

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-456/21

по результатам рассмотрения жалобы АО «Тулажелдормаш» 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»

23.08.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <...>,

АО «Тулажелдормаш»: <...>,

представители ООО «РТС -Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу АО «Тулажелдормаш» от 12.08.2021 № 317/08-21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3422/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку комплекса щебнеочистительного (извещение № 32110437094), 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 АО «Тулажелдормаш» (далее – Заявитель) от 12.08.2021 № 317/08-21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3422/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку комплекса щебнеочистительного (извещение № 32110437094) (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.

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» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 (далее – ЕИС) 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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 30.06.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 371 668 114, 80 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 27.08.2021.
4. Дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе – 10.09.2021.
5. Дата проведения Аукциона – 14.09.2021.
6. Дата подведения итогов Аукциона – 14.09.2021.

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, поскольку:

1.

1.

1. Заказчиком в техническом задании Документации (далее – Техническое задание) установлены требования к техническим и функциональным характеристикам

закупаемого товара, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя;

2. Заказчиком в Техническом задании установлены ненадлежащие требования к типу трансмиссии.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона 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, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в техническом задании Документации (далее – Техническое задание) установлены требования к техническим и функциональным характеристикам закупаемого товара, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя.

Пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть

указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 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.

Разделом «Технические и функциональные характеристики товара» пункта 2 приложения 1.1 Технического задания установлены требования к закупаемому товару, в том числе:

«Состав машины и требования к конструктивному устройству
Щебнеочистительная машина должна состоять из трех модулей:

- модуль добывающе-распределительный;
- модуль очистной;
- секция тягово-энергетическая (ТЭС).

Щебнеочистительная машина представляет собой самоходную, трехмодульную путевую машину. Модули должны соединяться между собой автосцепками. Щебнеочистительная машина должна быть установлен на тележках. Все модули должны быть связаны между собой электрическими и пневматическими соединениями».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Заказчиком установлено неправомерное требование Технического задания в части условия о том, что щебнеочистительная машина должна состоять из трех модулей, поскольку таким характеристикам соответствует товар производителя АО «Калужский завод «Ремпутмаш».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что указанные требования установлены исходя из потребностей Заказчика с учетом особенностей товара, являющегося объектом закупки, при этом такие требования не противоречат требованиям

Закона о закупках и Положения о закупке.

Вместе с тем представителем Заявителя представлена сравнительная таблица, согласно которой товаром, соответствующим требованиям Технического задания, является тип машин с тремя модулями ЩОМ-1400 и ЩО-1200 производства АО «Калужский завод «Ремпутьмаш», кроме того, представитель Заявителя пояснил, что отсутствие одновременно трех модулей у машины не ухудшает ее потребительские и качественные характеристики, о чем свидетельствуют положения ГОСТ 32215-2013, согласно которому предусмотрена возможность разделения модулей.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, установившего неправомерные требования к техническим и функциональным характеристикам, указывающих на конкретного производителя и, как следствие, ограничивающие количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Техническом задании установлены ненадлежащие требования к типу трансмиссии.

Разделом «Технические и функциональные характеристики товара» пункта 2 приложения 1.1 Технического задания установлены требования к закупаемому товару, в том числе:

«Трансмиссия: передача крутящего момента на колесные пары: а) в транспортном режиме – от тяговых электро-двигателей через карданные валы и осевые редукторы; б) в рабочем режиме – от тягового электродвигателя через понижающий редуктор, режимный редуктор, карданный вал и осевой редуктор».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что установление требований к трансмиссии закупаемого оборудования в части передачи крутящего момента на колесные пары через карданные валы и понижающие редукторы неправомерно, поскольку в настоящее время существуют трансмиссии с элементами гидропривода и частично управляемыми асинхронными двигателями.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в связи с наличием на тяговой секции источника электроэнергии большой мощности, целесообразно использование электрической трансмиссии. А также указал, что использование трансмиссии с элементами гидропривода нецелесообразно из-за дополнительного усложнения машины и увеличения эксплуатационных расходов в части замены рабочих жидкостей (гидравлического масла), кроме того учитывая всесезонную эксплуатацию тяговой секции щебнеочистительной машины потребуются дополнительные мероприятия (работы) по подготовке гидравлической трансмиссии для эксплуатации в период отрицательных температур окружающего воздуха.

При этом согласно пояснениям представителя Заказчика обстоятельством по выдвигению данного требования является вопрос унификации с уже эксплуатируемыми на сети железных дорог машинами в части закупки запасных частей и материалов и комплектующих для проведения ремонтов, в связи с чем указанные требования к закупаемому товару, сформированы с учетом необходимых потребностей Заказчика и содержат необходимые Заказчику технические требования.

Вместе с тем представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, позволяющих Комиссии ФАС России прийти к выводу о неправомерности установления указанных требований к закупаемому товару.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и 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.

Таким образом, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Тулажелдормаш» (ИНН: 7104002647; ОГРН: 1027100595796) от 12.08.2021 № 317/08-21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 3422/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора на поставку комплекса щебнеочистительного (извещение №

32110437094) обоснованной в части неправомерного установления Заказчиком в Документации требований к техническим и функциональным характеристикам товара по предмету закупки, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2021

№ 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 23.08.2021 № 223ФЗ-456/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 23.08.2021 № 223ФЗ-456/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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