

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-801/20

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «РХЗ «Нордикс» 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»

12.10.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

«--»

при участии представителей:

ЗАО «РХЗ «Нордикс»: «---»

АО «МАШ»«---»

представили АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ЗАО РХЗ «Нордикс» от 05.10.2020 № 500, направленную письмом Московского УФАС России от 06.10.2020 № 07/21096/20, на действия (бездействие) заказчика АО «МАШ» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку гранулированного противогололедного реагента для нужд АО «МАШ» (извещение № 32009424831), 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 ЗАО РХЗ «Нордикс» (далее – Заявитель) от 05.10.2020 № 500, направленная письмом Московского УФАС России от 06.10.2020 № 07/21096/20, на действия (бездействие) заказчика АО «МАШ» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку гранулированного противогололедного реагента для нужд АО

«МАШ» (извещение № 32009424831) (далее — Запрос предложений, 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «МАШ» (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 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. Извещение о проведении Запрос предложений, документация о проведении Запрос предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 21.08.2020;
 2. Начальная (максимальная) цена договора – 102 497 900 рублей;
 3. Дата окончания подачи заявок — 03.09.2020;
 4. На участие в Запросе предложений подано — 2 заявки;
 5. По результатам рассмотрения допущена — 1 заявка;
 6. Дата подведения итогов Запроса предложений – 09.09.2020;
 7. Победителем Запроса предложений признан участник ООО «Авиафлюид» с предложением о цене договора — 102 497 900 рублей.

В ходе заседания 09.10.2020 Комиссия ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 12.10.2020.

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 Заказчиком при проведении Запроса

предложений нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке;
2. Заказчиком неправомерно принято решение о допуске участника ООО «Авиафлюид» к участию в Запросе предложений.

Представитель Заказчика с доводами 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

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 23.09.2020 № 781/20 Заявителю отказано в допуске к участию в закупке на основании подпункта 6.2 пункта 6 раздела 1 Документации, а именно: в составе заявки участник представил противоречивые сведения о предлагаемой к поставке марке реагента.

Приложением № 5 к Документации установлено, что в соответствии с требованиями технического задания на предлагаемую к поставке продукцию в предложение о функциональных характеристиках(потребительских свойствах) поставляемого товара и /или качестве выполняемых работ/оказываемых услуг участник должен представить в составе заявки по форме № 1 приложения № 5 к Документации, в том числе:

- Наличие копии заключения аккредитованной лаборатории отраслевой научной организации;
- Наличие паспорта качества и сертификата соответствия;
- Наличие заключения аккредитованных лабораторий отраслевых научных организаций по коррозионному воздействию на авиаматериалы;
- Наличие анализов аккредитованных лабораторий отраслевых научных организаций на определение % соотношения действующего вещества и плотности реагента.

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 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 вышеназванных документов, указанных в Приложении № 5 к Документации, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании 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 Запросе предложений 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 ФАС России 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.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявителю отказано в допуске к участию в Запросе предложений, поскольку Заявителем в составе заявки представлено положительное заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня (далее - ГЭЭ) для гранулированного противогололедного реагента Нордвейф НФ. При этом Заявителем в техническом предложении предложен реагент NORDWAY NF марка 1. Вместе с тем, заключения ГЭЭ на реагент NORDWAY NF марка 1 в составе заявки не представлено.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Заявителем в составе заявки представлено заключение экспертной комиссии ГЭЭ проекта технической документации «Материалы противогололедные и противообледенительные жидкости производства ЗАО «Рошальский химический завод «НОРДИКС» от 30.10.2019, утвержденное приказом Федеральной службы по надзору в сфере природопользования от 01.11.2019 № 687 (далее – Заключение), действие которого распространяется на всю линейку реагентов Заявителя, в том числе, гранулированные противогололедные реагенты на формиатной основе NORDWAY NF.

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих соответствие действий Заказчика требованиям Закона о закупках.

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.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение о допуске участника ООО «Авиафлюид» к участию в Запросе предложений, в связи с тем, что в составе заявки содержатся противоречивые сведения о марке гранулированного противогололедного реагента Green WAY SF предлагаемого к поставке.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что участником ООО «Авиафлюид» в составе заявки представлен жидкий противогололедный реагент Green WAY SF марки Б, который полностью соответствует требованиям Документации и имеет положительное заключение ГЭЭ.

Вместе с тем представителем Заявителя на Заседание Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

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 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ЗАО «РХЗ «Нордикс» (ИНН: 7701314826;

ОГРН: 1027701013526) от 05.10.2020 № 500, направленная письмом Московского УФАС России от 06.10.2020 № 07/21096/20, на действие (бездействие) заказчика АО «МАШ» (ИНН: 7712094033, ОГРН: 1027739374750) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку гранулированного противогололедного реагента для нужд АО «МАШ» (извещение № 32009424831) обоснованной в части неправомерного отказа Заявителю в допуске к участию в закупке.

2. Признать АО «МАШ» 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. Выдать АО «МАШ», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 12.10.2020 № 223ФЗ-801/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.10.2020 № 223ФЗ-801/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

«---»