

ИП Бородулина Екатерина Владимировна

ООО «РТС-тендер»

Наб. Тараса Шевченко, д. 23-А, г. Москва, 121151

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2, г. Москва, 107174

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18933/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.11.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба ООО «Лига Масел» на действия ОАО «РЖД» при проведении закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки

вправе обжаловать в административном порядке 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.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как видно, все приведенные положения закона объединяет принцип прозрачности проведения закупочной деятельности, поскольку при осуществлении любой закупки, не соблюдая данный принцип, как это следует из положений законодательства и толкования Верховного Суда Российской Федерации, достичь установленных целей не представляется возможным.

В то же самое время, оценивая доводы поданной обществом жалобы следует признать их подпадающими под требования пунктов 1, 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках, поскольку заказчик вопреки требованиям действующего законодательства, не были полностью исполнены требования Закона о закупках.

Рассматривая по существу доводы жалобы, Комиссия Управления установила следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках названный закон устанавливает, что 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение

29.09.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС), и на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры») и на сайте <http://rts-tender.ru> опубликованы извещение о проведении закупки и закупочная документация.

При организации и проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке ОАО «РЖД»), а также закупочной документацией. ИП Бородулиной Е.В.

обратилась с жалобой в антимонопольный орган, где указала в качестве основания для обращения несогласие с отказом в допуске к участию закупке.

Согласно Протоколу № № 2915/ЗКТЭ-ЦДЗС/20/1 ИП Бородулина Е.В. (Участник № 3 по 1 лоту и участник № 3 по 2 лоту) не допускается к участию.

Основанием для такого решения послужило отсутствие по позициям №1, 2 технического задания протоколов декларационных испытаний, на основании которых выдана декларация, а именно протоколы по подтверждению соответствия по: пп. 1.2, 1.3 ГОСТ 12.1.007-76, пп. 1.1–1.7, 2.1–2.9, 5.1 «Нормативные показатели безопасности и эффективности дезинфекционных средств, подлежащие контролю при проведении обязательной сертификации» № 01-12/75-97. Относительно второго лота основания для отклонения заявки идентичны.

Согласно протоколу от 21.10.2020 № 2915/ЗКТЭ-ЦДЗС/20/1 рассмотрения и оценки котировочных заявок участнику № 3 по Лоту No 1 и 2 (ИП Бородулина Е.В.) отказано в допуске до участия в закупке на основании пунктом 3.15.2. приложения No 1 к извещению о проведении запроса котировок, а именно: участником в составе заявки не представлены по позициям No 1, 2 технического задания протокол(ы) декларационных испытаний, на основании которого(ых) выдана декларация, а именно протоколы по подтверждению соответствия по: пп. 1.2, 1.3 ГОСТ 12.1.007-76, пп. 1.1–1.7, 2.1–2.9, 5.1 «Нормативные показатели безопасности и эффективности дезинфекционных средств, подлежащие контролю при проведении обязательной сертификации» № 01-12/75-97 в соответствии с пунктом 3.15.2 документации в составе котировочной заявки участник должен представить документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено техническим заданием.

Согласно приложению № 1 к извещению о проведении запроса котировок № 2915/ЗКТЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договоров поставки средств для защиты от воздействия биологических факторов с антибактериальным действием к лотам 1-2 представлены одни из требований.

Согласно п. 3.15.2 в составе котировочной заявки участник также должен представить документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено техническим заданием.

По мнению Заказчика, протоколы декларационных испытаний представлены участником не было.

Однако участник в составе заявки предоставил протокол химико-аналитических исследований №11-210/16 от 08 декабря 2016 года, протокол токсикологических исследований №9-20.P/17 от 23 марта 2017 года, протокол микробиологических исследований №04-146.P/17 от 18 апреля 2017 года (что подтверждается скриншотами о поданных документах по двум лотам).

Изучив представленные материалы, Комиссия пришла к выводу об обоснованности довода жалобы ввиду следующего:

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 на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат/декларация соответствия, паспорт качества, технические условия и так далее), а также документы, подтверждающие результат испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее).

С учетом изложенного, требование о представлении участниками Закупки до даты подведения итогов Закупки вышеуказанных документов, указанных в Техническом задании, обременяет участника Закупки в целях участия в Закупке и подаче своей заявки на участие в Закупке заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании 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 Закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями Закупочной документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

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 и до подведения итогов закупки, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке, при подаче заявки на участие в закупке.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что заявителем исчерпывающим образом представлены все необходимые документы.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В целях восстановления нарушенных прав и законных интересов участников процедуры, учитывая, что Заявитель подал заявку на участие в Закупке, Комиссией также принято решение выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о рассмотрении заявок участников, без учета оспариваемого требования Закупочной документации.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП Бородулиной Е.В. на действия ОАО «РЖД» при проведении запроса

котировок в электронной форме № 2915/ЗКТЭ-ЦДЗС/20 при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях ОАО «РЖД» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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