

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-991/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Фармкомплект» 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»

21.10.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее — Комиссия ФАС России) в составе:

председателя Комиссии – <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

представители ООО «Фармкомплект» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Фармкомплект» от 08.10.2019 б/н (вх. от 14.10.2019 № 180513-ЭП/19), направленную письмом Московского УФАС России от 14.10.2019 № ПО/53191/19, на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 6256/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку химической продукции (извещение № 31908349064), 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 ООО «Фармкомплект» (далее – Заявитель) от 08.10.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в

электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 6256/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку химической продукции (извещение № 31908349064) (далее — Аукцион, 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 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.

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 или аукционной 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» 28.06.2018 (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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.
 1. извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 27.09.2019;
 2. начальная (максимальная) цена договора – 399 585 448,86 **рублей**;
 3. **д**ата окончания подачи заявок — 28.10.2019;
 4. дата рассмотрения первых частей заявок – 06.11.2019;
 5. дата проведения торгов — 08.11.2019;
 6. дата рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов — 12.11.2019.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.
 1. Заказчиком в техническом задании Документации неправомерно объединены в один лот функционально и технологически не взаимосвязанные товары по предмету Аукциона;
 2. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические требования к продукции по ряду позиций приложения № 4 к Документации.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в техническом задании Документации неправомерно объединены в один лот функционально и технологически не взаимосвязанные товары по предмету Аукциона, поскольку такие товары имеют различные коды ОКПД2.

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.

Таким образом, Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемых товаров.

В соответствии со сведениями, размещенными в ЕИС, Заказчиком установлен следующие код ОКПД2 — 20.21.20.190 «Вещества поверхностно-активные прочие».

Согласно приложению 1.1 к Документации (далее — Техническое задание) технические и функциональные характеристики оборудования указаны в приложении № 4 к Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил,

что закупка товаров по предмету Аукциона осуществляется с целью удовлетворения потребностей дочерних организаций ОАО «РЖД» и АО «ФПК», при этом в состав лота включена продукция исключительно химической отрасли промышленности.

Кроме того, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о неправомерности объединения в один лот товаров по предмету Аукциона и имеющих различные коды ОКПД2, а также подтверждений несоответствия такого объединения требованиям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические требования к продукции по ряду позиций приложения № 4 к Документации, а именно:

- неправомерно установлены требования к цвету веществ по позициям №№ 2, 3, 4, 5, 40, 43 приложения № 4 к Документации;
- ненадлежащим образом указано описание продукции по позиции № 56 приложения № 4 к Документации.

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.

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 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.

Также согласно пунктам 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Так, например, в соответствии с позицией № 40 приложения № 4 к Документации (в редакции от 27.09.2019) установлено: «Средство моющее концентрированное — представляет собой жидкость зеленого цвета».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика подтвердил наличие технических ошибок при формировании приложения № 4 к Документации и сообщил, что Заказчиком внесены соответствующие изменения в Документацию, в том числе по позициям №№ 2-5, 40, 43, 56 приложения № 4 к Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего технические требования к продукции по ряду позиций приложения № 4 к Документации, ограничивают участников Аукциона в надлежащем формировании заявки на участие в Аукционе, следовательно, противоречат подпункту 2 пункта 33 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, пункты 1, 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, выявленное нарушение Заказчиком путем внесения соответствующих изменений в Документацию, в том числе в приложение № 4 к Документации.

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 «Фармкомплект» (ИНН: 9731017327, ОГРН: 1187746969607) от 08.10.2019 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 6256/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку химической продукции (извещение № 31908349064) обоснованной в части довода о ненадлежащем установлении технических требований к продукции по предмету Аукциона.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 1, 2, 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 21.10.2019 № 223ФЗ-991/19, не выдавать, поскольку выявленные нарушения устранены Заказчиком самостоятельно.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.10.2019 № 223ФЗ-991/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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