РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-511/19

20 августа 2019 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Организатор торгов); от ООО «МОСПИК» (далее — Заявитель);

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 09.08.2019 вх. № 23979/19) ООО «МОСПИК» на действия Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций (извещение № 31908146731), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

29 июля 2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 31908146731 о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций (далее – Закупка), включая документацию о конкурсе (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Положение о закупках) в редакции от 21.06.2019, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	182 000 000 ,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	29.07.2019
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	16.08.2019 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	22.08.2019 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, Лиговский пр., д. 88

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре № 31908146731 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении ненадлежащего описания характеристик предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам идентифицировать поставляемый товар и обоснованно сформировать свое предложение.

Также Заявитель обжалует требование Организатора торгов, установленное в Документации, о предоставлении копий конструкторской документации (далее — КД) при

проведении Закупки на поставку товаров, а также условие о необходимости наличия согласования КД одного из заводов изготовителей вагонов 81-й серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации, что, по мнению Заявителя, ставит участников Закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц и ограничивает круг потенциальных участников Закупки.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ГУП «Петербургский метрополитен» относится к унитарным предприятиям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «МОСПИК» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/26605/19 от 13.08.2019, представлен.

Также оригиналы документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/26605/19 от 13.08.2019, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1.
    1.
        1. информационная открытость закупки;
        2. равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
        3. целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
        4. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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 настоящей статьи.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации ненадлежащего описания характеристик предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам точно идентифицировать закупаемый товар и обоснованно сформировать свое предложение:

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

На основании ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

- несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

- закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

- закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

- закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с п. 1.1.1 тома 2 Документации предметом настоящего конкурса является

поставка интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций.

Согласно п. 1.1.2 тома 2 Документации поставка товара осуществляется в соответствии с техническими требованиями конкурсной документации (Том 3). В Томе 3 настоящей конкурсной документации указываются также следующие сведения:

- описание предмета конкурса;
- установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика;
- требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик.

Место, условия и сроки (периоды) поставки товара.

Как следует из п. 2.2.1 тома 3 Документации, поставляемый товар должен соответствовать требованиям, указанным в Приложении №№ 1, 2, 3, 4 к настоящим техническим требованиям и нормативным актам, устанавливающим требования к товару, в том числе требования к сертификации и декларированию товара.

При этом Приложениями №№ 1, 2, 3, 4 к техническим требованиям соответственно являются:

1) Спецификация, содержащая наименование и номенклатурный номер товара;

2) Требования к значениям показателей (характеристик) товара, или эквивалентности предлагаемого к поставке товара, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям;

3) Фотоматериалы с общим видом дизайна изнутри;

4) Фотоматериалы с общим видом дизайна изнутри.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС установлено, что требования к значениям показателей (характеристик) товара, или эквивалентности предлагаемого к поставке товара, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям, указанные в Приложении № 2 к техническим требованиям, по каждой позиции закупаемого товара (позиции №№ 1-12) содержат требования об аналогичности дизайну, использованному на вагонах серии 81-717/540, 81-714/541, и соответствии внешнего вида товара фотоматериалам, представленным в Приложениях №№ 3, 4 к техническим требованиям. При этом какие-либо технические характеристики, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям, либо чертежи изделий в Документации отсутствуют.

Представитель Организатора торгов пояснила, что технические характеристики закупаемого товара по каждой из 12 позиций также отражены в п. 2.4.1 тома 3 Документации.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС выявлено, что в п. 2.4.1 тома 3 Документации также отсутствуют какие-либо технические характеристики закупаемого товара, при этом для каждой позиции товара (позиции №№ 1-12) установлены аналогичные по своему содержанию требования о соответствии внешнего вида запасных частей вагонов прилагаемым фотоматериалам и совместимости с комплектующими, а именно:

- «поз. №1 - должен соответствовать внешнему виду запасных частей интерьера вагонов серии 81-540.9 в соответствии с прилагаемыми фотоматериалами «Дизайн

капитального ремонта вагонов моделей 81-717/540 и их модификаций»; должен быть совместим с комплектом «Обшивка потолка головных вагонов моделей 81-717, 81-540 и их модификаций»; должен подходить к вагонам моделей 81-717/540 и их модификациям;

- поз. №2 - должен соответствовать внешнему виду запасных частей интерьера вагонов серии 81-541.9 в соответствии с прилагаемыми фотоматериалами «Дизайн капитального ремонта вагонов мод. 81-714/541 и их модификаций»; должен быть совместим с комплектом «Обшивка потолка промежуточных вагонов моделей 81-714, 81-541 и их модификаций»; должен подходить к вагонам моделей 81-714/541 и их модификациям;

- поз. №3 - должен соответствовать внешнему виду запасных частей интерьера вагонов серии 81-541.9 в соответствии с прилагаемыми фотоматериалами «Дизайн капитального ремонта вагонов мод. 81-714/541 и их модификаций»; должен быть совместим с «Комплектом рундуков промежуточных вагонов моделей 81-714, 81-541 и их модификаций»; должен подходить к вагонам моделей 81-714/541 и их модификациям...»

Таким образом, Комиссией СПб УФАС России установлено, что описание Организатором торгов в Документации технических характеристик закупаемых товаров осуществляется исключительно путем предъявления требований об аналогичности внешнего вида таких товаров прилагаемым фотоматериалам, а также их совместимости друг с другом и вагонами. При этом какие-либо технические характеристики, позволяющие определить соответствие установленным заказчиком требованиям, либо чертежи изделий в Документации отсутствуют, что не позволяет потенциальным участникам Закупки точно идентифицировать закупаемый товар и обоснованно сформировать свое предложение.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в Документации ненадлежащего описания характеристик предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам точно идентифицировать закупаемый товар и обоснованно сформировать свое предложение ввиду отсутствия достаточных сведений о технических характеристиках закупаемого товара, нарушение п. 1 ч. 1, п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п.п. 1, 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении в Документации ненадлежащих требований к техническим характеристикам закупаемых товаров, используемых в описании предмета закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации требования о предоставлении копий КД при проведении Закупки на поставку товаров, а также условия о необходимости наличия согласования КД одного из заводов изготовителей вагонов 81-й серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации, что, по мнению Заявителя, ставит участников Закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц и ограничивает круг потенциальных участников Закупки:

На основании п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 2.6 тома 3 Документации установлены требования к КД, предоставляемой участником на закупаемый товар, а именно:

2.6.1 Товар должен визуально соответствовать фотоматериалам (Приложение №3, №4 к настоящим Техническим требованиям), а также по техническим характеристикам соответствовать согласованной конструкторской документации (далее - КД) заводом-изготовителем вагонов.

2.6.2 Необходимо наличие согласования КД одного из заводов изготовителей вагонов 81-й

серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации. Поставщик самостоятельно согласовывает КД с заводом-изготовителем (ОАО «ОЭВРЗ», АО «Метровагонмаш»).

2.6.3 В случае если в КД содержатся объекты интеллектуальной собственности, поставщик обязан предоставить документы, подтверждающие, что поставщик является правообладателем данных объектов (свидетельство о государственной регистрации, патент, сведения из реестра РАО и т.д.) или иным образом подтвердить правомерность использования КД.

2.6.4 Поставка товара сопровождается передачей заказчику копий конструкторской документации на товар поставщиком и подтверждением от поставщика предоставления ему права использования на объекты интеллектуальной собственности, содержащиеся в КД (при наличии), на условиях простой (неисключительной) лицензии. Права использования на объекты интеллектуальной собственности, входящие в состав КД, предоставляются заказчику на условиях простой (неисключительной) лицензии на весь срок действия исключительного права на такие объекты интеллектуальной собственности и действуют на всей территории Российской Федерации. Заказчик вправе использовать объекты интеллектуальной собственности, содержащиеся в КД, следующими способами:

- при проведении последующих процедур закупок путем размещения КД в документации о проведении закупки;
- путем передачи КД на ознакомление третьим лицам в целях изготовления ими по результатам проведенных закупок товара для его поставки Заказчику;
- путем приобретения товара по результатам закупок, проведенных с использованием КД, установку и использования этого товара по назначению;
- с правом на внесение изменений и дополнений в КД.

2.6.5 Поставщик признает и гарантирует, что предоставление заказчику прав использования на объекты интеллектуальной собственности вышеуказанными способами, включая приобретение, установку и использование по назначению товара, приобретенного у третьих лиц по результатам закупок, проведенных с использованием КД, является введением товара в законный оборот с согласия правообладателя соответствующего объекта интеллектуальной собственности, входящего в состав КД.

2.6.6 В случае если заказчику будут предъявлены требования в части приобретения, установки и использования товара, изготовленного по КД, от третьих лиц, являющихся правообладателями объектов интеллектуальной собственности, входящих в состав КД, Поставщик обязан возместить убытки, прямо или косвенно связанные с такими требованиями, в полном объеме.

2.6.7 Поставщик гарантирует, что является надлежащим держателем подлинника КД и правообладателем всех объектов интеллектуальной собственности, входящих в состав КД (при наличии). Поставщик гарантирует, что передача копий КД на товар по настоящим техническим требованиям не нарушает права и законные интересы третьих лиц, и несет ответственность перед заказчиком в случае предъявления требований от третьих лиц, включая возмещение убытков, прямо или косвенно связанных с такими требованиями, в полном объеме.

2.6.8 Передача копий КД по настоящим техническим требованиям оформляется между сторонами путем подписания акта приема-передачи копий КД. С момента подписания акта приема-передачи копий КД к заказчику переходят предусмотренные настоящим договором права на использование КД.

Как следует из п.п. 5.4, 5.5 тома 4 Документации (Проект договора), одновременно с поставкой товара поставщик обязуется передать заказчику сопроводительные документы, в том числе копию КД. Передача копий КД в соответствии с техническими требованиями (Приложение № 1 к договору) оформляется между сторонами путем подписания акта приема-передачи копий конструкторской документации. С момента подписания акта приема-передачи копий КД к заказчику переходят предусмотренные настоящим договором права на использование конструкторской документации.

Заявитель в жалобе указывает на то, что п. 2.6 тома 3 Документации, а также п.п. 5.4, 5.5 тома 4 Документации (Проект договора) по своей сути устанавливают обязанность поставщика разработать КД на поставляемые товары и передать заказчику права на нее. Таким образом, предлагаемый к заключению договор является не только договором поставки, но и договором подряда на выполнение опытно-конструкторских работ, в рамках которого на поставщика возлагается обязанность по фотографиям интерьера, разработать КД подлежащих поставке изделий, совместимых с вагонами (документацию на которые заказчик при этом не предоставляет) и передать данную КД вместе с интеллектуальными правами на нее заказчику. При этом в Документации, в том числе в проекте договора, отсутствуют положения, которые должны быть предусмотрены договором подряда, например, точное описание работ, срок выполнения работ, их цена. Вместе с тем, очевидно, что разработка КД и передача интеллектуальных прав на нее, должны подлежать оплате. В отсутствие гарантий выборки заказчиком определенного количества товаров, расходы на разработку КД могут остаться не компенсированными.

Представитель Организатора торгов отметила, что в соответствии со ст. 506 Гражданского Кодекса РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Согласно п. 2 ст. 456 Гражданского кодекса РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Представитель Организатора торгов пояснила, что в данном случае требование Документации о предоставлении копии КД совместно с поставляемым товаром, согласованной с одним из заводов разработчиков, указанных вагонов: ОАО «ОЭРВЗ», АО «Метровагонмаш», обусловлено отсутствием у заказчика возможности эксплуатировать и применять товар, на который отсутствует КД разработчика вагонов, так как внесение изменений в КД, согласно п. 11.5 Правил технической эксплуатации метрополитенов РФ принятого в эксплуатацию подвижного состава допускается только с разрешения начальника метрополитена по согласованию с разработчиком подвижного состава. Также в соответствии с ГОСТ 2.501-2013 «Единая система конструкторской документации. Правила учета и хранения» правом вносить изменения в подлинники КД является организация держатель подлинников. Непредоставление КД совместно с поставляемыми товарами, лишает смысла и целесообразности проведение таких закупок, поскольку не позволяет заказчику убедиться в наличии у него возможности применять и использовать поставленные ему изделия в эксплуатационном процессе на вагонах серии 81-717/540, 81-714/541, а также исполнить обязательные требования правил эксплуатации вагонов метрополитена, что исключает возможность их применения в таких вагонах, и в конечном итоге, в случае отсутствия у заказчика такой возможности и выявления признаков несовместимости с иными системами подвижного состава, может оказать влияние на безопасность и бесперебойность процесса перевозок.

Представитель Организатора торгов также отметила, что заказчик проводит закупку на поставку товара, вследствие чего устанавливает необходимые характеристики и условия, соответствующие условиям договора поставки, а не условиям договора на выполнение

опытно-конструкторских работ. В конкурсной документации указаны требования к упаковке товара, к месту, срокам и условиям поставки, составу документации, подлежащей передаче совместно с поставляемым товаром, комплектности поставляемого товара, но не устанавливается обязанность участника закупки разработать самостоятельно такую документацию и не включено техническое задание на ее разработку в отношении конкретных изделий.

Вместе с тем Заявитель в жалобе указывает на то, что в соответствии с п. 2.6.2 тома 3 Документации необходимо наличие согласования КД одного из заводов изготовителей вагонов 81-й серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации. При этом поставщик самостоятельно согласовывает КД с заводом-изготовителем (ОАО «ОЭВРЗ», АО «Метровагонмаш»), однако указанные заводы-изготовители вагонов не обязаны согласовывать какую-либо КД по запросам третьих лиц. Соответственно, потенциальный участник Закупки, даже разработав КД на поставляемые товары, лишен каких-либо гарантий того, что КД получит согласование от вышеуказанных третьих лиц.

Представитель Организатора торгов пояснила, что техническая эксплуатация метрополитенов регулируется Правилами технической эксплуатации метрополитенов в РФ, в конструкции п. 11.5. которых предусмотрено согласование внесенных в КД документов с разработчиком подвижного состава. То есть при внесении изменений в КД должно быть получено согласование на внесение таких изменений. При этом правилами не ограничивается ни круг лиц, которые могут обратиться за согласованием такой документации, ни возможность согласования таких изменения, напротив прямо предусматривается и устанавливается такая возможность.

Вместе с тем Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что в отсутствие прямой обязанности у заводов-изготовителей ОАО «ОЭВРЗ» и АО «Метровагонмаш» согласовывать КД по запросу третьих лиц, возможность участия в процедуре Закупки и надлежащего исполнения обязательств по договору ставится в зависимость от волеизъявления указанных заводов-изготовителей, вследствие чего Комиссия СПб УФАС России полагает ненадлежащим и ограничивающим конкуренцию требование, установленное в п. 2.6.2 тома 3 Документации, о необходимости наличия согласования КД одного из заводов-изготовителей (ОАО «ОЭВРЗ», АО «Метровагонмаш») вагонов 81-й серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации.

Исходя из изложенного, по второму доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в п. 2.6.2 тома 3 Документации ненадлежащего и ограничивающего конкуренцию требования к участникам Закупки о необходимости наличия согласования КД одного из заводов-изготовителей (ОАО «ОЭВРЗ», АО «Метровагонмаш») вагонов 81-й серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении требования к участникам Закупки, которое ставит их в зависимость от волеизъявления третьих лиц и ограничивает конкуренцию, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 09.08.2019 вх. № 23979/19) ООО «МОСПИК» на действия Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН 7830000970, ОГРН 1027810223407) при

организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций (извещение № 31908146731) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН 7830000970, ОГРН 1027810223407) нарушения:

- п. 1 ч. 1, п. 1 ч. 6.1 ст. 3, п.п. 1, 15 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении в Документации ненадлежащих требований к техническим характеристикам закупаемых товаров, используемых в описании предмета закупки, допущенное путем установления в Документации ненадлежащего описания характеристик предмета Закупки, не позволяющего потенциальным участникам точно идентифицировать закупаемый товар и обоснованно сформировать свое предложение ввиду отсутствия достаточных сведений о технических характеристиках закупаемого товара;

- п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также установлении ненадлежащего и ограничивающего конкуренцию требования к участникам Закупки, которое ставит их в зависимость от волеизъявления третьих лиц, допущенное путем установления в п. 2.6.2 тома 3 Документации требования о необходимости наличия согласования КД одного из заводов-изготовителей (ОАО «ОЭВРЗ», АО «Метровагонмаш») вагонов 81-й серии (81-717/714/540/541 и их модификации) метрополитена по возможности применения поставляемого товара на вагонах 81-717/540 и их модификации.

3) Организатору торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН 7830000970, ОГРН 1027810223407) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций (извещение № 31908146731), путем аннулирования процедуры Закупки с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

20 августа 2019 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

на основании решения Комиссии от 20.08.2019 № Т02-511/19 по жалобе на действия организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций (извещение № 31908146731, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 . Организатору торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН 7830000970, ОГРН 1027810223407) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку интерьера вагонов метрополитена серии 81-717/540, 81-714/541 и их модификаций (извещение № 31908146731), путем аннулирования процедуры Закупки с отменой всех юридически значимых документов, составленных в ходе проведения процедуры Закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 16 сентября 2019 года с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.