидетельствует о несоответствии товара техническим и функциональным требованиям, установленным Документацией.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации требование об указании модели предлагаемого к поставке оборудования и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя по указанному основанию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 ООО «КСК» (ИНН: 7838345101; ОГРН: 1067847225742) от 28.07.2021 № 28/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 283/ОКЭ-ДКРС/21 на право заключения договора поставки подъемно-транспортного оборудования на объекты строительства ОАО «РЖД» (извещение № 32110257978) обоснованной.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 04.08.2021 № 223ФЗ-418/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 04.08.2021 № 223ФЗ-418/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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