



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА
(ФАС России)

Садовая Кудринская, 11
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993
тел. (499) 755-23-23, факс (499) 755-23-24
delo@fas.gov.ru <http://www.fas.gov.ru>

28.08.2019 № 17/45002/19

На № _____ от _____

Московское УФАС России

Мясницкий пр., д. 4, стр. 1,
Москва, 107078

ООО «ХК «Зеленый берег XXI
век»

Гаражный пр., д. 26,
г. Подольск, 142106

О передаче жалобы по подведомственности

В Федеральную антимонопольную службу (далее – ФАС России) поступила жалоба ООО «ХК «Зеленый берег XXI век» от 26.08.2019 № 23-Ю на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку средств дерматологических для нужд Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» с начальной ценой договора 13 484 105 рублей (извещение № 31908197735) (далее — Жалоба).

В соответствии с закупочной документацией Заказчиком по указанной закупке является ОАО «РЖД», адрес места нахождения которого: 107174, г. Москва, ул. Басманная Нов., дом 2.

На основании вышеизложенного и в соответствии с письмом ФАС России от 05.07.2019 № ИА/57470/19 ФАС России направляет жалобу ООО «ХК «Зеленый берег XXI век» в Московское УФАС России для рассмотрения по существу.

О результатах рассмотрения жалобы необходимо сообщить заявителю и в ФАС России.

Дополнительно ФАС России сообщает, что жалоба подана лично Заявителем.

Приложение: на 135 л. в 1 экз. в первый адрес.

Начальник Управления
контроля размещения
государственного заказа ФАС России

Горбунов Д.С. 8(499)755-23-23 (доб. 097-225)

А.Ю. Лобов



2019-109361(1)

Московское УФАС
Рег. номер 48986/19
зарегистрирован 29.08.2019



136

238089

23.09.2019 № 23-Д

На № _____ от _____

В Федеральную Антимонопольную
Службу

Центральный аппарат ФАС России:
125993, г. Москва, ул. Садовая-
Кудринская, д. 11, Д-242, ГСП-3

Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью «Холдинговая
Компания «Зеленый берег XXI век»
Адрес местонахождения: 142106,
Московская область, г. Подольск,
Гаражный проезд, д. 26.

ФАС России
Рег. номер 149775/19
зарегистрирован 26.08.2019



Маскет

Жалоба на действия конкурсной комиссии

Заказчик: ОАО «РЖД», Закупка осуществляется для нужд Московская дирекция материально - технического обеспечения - структурное подразделение Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД», ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295, место нахождения: 129337, г. Москва, Ул. Красная сосна, д.2. Почтовый адрес заказчика: 129337, г. Москва, Ул.Красная сосна, д.2, каб.404., номер телефона: : +7(499) 623-91-80, номер факса: +7 (499)266-05-28, адрес электронной почты: MDMTO_NesterovDA@msk.rzd.ru, лицо, ответственное за проведение процедуры: Инженер 1 категории Нестеров Данила Александрович.

Участник запроса котировки в электронной форме (заявитель): ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век», ИНН 7706272866, ОГРН 1027700064182, место нахождения: 142106, Московская область, г. Подольск, Гаражный проезд, д. 26, номер телефона: 8 (495) 638-55-71, факс 8 (495) 393-59-11, адрес электронной почты: volgina@amparo.ru, контактное лицо: Волгина Елена Михайловна, генеральный директор Хромов Олег Вячеславович.

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении открытого аукциона: <https://www.rts-tender.ru>

Наименование обжалуемых торгов: «Открытый аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4963/ОАЭ-РЖДС/19».

Дата размещения Извещения: 14 августа 2019 года

Дата окончания срока подачи заявок: 02 сентября 2019 года 12:00 часов московского времени.

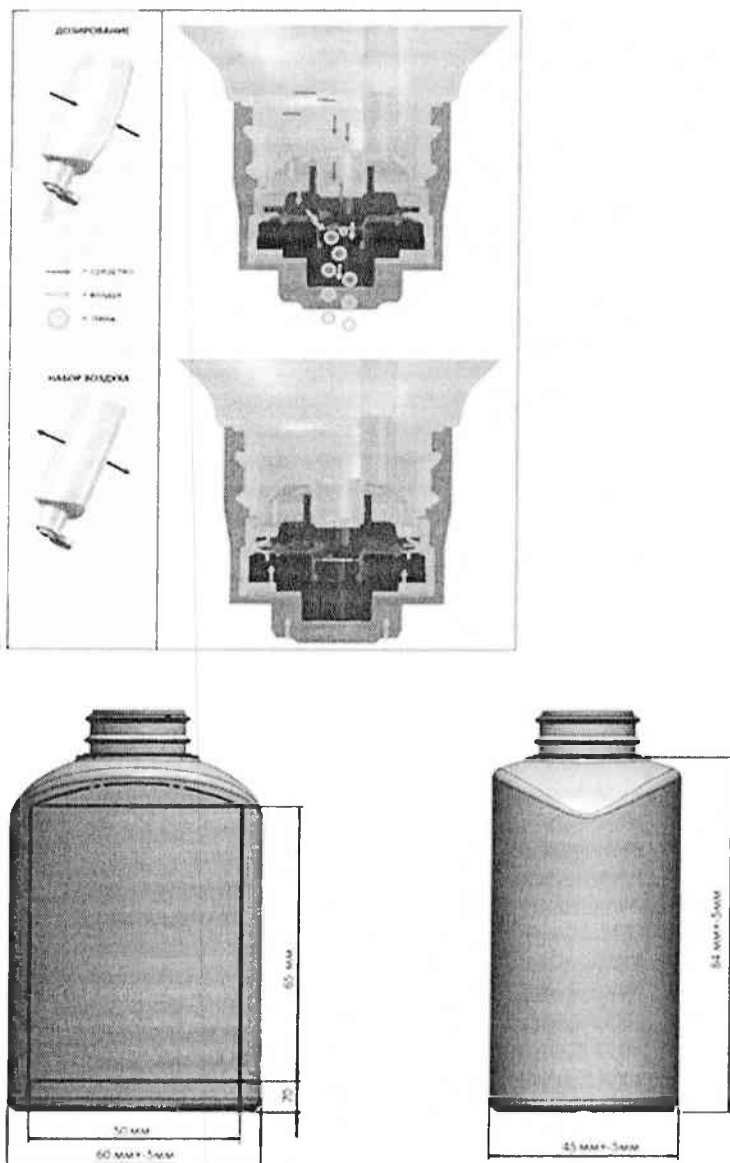
Доводы жалобы: 02 сентября 2019 года Заказчик разместил на сайте <https://www.rts-tender.ru> извещение и аукционную документацию по открытому аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4963/ОАЭ-РЖДС/19.

При этом в части 1 аукционной документации (далее по тексту-Документация) «Условия проведения аукциона» в п.2 «Требования к товарам», в табличной части «Требования к упаковке, отгрузке товара» содержатся следующие требования к участникам:

Товар должен отгружаться в упаковке, соответствующей характеру поставляемого товара, обеспечивающей при надлежащем обращении с товаром его сохранность. Упаковка и тара в которой поставляется товар должна соответствовать требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности Упаковки» (ТР ТС 005 - 2011).

Упаковка средства пенного для дезинфекции кожи (бесспиртовой антисептик) должна полностью отвечать чертежам флакона из настоящей документации, чтобы гарантировать заказчику экономичность использования.

Чертеж флакона 100 мл:



Таким образом, Заказчик указал, что упаковка товара должна соответствовать техническому регламенту Таможенного союза «О безопасности Упаковки» (ТР ТС 005 - 2011), что логично, законно и обоснованно.

Но кроме того, для экономичности использования упаковка должна соответствовать КОНКРЕТНОМУ чертежу, который собственно и представлен в Документации. При этом не понятно на основании чего Заказчик считает, что именно такой дозатор является экономичным к использованию, а иной дозатор будет не экономичным. Заказчик не указывает конкретную торговую марку, он указывает конкретный чертеж упаковки, и

данный чертеж упаковки, как и сама упаковка являются точной копией дозатора, произведенных компанией ООО «АРМАКОН».

Заказчик, не указывая конкретную торговую марку, указывает конкретный и единственный чертеж упаковки товара, который запрещает менять на альтернативный.

В п. 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) указано, 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.

Требование Заказчиком упаковки товара (дозатора) выполненного исключительно по конкретному чертежу нарушает принцип равноправия, закрепленный соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В части 1 Документации «Условия проведения аукциона» в п.6 «Иные требования» Заказчик указывает, что «В подтверждение соответствия данных требований к составу средств участник должен представить:

- информационное письмо либо иные документы, подтверждающие состав предлагаемой продукции, заверенное участником.

- технические документы, и/или этикетки, и/или аннотации и/или другие документы характеризующие продукцию.

Учитывая, что фактор защиты от УФ-излучения SPF присваивается на основании испытаний по ISO 24444:2010, для подтверждения фактора защиты SPF (в случае, если участник предлагает продукцию обладающую фактором защиты SPF), участник в составе заявки должен предоставить:

- информационное письмо в свободной форме подтверждающее защитные свойства (диапазон защиты от УФ-излучения) и уровень защитного действия светофильтров и/или инструментальным методом с указанием наименования лаборатории, которая проводила исследование

На продукцию, обладающую гипоаллергенными свойствами, участник должен предоставить в составе заявки:

- информационное письмо в свободной форме, подтверждающее гипоаллергенность предлагаемой продукции с указанием соответствующих наименований.

На продукцию, блокирующую вредное воздействие химических раздражителей (в т.ч. солей тяжелых металлов), участник в составе заявки дополнительно должен предоставить:

- информационное письмо в свободной форме, подтверждающее и гарантирующее защитное свойство с указанием методики исследования.

Участник должен подтвердить наличие индивидуальной картонной коробки с подробной инструкцией у продуктов, которые обладают специальными комбинированными защитными свойствами в соответствии с техническими требованиями к закупаемым товарам. В подтверждение данного требования участник должен в составе заявки предоставить:

- информационное письмо в свободной форме либо иные документы, гарантирующие наличие дополнительной индивидуальной упаковки и подробной инструкции по применению с пиктограммами.

В соответствии с п.4.15 ТР ТС 019/2011 на упаковку средств должна быть нанесена информация характеризующая продукцию с указанием назначения, наименование изготовителя, его место нахождения и т.д. На упаковке должен содержаться телефон «горячей линии». **В подтверждение**

соответствия п.4.15 ТР ТС 019/2011 участник должен предоставить: две фотографии (не из каталога) предлагаемой продукции (фас, оборотная сторона). На фотографиях информация, размещенная на тубе, должна читаться при просмотре.

Указанные документы должны быть заверены подписью уполномоченного лица и печатью, при ее наличии.»

Таким образом, участник закупочной процедуры в составе заявки должен предоставить технические документы, и/или этикетки, и/или аннотации и/или другие документы характеризующие продукцию, также в подтверждение соответствия п.4.15 ТР ТС 019/2011 участник должен предоставить: две фотографии (не из каталога) предлагаемой продукции (фас, оборотная сторона). На фотографиях информация, размещенная на тубе, должна читаться при просмотре.

Необходимо отметить, что участник закупки не имеет право требовать, а изготовитель/ поставщик (третье лицо) товара вне заключенного договора в рамках действующего законодательства не обязан представлять участнику закупки технические документы, и/или этикетки, и/или аннотации и/или другие документы характеризующие товар в адрес, то есть Заказчика.

Также без взаимодействия с третьим лицом участнику закупки негде взять фотографии товара НЕ ИЗ КАТАЛОГА, так как в момент подачи заявки на участие в закупочной процедуре он не обязан иметь предполагаемый к поставке товар.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/ поставщика (третьего лица) как-либо реагировать на обращения участников закупки на соответствующие запросы о представлении в адрес Заказчика фотографий, инструкций, этикеток возможность участников закупки в течение ограниченного времени сформировать и подать заявку в соответствии с требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьего лица – производителя/поставщика закупаемого товара.

Указанное требование не является квалификационным, поскольку наличие у участника закупки технических документов, этикеток, аннотаций и фотографий продукции товара не характеризует поставщика товара и по сути, указанное требование - это понуждение участника заключать договоры с третьими лицами, т.е. обременение исполнением договорных обязательств перед третьими лицами в любом случае, независимо от победы на аукционе, что противоречит принципу свободы предпринимательской деятельности.

Также наличие у участников закупки технических документов, и/или этикеток, и/или аннотаций и/или других документов характеризующих продукцию, и тем более фотографий не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего выполнения поставки.

По условиям Документации участник закупки также должен подтвердить наличие индивидуальной картонной коробки, при этом не понятно каким образом индивидуальная картонная упаковка влияет на качество закупаемого товара.

Данные требования также являются излишними, приводят к ограничению количества участников закупки.

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.

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» (далее по тексту-Положение о закупке).

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 предусмотрен Положением о закупке.

При этом, участник закупки, подав заявку, берет на себя весь объем обязательств по своевременной поставке товара в соответствии с условиями аукционной документации и договора, также, подписывая договор с Заявителем, второй раз подтверждает свои обязательства по поставке, кроме того, обеспечивает выполнение обязательств по договору перед Заявителем путем представления банковской гарантии либо внесением денежных средств.

Учитывая вышеизложенное, действия Заказчика по установлению требования, обязывающего участника закупки фактически приобретать товар до определения победителя торгов, значительно сужают круг участников закупки ввиду невозможности участия в ней лиц, не производящих самостоятельно требуемый товар, но обладающих возможностью его поставить в случае одержания ими победы в торгах, ставят в преимущественное положение участников-производителей, участников-дилеров перед участниками, не являющимися таковыми, противоречат Положению о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках

Учитывая изложенное, действия Заказчика по установлению требований обязывающих участника закупки- до окончания аукциона, и понимания его результатов заключить договор с изготовителем/поставщиком товара и предоставить:

- технические документы, и/или этикетки, и/или аннотации и/или другие документы характеризующие продукцию;
- две фотографии (не из каталога) предлагаемой продукции (фас, оборотная сторона).
- поставить товар в упаковке выполненной по конкретному чертежу
- поставить товар в индивидуальной картонной упаковке

значительно сужают круг участников, что нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно п.1 ч.10 ст.3, а также п.4 ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

Учитывая изложенное

ПРОШУ:

Признать незаконными требования аукционной документации «Открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4963/ОАЭ-РЖДС/19»:

- о предоставлении технических документов, и/или этикеток, и/или аннотаций и/или других документов характеризующих продукцию;

- о предоставлении двух фотографий (не из каталога) предлагаемой продукции (фас, оборотная сторона). На фотографиях информация, размещенная на тубе, должна читаться при просмотре;

- об условии, что упаковка средства пенного для дезинфекции кожи (бесспиртовой антисептик) должна полностью отвечать чертежам флакона из настоящей документации, чтобы гарантировать заказчику экономичность использования.

- о поставке товара в индивидуальной картонной упаковке.

Приложения:

1. Доверенность, выданная Заявителем представителю Волгиной Елене Михайловне, зарегистрированная в реестре: 77/725-н/77-2018-9-521- копия, 1 экземпляр на 1-м листе-стр-7;
2. Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД»- стр. 8-50;
3. Извещение о проведении запроса котировок «Открытый аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 4963/ОАЭ-РЖДС/19» - копия, 1 экземпляр-стр.51-55;
4. Аукционная документация открытого аукциона в электронной форме, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства № 4963/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора поставки средств дерматологических для нужд Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания», Приложение № 1.2.- стр.56-135.

Представитель по доверенности



Е.М. Волгина