

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13555/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.08.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия),

рассмотрев в жалобу ООО «АХП» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку незамерзающей контактирующей жидкости для рельсовой дефектоскопии для ОАО «РЖД» (реестровый № 32009371783, далее — Закупка), в соответствии со статьей 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, мотивированная установлением неправомерных требований в Закупочной документации, а также нарушением порядка ответа на запрос разъяснений положений Закупочной документации.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт, ЕИС).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия

дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

В соответствии с пунктами 1, 2 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, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Так, в своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком установлены избыточные требования к составу поставляемой продукции.

Вместе с тем в рамках рассмотрения жалобы ООО ОПК «Сибэкохим» 25.08.2020 по делу № 077/07/00-13360/2020 Комиссией ранее было вынесено решение в части обжалуемых Заявителем действий Заказчика.

Согласно части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 и 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, жалоба возвращается заявителю в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

В связи с изложенным, Комиссия прекращает рассмотрение довода жалобы Заявителя.

Также, согласно тексту жалобы Заказчиком установлены избыточные требования к составу заявки, а именно документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник Закупочной процедуры не может обладать, не приобретая соответствующего товара.

В соответствии с пунктом 6 Технического задания В целях подтверждения соответствия предлагаемой участником продукции требованиям технического задания участник в составе заявки должен представить следующие документы:

1. Технические условия на предлагаемую к поставке продукцию (в случае, если участник процедуры закупки не является держателем технических условий, необходимо дополнительно предоставить документальное подтверждение от производителя о производстве товара по указанным в заявке техническим условиям);
2. Руководство по эксплуатации, включая инструкции по приготовлению

рабочего раствора НКЖ в объемных долях (процентах);

3. Протоколы лабораторных испытаний на соответствие НКЖ следующим физико-химическим и эксплуатационным показателям:

№ п/п	Наименование показателя	Значение показателя	Методы испытаний
1	Агрегатное состояние	жидкость	визуально
2	Содержание механических примесей	отсутствие	ГОСТ 6370-83
3	Температура начала кристаллизации, °С, (не выше минус 50)	измеренное значение	ГОСТ 18995.5-73
4	Содержание этилового и/или метилового спирта	отсутствие	ГОСТ 32095-2013 и ГОСТ 33833-2016
5	Плотность при температуре 20°С, кг/м ³	измеренное значение	ГОСТ 18995.1-73

4. Регламент или иной документ по утилизации отходов НКЖ.
5. Паспорт качества или технические паспорта/инструкцию по эксплуатации или прочие документы по качеству, выдаваемые производителем участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по данному открытому аукциону.
6. Паспорт безопасности химической продукции/сертификат соответствия или прочие документы по качеству, выдаваемые производителем участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по данному открытому аукциону.

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: паспорт качества, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и так далее, а также документы, подтверждающие результат испытания соответствующих товаров, а именно: протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее.

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

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

Также предоставление в составе заявки на участие в закупке результатов испытаний соответствующей продукции обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести товар, являющийся предметом закупки, для проведения необходимых испытаний и получения соответствующих результатов.

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.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеуказанные требования являются избыточным, поскольку для его исполнения Заказчик устанавливает необходимость для участника Закупочной процедуры, в том числе произвести/приобрести соответствующий товар для получения вышеуказанных документов.

С учетом изложенного, Комиссия признает рассматриваемый довод жалобы обоснованным.

Также, в своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком был нарушен срок предоставления разъяснений положений Закупочной документации.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 названного закона, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Как указывает в своей жалобе Заявитель, 06.08.2020 им был направлен запрос разъяснений положений Закупочной документации, однако Заказчик не направил

ответил на указанный запрос в течение трех рабочих дней, предусмотренных Законом о закупках.

Как пояснил представитель Заказчика на заседании Комиссии 21.08.2020 запросы разъяснений от Заявителя в адрес ОАО «РЖД» в рамках оспариваемой процедуры не поступали.

Комиссией было принято решение о переносе рассмотрения на 28.08.2020 для направления запроса в адрес электронной торговой с целью получения подтверждения или опровержения довода Заказчика об отсутствии запроса разъяснений от Заявителя в рамках оспариваемой процедуры.

Исходя из информации, полученной от оператора электронной торговой площадки Заявителем 06.08.2020 был направлен запрос разъяснений положений Закупочной документации ответ на который был дан Заказчиком 21.08.2020.

На заседании Комиссии 28.08.2020 представитель Заказчика пояснил, что в действительности указанный запрос по техническим причинам, не был дан в сроки, установленные Законом о закупках.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют основания для признания довода жалобы необоснованным, в действиях Заказчика усматривается нарушение части 3 статьи 3.2 Закона о закупках.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АХП» (ОГРН: 1125476036454, ИНН: 5402548340) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1107746081717, ИНН: 7731644035) при проведении Закупки обоснованной в части доводов, рассмотренных Комиссией Управления.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, статьи 3, части 3 статьи 3.2, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 28.08.2020 по делу № 077/07/00-13555/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку незамерзающей контактирующей жидкости для рельсовой дефектоскопии для

ОАО «РЖД» (реестровый № 32009371783, далее — Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику при рассмотрении заявок участников Закупки не учитывать требование, предусмотренное пунктом 6 технического задания Закупочной документации.
 2. Оператору электронной торговой площадки — ООО «РТС-Тендер», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Заказчиком.
 3. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации и Закупочной документации.
 4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 12.10.2020**.
 5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 16.10.2020** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.
 1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
 2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.