

ОАО «РЖД»

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

ООО «СОВА»

Зеленый пр-кт., д. 34, пом. 1,
Москва, 111394

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-747/18

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «СОВА» 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»**

08.10.2018

Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «СОВА» от 01.10.2018 № 133 на действия
(бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в
электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства
№ 5961/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку средств
противопожарной защиты для обеспечения Акционерного общества
«Федеральная пассажирская компания» (извещение № 31806826202), 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 «СОВА» (далее - Заявитель) от 01.10.2018 № 133 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 5961/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку средств противопожарной защиты для обеспечения Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (извещение № 31806826202) (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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках.

16.08.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация);

дата окончания подачи заявок — 06.09.2018;

дата рассмотрения заявок — 13.09.2018;

дата подведения итогов — 14.09.2018;

начальная (максимальная) цена договора — 10 168 176 ,75 рублей;

на участие в Аукционе подано 11 заявок, из них 9 заявок отклонены.

В ходе заседания 05.10.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 08.10.2018.

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 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.

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

1) Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе;

2) Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому в Техническом задании Документации для пожара класса С установлен вид горючего материала (горючие газы; растительное масло пищевое).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения 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. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе от 24.09.2018 № 5961/ОАЭ-РЖДС/18/1 (далее - Протокол), Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 6.5.3.4 Документации, в связи с несоответствием заявки требованиям Технического задания, установленным в пункте 7.6 Документации, а именно: в Техническом предложении участника огнетушательная способность модельного очага пожара класса В указана 55 В, что противоречит условиям технического задания (для класса В установлена огнетушательная способность модельного очага пожара не менее 233 В).

Согласно пункту 7.6.1 Документации, в составе аукционной заявки участник должен представить Техническое предложение, оформленное по

форме приложения № 3 к аукционной 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 аукционной документации. В Техническом предложении участника должны быть изложены характеристики товаров, работ, услуг, соответствующие требованиям технического задания, являющегося приложением № 2 к Документации.

В соответствии с пунктом 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.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с несоответствием заявки требованиям Технического задания Документации.

В соответствии с разделом 1 Технического задания (приложение № 2 Документации) огнетушитель воздушно-эмульсионный в соответствии с требованиями ГОСТ Р 51057-2001 должен иметь огнетушащую способность модельного очага пожара: Класс А (твердые вещества) - не менее 6А, Класс В (ЛВЖ и ГЖ) - не менее 233В.

Вместе с тем, согласно Техническому предложению, содержащемуся в заявке Заявителя, Заявителем предложена продукция: огнетушитель воздушно-эмульсионный; огнетушащая способность модельного очага пожара: Класс А (твердые вещества) - 1А, Класс В (ЛВЖ и ГЖ) — 55В.

Кроме того, Заявителем в составе заявки представлен протокол проведения сертификационных испытаний, в соответствии с которым установленная возможность тушения модельного очага пожара составляет 55В.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что показатели, представленные Заявителем в Техническом предложении Документации, не соответствуют требованиям Технического задания Документации.

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

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно

установлено требование, согласно которому в Техническом задании Документации для пожара класса С установлен вид горючего материала (горючие газы; растительное масло пищевое).

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что данное требование установлено в соответствии с пунктом 4.5 ГОСТ Р 51057-2001, а именно: в зависимости от вида заряженного огнетушащего вещества огнетушители используют для тушения одного или нескольких пожаров следующих классов:

А- горение твердых веществ;

Б- горение жидких веществ;

В- горение жидких веществ;

С- горение газообразных веществ;

Д- горение металлов или металлоорганических веществ;

Е- пожары электрооборудования, находящегося под напряжением.

Включение в Техническое задание Документации требования о соответствии огнетушащего вещества, используемого в воздушно-эмульсионных огнетушителях, для тушения пожара класса С в соответствии с видом горючего материала (горючие газы; растительное масло пищевое) обусловлено спецификой применения данных огнетушителей (огнетушители предназначены для тушения пожара на пассажирских подвижных железнодорожных составах).

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требования, установленные Заказчиком в Техническом предложении Документации, не противоречат требованиям Закона о закупках.

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

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, 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.

3. Пунктом 1 Технического задания (приложение № 2 Документации) установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара, а именно: товар «Огнетушитель воздушно-эмульсионный» должен соответствовать требованиям ГОСТ Р 51057-2001 (объем содержащегося

огнетушащего вещества должен составлять не более – 5,0+/-0,2 литра и не менее 4,8 литра; огнетушащая способность модельного очага пожара: Класс В (ЛВЖ и ГЖ) - не менее 233В).

Вместе с тем, согласно пункту 5.21 ГОСТ Р 51057-2001 при объеме содержащегося огнетушащего вещества 4-6 л., установленный минимальный ранг модельного очага пожара класса В, составляет 55 В.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Техническом задании Документации установлено требование к предельному объему огнетушащего вещества, содержащегося в огнетушителе, не позволяющие указать значения показателя, соответствующего требованиям Технического задания Документации, поскольку данное требование не соответствует требованиям ГОСТ Р 51057-2001.

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

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Аукциона, поскольку по указанному основанию заявки участников Аукциона не отклонялись.

4. Пунктом 6.5.8 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 аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 6.5.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также 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, а также 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 положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Аукциона, поскольку по указанному основанию заявки участников Аукциона не отклонялись.

5. Согласно пункту 8.2.1 Документации, до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, представляет 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.

Пунктом 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, представляет 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.

Кроме того, 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 указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «СОВА» (ИНН: 7727552790, ОГРН: 1057748176683 от 01.10.2018 № 133 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 5961/ОАЭ-РЖДС/18 на право заключения договора на поставку средств противопожарной защиты для обеспечения Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (извещение № 31806826202) необоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 08.10.2018 № 223ФЗ-747/18.

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