

ОАО «РЖД»

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

ООО «РТС-Тендер»

Тараса Шевченко наб.,
д. 23а, эт. 25, пом. 1,
Москва, 121151

ООО «РБ»

Головинское ш., д. 5 корп. 1, оф.
7025,
Москва, 125212

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-817/20

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

19.10.2020

Москва

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

ведущего Комиссии – заместителя начальника Управления контроля
размещения государственного заказа Кокарева Е.В.,

членов Комиссии:

заместителя начальника Управления контроля размещения
государственного заказа Тукай Д.Г.,

заместителя начальника отдела рассмотрения жалоб Управления
контроля размещения государственного заказа Симаченко А.Г.,

ведущего консультанта правового отдела Управления контроля
размещения государственного заказа Бомбыря Д.С., (далее – Комиссия ФАС
России),

при участии представителей:



ОАО «РЖД»: Минин А.В. (доверенность от 25.08.2020 №ЦДЗС-54/Д),
ООО «РБ»: Белоусова С.Н. (доверенность от 15.07.2020 б/н),
рассмотрев жалобу ООО «РБ» от 13.10.2020 вх. № 173596/20 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4933/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку смывающих и обезвреживающих средств (извещение № 32009541867), 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 «РБ» (далее – Заявитель) от 13.10.2020 вх. № 173596/20 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4933/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку смывающих и обезвреживающих средств (извещение № 32009541867) (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.

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» (далее – Положение о закупке).

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 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 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 30.09.2020;
- 2) начальная (максимальная) цена договора – 832 034 914,87 рублей;
- 3) дата окончания подачи заявок — 16.10.2020;
- 4) дата проведения торгов – 03.11.2020;
- 5) дата подведения итогов Аукционов — 03.11.2019.

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

1. неправомерно установлено требование к картриджам дозаторов;
2. неправомерно установлено требований к упаковке поставляемого товара;
3. Заказчиком в Документации неправомерно установлены излишние требования к поставляемому товару

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и документы 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, 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.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к требованиям 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.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к картриджным дозатором.

Согласно пункту 2 технического задания Документации дозаторы картриджные, в том числе предназначенные для бесконтактного автоматического дозирования кремов, паст, пенных средств, спрея, антисептиков и гелей, должны быть изготовлены из прочного пластика толщиной не менее 2 мм белого цвета. В дозаторах будут размещаться картриджи объемом 1л (чертеж дозаторов и картриджа к ним прилагаются). Дозаторы должны быть оборудованы запирающим механизмом и ключом (схематичное изображение ключа на чертеже).

Дозаторы должны крепиться к стене на специальные крепления с возможностью монтажа/демонтажа. Дозаторы должны обладать дополнительной функцией – иметь самоклеящуюся прочную основу для оперативного монтажа/демонтажа без повреждения поверхности.

Предложенные дозаторы и картриджи должны полностью отвечать чертежам дозаторов и картриджей из настоящего технического задания, чтобы заказчик мог их использовать с уже существующим оборудованием.

Представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России указал, что требования предъявленные к толщине пластика, возможности крепления дозатора к стене, возможности применения картриджей объемом не более 1 литра подходят только к конкретному производителю.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представитель

Заявителя не представил сведений, какой именно конкретный производитель производит картриджные дозаторы в соответствии с требованиями Документации.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в соответствии с условиями Документации, участником может быть предложена продукция иных марок (эквивалент), полностью соответствующая требованиям, изложенным в техническом задании открытого аукциона. Строгое соблюдение пропорций и геометрии дозирующего устройства не требуется.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначным образом подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к упаковке.

Согласно пункту 2 технического задания Документации установлено, что в соответствии с пунктом 4.15 ТР ТС 019/2011 «О безопасности средств индивидуальной защиты» на упаковку средств должна быть нанесена информация характеризующая продукцию с указанием назначения, наименование изготовителя, его место нахождения и т.д., на упаковке должен быть указан телефон «горячей линии».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Требование заказчика неправомерно, поскольку в ТР ТС 019/2011 не предусмотрено наличие на упаковке телефона «горячей линии».

Также, 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 при заполнении заявки на участие в Аукционе может не обладать информацией о марке, производителе, о номере сертификата соответствия и (или) декларации соответствия предлагаемого к поставке товара, а также информацией о наличие дополнительной индивидуальной упаковки и подробной инструкции по применению с пиктограммами.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующий информации, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего указанное ненадлежащие требование к упаковке поставляемого товара 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.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования к обязательному наличию/отсутствию конкретных компонентов.

По пунктам №№ 3, 4, 9, 12, 10, 11, 14, 15, 17, 18, 21, 23, 26, 25, 28, 29, 30, 32, 33, 36, 37, 44, 48, 49, 55, 56, 58, 59, 60, 51, 61, 62 Заказчиком установлено ненадлежащие, избыточные и противоречащие нормативным документам требования к товарам.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанные требования установлены в соответствие с потребностями Заказчика, нормативными документами и не противоречит Положению о закупках и Закону о закупка

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначным образом подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел подтверждения.

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 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РБ» (ИНН: 7743174610; ОГРН: 1167746897339) от 13.10.2020 вх. № 173596/20 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 4933/ОАЭ-ЦДЗС/20 на право заключения договора на поставку смывающих и обезвреживающих средств (извещения № 32009541867) обоснованной в части установления неправомерного требования к упаковке поставляемого товара.

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

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.10.2020 по делу № 223ФЗ-817/20 не выдавать, поскольку ранее выдано по делу от 19.10.2020 по делу № 223ФЗ-815/20.

4. Соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 19.10.2020 № 223ФЗ-817/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

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

Ведущий Комиссии ФАС России

Е.В. Кокарев

Члены Комиссии ФАС России

Д.Г. Тукай

А.Г. Симаченко

Д.С. Бомбырь