

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-703/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО ОПК «Сибэкохим» 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»

21.09.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО ОПК «Сибэкохим» от 14.09.2018 № 452/09-18 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6380/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку незамерзающей контактирующей жидкости для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806879656), 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 ОПК «Сибэкохим» (далее - Заявитель) от 14.09.2018 № 452/09-18 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6380/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку незамерзающей контактирующей жидкости для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806879656) (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 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 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупках).

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 (далее - ЕИС) 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 Закона о закупках.

- 31.08.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).
- дата окончания подачи заявок — 02.10.2018;
- дата рассмотрения заявок — 10.10.2018;
- дата подведения итогов – 12.10.2018;
- начальная (максимальная) цена договора: 89 529 868, 36 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.

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

- - - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в закупке следующих документов в подтверждение соответствия качества предлагаемой продукции:
 - технические условия (в случае, если производитель продукции не является держателем технических условий, необходимо предоставить документальное подтверждение права производителя на использование ТУ);
 - паспорта качества или технические паспорта/инструкцию по эксплуатации или прочие документы по качеству, выдаваемые производителем участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по закупке;
 - документ на соответствие контактирующей жидкости уровню акустического контакта при проведении эксплуатационных испытаний, выданного организацией, уполномоченной в установленном порядке осуществлять организацию и проведение независимой экспертизы, процедур признания и технического аудита методов, технологий и компетентности поставщиков услуг неразрушающего контроля с целью обеспечения эксплуатационной надежности технических средств и безопасности движения на железнодорожном транспорте;
 - руководство по эксплуатации, включая инструкции по приготовлению рабочего раствора незамерзающей контактирующей жидкости;
 - протоколы лабораторных испытаний по определенным физико-химическим и эксплуатационным показателям незамерзающей контактирующей жидкости;
 - - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе конкретных значений показателей по определенным в Документации физико-химическим и эксплуатационным показателям незамерзающей контактирующей жидкости по результатам проведения лабораторных испытаний;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому Заказчик вправе до даты проведения Аукциона

в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации, в том числе, путем выездных проверок.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, 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 Документации неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в закупке следующих документов в подтверждение соответствия качества предлагаемой продукции:

- технические условия (в случае, если производитель продукции не является держателем технических условий, необходимо предоставить документальное подтверждение права производителя на использование ТУ);
- паспорта качества или технические паспорта/инструкцию по эксплуатации или прочие документы по качеству, выдаваемые производителем участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по закупке;
- документ на соответствие контактирующей жидкости уровню акустического контакта при проведении эксплуатационных испытаний, выданного организацией, уполномоченной в установленном порядке осуществлять организацию и проведение независимой экспертизы, процедур признания и технического аудита методов, технологий и компетентности поставщиков услуг неразрушающего контроля с целью обеспечения эксплуатационной надежности технических средств и безопасности движения на железнодорожном транспорте;
- руководство по эксплуатации, включая инструкции по приготовлению рабочего раствора незамерзающей контактирующей жидкости;

протоколы лабораторных испытаний по определенным физико-химическим и эксплуатационным показателям незамерзающей контактирующей жидкости.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

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.

В соответствии с пунктом 3 Документации, сведения о наименовании закупаемых товаров, их количестве (объеме), ценах за единицу товара, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках товара, требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке товара, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к Документации.

Согласно разделу 2 пункта «Технические и функциональные характеристики товара» Технического задания (Приложения № 2 к Документации), участнику закупки в составе заявки на участие в закупке необходимо предоставить:

- документ на соответствие контактирующей жидкости уровню акустического контакта при проведении эксплуатационных испытаний, выданного организацией, уполномоченной в установленном порядке осуществлять организацию и проведение независимой экспертизы, процедур признания и технического аудита методов, технологий и компетентности поставщиков услуг неразрушающего контроля с целью обеспечения эксплуатационной надежности технических средств и безопасности движения на железнодорожном транспорте;
- руководство по эксплуатации, включая инструкции по приготовлению рабочего раствора незамерзающей контактирующей жидкости;
- протоколы лабораторных испытаний по установленным в Документации физико-химическим и эксплуатационным показателям.

Также, согласно разделу 6 Технического задания (Приложения № 2 к Документации), в подтверждение соответствия качества предлагаемой продукции участник в заявке должен представить:

- технические условия (в случае, если производитель продукции не является держателем технических условий, необходимо предоставить документальное подтверждение права производителя на использование ТУ);
- паспорта качества или технические паспорта/инструкцию по эксплуатации или прочие документы по качеству, выдаваемые производителем участнику либо иному лицу, делегировавшему право поставки по закупке.

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 вышеназванных документов, указанных в Техническом задании (Приложение № 2 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 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 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.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

-
-

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации

неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе конкретных значений показателей по определенным в Документации физико-химическим и эксплуатационным показателям незамерзающей контактирующей жидкости по результатам проведения лабораторных испытаний.

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.

Согласно разделу 2 пункта «Технические и функциональные характеристики товара» Технического задания (Приложения № 2 к Документации), участнику закупки в составе заявки на участие в закупке необходимо предоставить, в том числе, протоколы лабораторных испытаний по следующим физико-химическим и эксплуатационным показателям:

№ п/п	Наименование показателя	Значение показателя	Методы испытаний
•	Агрегатное состояние	жидкость	визуально
•	Содержание механических примесей	отсутствие	ГОСТ 6370-83
•	Температура начала кристаллизации, оС, не выше	минус 50	ГОСТ 18995.5
•	Температура вспышки, определяемая в закрытом тигле, оС	не ниже 10	ГОСТ 12.1.044-89
•	Температура воспламенения, °С	не ниже 20	ГОСТ 12.1.044-89
•	Температура самовоспламенения, °С	не ниже 450	ГОСТ 12.1.044-89
•	Содержание этилового и/или метилового спирта	отсутствие	ГОСТ Р 51653-2000 и ГОСТ 33833-2016
•	Биоразлагаемость, %	не менее 80	ГОСТ 32427-2013 (п. 7 метод В)
•	Плотность при температуре 20°С, кг/м ³ , не более	1500	ГОСТ 18995.1-73

- | | | |
|---|------------|-----------------------------|
| <ul style="list-style-type: none"> • Разница между значениями условной чувствительности по СО-ЗР, определяемой при применении НКЖ и этилового спирта при температуре атмосферного воздуха не выше минус 15°С, дБ | не более 4 | ГОСТ 18576-96 |
| <ul style="list-style-type: none"> • Стойкость полимерных материалов, применяемых в съёмных дефектоскопах, к воздействию НКЖ. (изменение массы полимерного материала после воздействия НКЖ в течение 28 суток при температуре 20±2°С), % | 0-10 | ГОСТ 12020-72
(раздел 1) |
| <ul style="list-style-type: none"> • Содержание анионов хлора в составе незамерзающей контактирующей жидкости | Отсутствие | ГОСТ 10671.7.-2016 |

При этом, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что в составе заявки на участие в Аукционе от участников закупки в соответствии с требованиями Документации, не требуется предоставление конкретных значений показателей по определенным в Документации физико-химическим и эксплуатационным показателям незамерзающей контактирующей жидкости по результатам проведения лабораторных испытаний. Указанные показатели должны быть отражены в соответствующих протоколах лабораторных испытаний.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому Заказчик вправе до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации, в том числе, путем выездных проверок.

Пунктом 6.7.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом, не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 6.7.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Аукциона в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Аукциона. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Аукциона допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном установлении в Документации излишних требований к участникам закупки, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

- - - Согласно пункту 8.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник Аукциона должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5 Документации.

При этом приложением № 5 Документации установлен перечень из 12 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 8.1.9 Документации установлено, что победитель или участник, заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> единственный участник, допущенный к участию в Аукционе (в случае если принято

решение о заключении договора с таким участником), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное обращение заказчику с приложением проекта банковской гарантии соответствующего требованиям Документации.

В силу пункта 8.1.10 Документации обращение о согласовании банка рассматривается Заказчиком в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения обращения. В случае, если предложенный банк соответствует требованиям заказчика к кредитным качествам и платежеспособности банков, предоставление гарантии предложенным банком может быть согласовано.

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование к участникам Аукциона в качестве обязательного, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Пунктом 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

При этом в соответствии с пунктом 386 Положения о закупках установлено, что в случае непредставления Заказчику победителем, иным участником, с которым заключается договор, в срок, установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующими документами, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Вместе с тем, Документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника Аукциона.

Кроме того, в случае если участником Аукциона, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Также, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Согласно пункту 3.1.15 проекта договора Документации (далее — Договор), подрядчик обязан не привлекать третьих лиц к выполнению обязанностей, предусмотренных Договором, без письменного согласия Заказчика.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с третьим лицом, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц — субподрядных организаций устанавливаются Исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, 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.

В соответствии с пунктом 7.7.1 Документации, в составе аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 3 к Документации, заверенное подписью и печатью (при ее наличии) участника, а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 2 к Документации. В техническом предложении участника должны быть изложены характеристики товаров, работ, услуг, соответствующие требованиям технического задания, являющегося приложением № 2 к Документации.

Согласно пункту 7.7.2 Документации, техническое предложение должно содержать все показатели и характеристики товаров, работ, услуг, условия исполнения договора, указанные в техническом задании аукционной документации. Участником должны быть указаны марки, модели, наименования предлагаемых товаров, работ, услуг. Характеристики товаров, работ, услуг должны быть

изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование, числовые показатели при описании характеристик товаров, работ, услуг должны быть указаны в абсолютных величинах.

Приложение № 3 к Документации содержит форму технического предложения, подлежащую заполнению участником закупки при формировании заявки на участие в Аукционе. Согласно указанной форме, участнику закупки в разделе «Технические и функциональные характеристики товара, работы, услуги» необходимо «перечислить характеристики товаров, работ, услуг в соответствии с требованиями технического задания документации и указать их конкретные значения. Например: «длина товара: составляет ___ см».

При этом, согласно разделу «Технические и функциональные характеристики товара, работы, услуги» Технического задания (Приложение № 2 к Документации), незамерзающая контактирующая жидкость должна обладать, в том числе, следующими характеристиками: «незамерзающая контактирующая жидкость должна свободно поступать через шланги подачи жидкости к искательным системам (блокам преобразователей) дефектоскопного оборудования и обеспечивать его работоспособность, полноту и достоверность выявляемых дефектов при температуре атмосферного воздуха от 1°С до -40 °С».

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, пришла к выводу, что из содержания Документации не представляется возможным однозначно установить каким образом участнику закупки необходимо указать в техническом предложении соответствие незамерзающей контактирующей жидкости требованиям Документации в части указания температуры атмосферного воздуха: посредством указания конкретного значения соответствующей температуры или указанием в техническом предложении диапазона температуры атмосферного воздуха.

На основании вышеизложенного, Заказчиком в Документации установлен ненадлежащий порядок заполнения заявок на участие в Аукционе, не позволяющий однозначно определить порядок предоставления сведений в отношении конкретных показателей товаров в составе заявки на участие в Аукционе, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет надлежащим образом сформировать свое техническое предложение на участие в закупке.

Таким образом, указанные действия Заказчика, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО ОПК «Сибэкохим» (ИНН: 5506040670, ОГРН: 1025501243514) от 14.09.2018 № 452/09-18 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6380/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку незамерзающей контактирующей жидкости для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31806879656) обоснованной в части неправомерного установления в Документации излишних требований к составу заявки на участие в закупке, а также неправомерного установления в Документации положения, согласно которому Заказчик вправе до даты проведения Аукциона в письменной форме запросить у участников Аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации, в том числе, путем выездных проверок.
 - Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 21.09.2018 № 223ФЗ-703/18.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.09.2018 № 223ФЗ-703/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

