

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-2211/2023

03 ноября 2023 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>;

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЛПК «Авангард С» (далее – ООО «ЛПК «Авангард С», Заявитель, вх. № 20204-ЭП/23 от 30.10.2023 г.) на действия организатора торгов открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 на право заключения договора поставки поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева (номер извещения на сайте <...> – 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 от 27.09.2023 г., Лот № 1),

в присутствии представителя ООО «ЛПК «Авангард С» – <...> (представитель по доверенности № б/н от 01.07.2023 г.),

в присутствии представителя ОАО «РЖД» – <...> (доверенность № 3-СИБ ДМС-16/Д от 07.08.2023 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «ЛПК «Авангард С» (вх. № 19934-ЭП/23 от 25.10.2023 г. и № 20204-ЭП/23 от 30.10.2023 г.) на действия организатора торгов ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 на право заключения договора поставки поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева (номер извещения на сайте <...> – 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 от 27.09.2023 г., Лот № 1).

Заявитель сообщает следующее.

27.09.2023 года ОАО «РЖД» (далее по тексту - Заказчик) разместило извещение об осуществлении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23/1 на право заключения договора поставки лесопиломатериалов и изделий из

дерева (далее по тексту – аукцион).

Согласно Приложению № 1.1 «Техническое задание» аукционной документации требования к лесопиломатериалам и изделиям из дерева, а именно наименование, ед.измерения, нормативные документы, согласно которым установлены требования, технические и функциональные характеристики товара и иные сведения указаны в разделе 2 Технического задания (далее по тексту – техническое задание).

ООО «ЛПК «Авангард С» (далее по тексту – участник) была подана заявка на участие в аукционе в соответствии с техническим заданием, в котором по позиции 7 были заявлены следующие характеристики: подраздел технические и функциональные характеристики: иные характеристики:

ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ; ГОСТ 4598-2018; марка, чертеж, модель: Марка Т, группа А, сорт 1, сорт 2; сорт, тип-размер: 1700X2745X3,2.

Заявке ООО «ЛПК «Авангард С» был присвоен регистрационный номер 2/ номер заявки участника 2 (далее по тексту – Заявка № 2).

23.10.2023 года по итогам рассмотрения экспертной группой заявок участников, поступивших для участия в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 на соответствие заявок участников требованиям технического задания документации о закупке установлено, что Заявка № 2 на участие в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 отклоняется и в допуске к участию в аукционе №2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 отказано по следующим основаниям: на основании пункта 3.6.6.1. документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1. документации о закупке, содержащего информацию о товарах, закупка которых осуществляется, несоответствующую действительности, а именно: по позиции №7 (ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ; ГОСТ 4598-2018; марка, чертеж, модель: Марка Т, группа А, сорт 1, сорт 2; сорт, тип-размер: 1700X2745X3,2) технического предложения участник указал в качестве производителя продукции АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051), которому был отправлен запрос от 13.10.2023 г. № ИСХ-6403/ЗСИБ ДМС «о подтверждении производства продукции». На запрос получен ответ о том, что АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) выпускает плиту древесно-волоконную марки ТС, группа А, 1 сорт размером 1700X2745X3,2мм по СТО 00280459-013-2019, что не соответствует информации в части нормативных документов, указанных участником в его техническом предложении (ответ от 16.10.2023 г. № 10-2246). Таким образом, информация указанная участником в техническом предложении о продукции по позиции № 7 не соответствует действительности.

С указанным доводом ООО «ЛПК «Авангард С» не согласно, отклонение Заявки № 2 в участии в аукционе считаем незаконным. В нарушение части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия неправоммерно отказала Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

В Техническом задании указано, что товар по позиции № 7 должен соответствовать ГОСТ 4598-2018.

Ссылку Заказчика на ответ на запрос «о подтверждении производства продукции» считаем не состоятельной по следующим основаниям.

Согласно Сертификату соответствия № ФЦС RU.B1447.ПР20.0113 от 30.09.2022 года, выданного АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» ИНН 6656000051, на продукцию: плиты древесно-волоконистые марки Т, Т-С, группы А, выпускаются серийно по СТО 00280459-013-2019, соответствуют требованиям ГОСТ 4598-2018 п. 4.1.6 таблица 2, п. 4.1.8 таблица 3, п. 4.1.14, п. 5.2, п. 5.3.

Согласно п. 3.1 ГОСТ 4598-2018 Твердые плиты в зависимости от прочности, плотности и вида лицевой поверхности подразделяют на марки:

Т – твердые плиты с необлагороженной лицевой поверхностью;

Т-С – твердые плиты с лицевым слоем из тонкодисперсной древесной массы.

Указанные виды плит имеют одинаковые свойства и параметры, отличаясь лишь лицевым слоем (поверхностью).

Таким образом, параметры в Заявке № 2 полностью соответствуют требованиям установленным Заказчиком в Техническом задании.

ООО «ЛПК «Авангард С» также считает, что в зависимости от своих потребностей Заказчик в документации о проведении аукциона в электронной форме должен установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам) с учетом его деятельности.

Однако, ни в документации о закупке, ни в Техническом задании, Заказчик не указывает чем обусловлена потребность поставки продукции по позиции 7, идентичной заявленным требованиям в аукционной документации, с отсутствием возможности поставить эквивалент.

Указанное основание не допуска к аукциону носит формальное основание, направленное на ограничение конкуренции.

Предъявление к участнику требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей сопутствующих комплектующих товара, в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (п. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (п. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ), поскольку подобное требование не только является бесполезным дублированием требований аукционной документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели, если участником дано согласие на предъявленные заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в аукционе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос

достаточности ему согласия участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

В соответствии с разделом 2 Технического задания товар должен соответствовать требованиям ГОСТ 4598-2018.

Заявитель считает, что в целях обеспечения конкуренции на торгах заказчику в документации достаточно было предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в Аукционной документации, и не предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены Заказчиком в документации. Указанное изменение сократило бы возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик в Аукционной документации, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационной открытости закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям федерального закона о закупках, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Из положений ст. 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции,

обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (ч. 10 ст. 3 Закона о закупках).

ОАО «РЖД» представило следующие возражения на доводы жалобы.

При организации и проведении Аукциона Заказчик руководствовался Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденное советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 г., введенное в действие распоряжением ОАО «РЖД» от 12.07.2018 г. № 1481р (далее - Положение о закупке ОАО «РЖД»), а также соответствующей Аукционной документацией.

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе Заявителя, необоснованными по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Требования к закупаемым товарам, в соответствии с п. 215, п. 216 Положения о закупке ОАО «РЖД» определяются в документации о конкурентной закупке и формируются с учетом требования к закупаемым товарам, работам, услугам: должны быть ориентированы на приобретение качественных товаров, работ, услуг, имеющих необходимые заказчику потребительские свойства и технические характеристики; должны быть учтены требования технических, технологических регламентов, установленных законодательством Российской Федерации, а также требования локальных стандартов, нормативных документов по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг, действующих у заказчика.

Требования к качеству товаров, работ, услуг подлежат изложению в техническом задании со ссылкой на технические регламенты, принятые в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документы, разработанные и применяемые в национальной системе стандартизации, принятые в соответствии с законодательством РФ о стандартизации (п. 218 Положения о закупке ОАО «РЖД»).

Частью 1 аукционной документации предусмотрены условия проведения Аукциона, содержащихся в Техническом задании (приложение № 1.1.) (далее - Техническое задание).

Фрагмент Технического задания Заказчика

№ п/п	Наименование	Нормативные документы, согласно которым установлены требования	Технические и функциональные характеристики товара	
			Марка, чертеж	Типо-размер
7	ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ	ГОСТ 4598- 2018	Марка Т, группа А-Б, сорт 1-2	1700X2745X3,2

Участником № 2 предоставлено техническое предложение.

Фрагмент Технического задания участника № 2

№ п/п	Наименование	Нормативные документы, согласно которым установлены требования	Технические и функциональные характеристики товара		Производитель товара с указанием ИНН
			Марка, чертеж	Типо-размер	
7	ПЛИТА ДРЕВЕСНО- ВОЛОКНИСТАЯ	ГОСТ 4598-2018	Марка Т, группа А- Б, сорт 1- 2	1700X2745X3,2	АО «Туринский целлюлозно- бумажный завод» (ИНН 6656000051)

В соответствии с п. 3.6.4 Аукционной документацией аукционные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в аукционной документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных аукционной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

На основании п. 204 Положения о закупках ОАО «РЖД» и п. 3.6.11., 3.6.12 Аукционной 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. Заказчик вправе наводить справки или проводить исследования с целью изучения отчетов, документов и сведений, представленных в заявке на участие в закупке, и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банкам участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

Согласно п. 3.6.13 Аукционной документации требование, предусмотренное п. 3.6.11-3.6.12 аукционной документации применяется в равной степени ко всем участникам аукциона с соблюдением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с требованиями Аукционной документации в адрес АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) был отправлен запрос от 13.10.2023 г. № ИСХ-6403/3-СИБ ДМС «о подтверждении производства продукции».

В ответ на запрос Заказчика от АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) получен ответ от 16.10.2023 г. № 10-2246 согласно которому АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» выпускает плиту древесно-волоконистую марки ТС, группа А, 1 сорт размером 1700X2745X3,2мм по СТО 00280459-013-2019.

Таким образом, техническое предложение участника № 2 по позиции № 7 не соответствует действительности.

В соответствии с п. 3.6.6. Аукционной документации Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в том числе в случае непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно п. 3.6.7. Аукционной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе аукционной заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

На основании вышеизложенного, в соответствии с требованиями Положения о закупке ОАО «РЖД», Аукционной документации заявка участника № 2 отклонена и в допуске к участию в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 участнику отказано.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно, предоставлять достоверную информацию о предлагаемых товарах и не вводить в заблуждение Заказчика.

Целью п. 204, 331 Положения о закупке ОАО «РЖД» является недопущение преднамеренных попыток участников ввести Заказчика в заблуждение и недобросовестным образом обеспечить свое участие в Аукционе.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках», утвержденного 16.05.2018 г., принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 указанного закона, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Допуск Участника № 2, представившего недостоверные сведения о товаре, ставит в неравное положение других участников, надлежащим образом оформившими свои заявки, является нарушением принципа равноправия и справедливости, закрепленного в части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также создает такому участнику преимущественные условия участия в данном Аукционе, «особое», приоритетное к нему отношение по сравнению к другим участникам, что прямо запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, и не могло быть допущено Заказчиком.

У каждого потенциального участника Аукциона имелась равная возможность заранее изучить Аукционную документацию, ознакомиться с требованиями Заказчика, самостоятельно оценить свои возможности и представить максимальный пакет документов с достоверными сведениями о товаре.

Подавая заявку на участие в Аукционе, Заявитель жалобы ознакомился с условиями аукционной документации и согласился с тем, что результаты рассмотрения заявки будут зависеть от проверки всех данных, представленных им, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении Заказчика, что за любую его ошибку или упущение в представленной заявке ответственность целиком и полностью будет лежать на Участнике.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования данного Закона является обеспечение полного удовлетворения потребностей ОАО «РЖД» в товарах с необходимыми показателями качества и надежности. Техническое задание Заказчик формирует на основании потребностей ОАО «РЖД».

Указанная в Техническом задании продукция используется для содержания и технического обслуживания объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта, обеспечения безопасности и надежности работы объектов железнодорожного транспорта. Заказчик, чья деятельность регулируется Законом о закупках, обязан создать условия для своевременного и полного удовлетворения потребностей железнодорожных предприятий. ОАО «РЖД» важно понимать, кто производит поставляемый товар и его соответствие требованиям стандартов.

На основании потребности предприятий на полигоне Западно-Сибирской железной дороги проводится аукцион в соответствии с указанной в заявке номенклатурой, техническими и функциональными характеристиками товара.

Заказчиком заявлена, в том числе, ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ; ГОСТ 4598-2018; Марка Т, группа А-Б, сорт 1-2; 1700X2745X3,2.

Плита древесноволокнистая марки Т ГОСТ 4598-2018 требуется к поставке на Главный материальный склад в целях использования для укрывания пола, стен, а также укладки между рядами груза в вагоне при перевозке ТМЦ (в частности, лакокрасочной продукции). Согласно межгосударственного стандарта ГОСТ 4598-2018 в зависимости от назначения плиты подразделяются на типы, а также в зависимости от прочности, плотности и вида лицевой поверхности подразделяются на марки: Т - твердые плиты с необлагороженной лицевой поверхностью; ТС - твердые плиты с лицевым слоем из тонкодисперсной древесной массы. Отличие марки ТС от Т - наличие гладкой лицевой поверхности у марки ТС. При применении плиты марки ТС из-за «скользящей» поверхности высока вероятность смещения груза в процессе перевозки, что в свою очередь может привести к порче груза, имущества ОАО «РЖД» и как следствие причинение убытков ОАО «РЖД». В связи с этим, в техническом задании конкретизированы и прописаны характеристики требуемого к поставке товара (марка, ГОСТ, размер) с учетом производственной деятельности заказчика.

Указание Заказчиком в документации характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы Заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников Закупки, так как Заказчик вправе самостоятельно определять предмет закупочной процедуры в соответствии с собственными потребностями, то есть указать наилучший для него товар.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Ограничением конкуренции может быть признано не любое ограничение круга потенциальных участников путем установления определенных требований к участникам, а лишь незаконное ограничение круга потенциальных участников закупки путем установления требований, не соответствующих положениям Закона о закупках. В данном случае отсутствует направленность действий ОАО «РЖД» на ограничение конкуренции.

Данная позиция подтверждается решениями антимонопольных служб России: по делу № 368/2011-3/2, по делу № 077/07/00-3791/2020, по делу № 023/07/3-5905/2021, по делу № 077/07/00-11797/2019.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 28.12.2010 года № 11017/10 по делу № А06-6611/2009, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников торгов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Таким образом, законодатель наделил Заказчика правом самостоятельно устанавливать требования к участникам, к составу их заявок, критерии и порядок оценки заявок, перечень документов, представляемых участниками для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям. При этом именно потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Обоснование незаконности отклонения поданной Заявителем заявки на участие в аукционе, указанное в жалобе «в связи с нарушением части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе» не законно в связи с тем, что статья 67 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 44-ФЗ) утратила силу с 1 января 2022 г. на основании Федерального закона от 31.12.2017 г. № 504-ФЗ. Применение положений Федерального закона № 44-ФЗ к условиям проведения открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709ЮАЭ-ЦДЗС/23 не обоснованно в связи с тем, что ОАО «РЖД» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Утверждение Заявителя о несостоятельности ответа на запрос производителю АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» «о подтверждении производства продукции» необоснован. АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) ответом от 16.10.2023 г. № 10-2246т предоставил информацию о выпуске плиты древесно-волокнутой марки ТС, группа А, 1 сорт размером 1700X2745X3,2мм по СТО 00280459-013-2019, таким образом заявленный участником №2 производитель подтвердил производство товара не соответствующего требованиям аукционной документации по марке товара и его соответствию требованиям межгосударственного стандарта ГОСТ 4598-2018 и не доверять официальному ответу производителя оснований не имеется.

Заявителем подтверждается что плита древесно-волокнустая марки ТС отличается от марки Т, требуемой к поставке согласно условиями Аукционной документации и утверждение Заявителя о «полном соответствии требованиям установленным Заказчиком в техническом задании» не соответствуют действительности.

Требование Заявителя о необходимости указания в документации обоснования потребности поставки заявленной продукции с учетом деятельности заказчика, а так же «бесполезным дублированием требований аукционной документации, беспричинно усложняющим процесс заполнения заявки» не законно и не обоснованно на основании следующего.

Положение о закупке ОАО «РЖД» является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки, включая способы закупки и условия их применения в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», правовую основу закупок товаров, работ и услуг лицами, подпадающими под действие данного закона, а так же Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации. Таким образом, требованиями законодательства и нормативных документов определено недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указанное в жалобе требование о внесении изменений в аукционную документацию не может быть принято к рассмотрению в связи с незаконностью.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Участники закупки вправе оспорить положения закупочной документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Действия заявителя, не посчитавшего необходимым своевременно оспорить положения закупочной документации, следует расценивать как попытку обойти эти требования и сорвать закупочную процедуру.

Аналогичная позиция изложена антимонопольным органом в письмах от 22.09.2022 № ДФ/87946/22 и от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, в которых указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная позиция изложена в решениях ФАС России от 22.04.2022 № 223ФЗ-158/22, от 12.04.2022 № 223ФЗ-147/22, от 30.03.2022 № 223ФЗ-127/22, от 17.02.2022 № 223ФЗ-79/22.

Указанной позиции придерживается и Арбитражный суд Московского округа в постановлении от 16.10.2019 № Ф05-17130/2019 по делу № А40-26097/2019.

Следует отметить, что согласно правовой позиции антимонопольного органа (уведомления ФАС России о возврате жалоб от 19.10.2020 № 17/90546/20, от 07.09.2020 № 17/77158/20 решения ФАС России от 12.03.2021 № 223ФЗ-126/21, от 03.03.2021 № 223ФЗ-112/21, от 12.01.2021 № 223ФЗ-5/21, от 18.07.2018 № 223ФЗ-557/18) датой подачи жалобы является дата поступления жалобы в антимонопольный орган.

Аналогичная позиция изложена в постановлениях Арбитражного суда Северо-Западного округа от 23.01.2018 № Ф07-14005/2017 по делу № А26-5362/2017,

Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.02.2016 № 12АП-12953/2015 по делу № А06-6584/2015, Девятого арбитражного апелляционного суда от 08.12.2016 № 09АП-56212/2016 по делу № А40-78257/16. Судами указано, что датой подачи жалобы необходимо считать дату ее поступления непосредственно в антимонопольный орган.

Извещение об осуществлении аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/2Э на право заключения договора поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева предусматривает дату окончания срока подачи заявок - «13» октября 2023 г. в 06:00 ч. московского времени.

Заявитель подал жалобу 25.10.2023 г., т.е. по истечению предусмотренного законом срока. Жалоб об оспаривании положения закупочной документации, в том числе от Заявителя не поступало.

В связи с подачей жалобы приостановлена процедура закупки и обеспечение продукцией предприятий железнодорожного транспорта, что препятствует осуществлению хозяйственной деятельности и нарушает права и законные интересы ОАО «РЖД» в сфере экономической (закупочной) деятельности.

На основании вышеизложенного, ОАО «РЖД» просит признать жалобу ООО «ЛПК «Авангард С» необоснованной и прекратить ее рассмотрение.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

27 сентября 2023 года на официальном интернет сайте <...> организатором торгов – ОАО «РЖД» было опубликовано извещение № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 и закупочная документация о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 на право заключения договора поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева в составе 1 лота (извещение № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 на официальном интернет-сайте <...>). Начальная (максимальная) цена Договора 33 267 444,19 (Тридцать три миллиона двести шестьдесят семь тысяч четыреста сорок четыре) руб. 19 коп. с учетом НДС.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах «27» сентября 2023 г. Дата окончания срока подачи заявок - «13» октября 2023 г. в 06:00 ч. московского времени. Рассмотрение первых частей заявок осуществляется «23» октября 2023 г. Дата и время начала аукциона «25» октября 2023 г. в 10:00 ч. московского времени. Рассмотрение вторых частей заявок осуществляется «01» ноября 2023 г. Подведение итогов закупки осуществляется «01» ноября 2023 г.

Согласно Протоколу № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23/1 рассмотрения первых частей заявок, поступивших для участия в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева от 23.10.2023 г., к установленному документацией о закупке сроку подачи заявок поступили заявки:

Регистрационный номер/номер заявки участника	Дата и время подачи
Заявка участника №1	12.10.2023 11:25 (МСК)
Заявка участника №2	12.10.2023 13:16 (МСК)
Заявка участника №3	12.10.2023 13:41 (МСК)
Заявка участника №4	12.10.2023 19:00 (МСК)
Заявка участника №5	13.10.2023 03:21 (МСК)
Всего поступило 5 заявок участников	

1.1. По итогам рассмотрения экспертной группой заявок участников, поступивших для участия в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 на соответствие заявок участников требованиям технического задания документации о закупке установлено, что:

1.2.1. Заявки на участие в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 отклоняются и в допуске к участию в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 отказано следующим участникам:

– Заявка участника № 1, на основании:

- пункта 3.6.6.4 документации о закупке в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 3.17.1 документации о закупке, содержащих неполную информацию, а именно: техническое предложение не содержит информацию о производителе товара с указанием ИНН по позиции № 1;

- пункта 3.6.6.1. документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1. документации о закупке, содержащего информацию о товарах, закупка которых осуществляется, несоответствующую действительности, а именно: по позиции № 7 (ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ; ГОСТ 4598-2018; марка, чертеж, модель: Марка Т, группа Б, сорт 2; сорт, типоразмер: 1700X2745X3,2) технического предложения участник указал в качестве производителя продукции АО «Лесосибирский ЛДК № 1» (ИНН 2454003302), которому был отправлен запрос от 17.10.2023 г. № ИСХ-6494/З-СИБ ДМС «о подтверждении производства продукции». На запрос получен ответ о том, что АО «Лесосибирский ЛДК № 1» не производит ДВП толщиной 3,2мм (ответ от 19.10.2023 г. № б/н).

Таким образом, в техническом предложении участника по позиции №1 содержится неполная информация в соответствии с требованиями аукционной документации, а так же не соответствует действительности информация в техническом предложении участника по позиции № 7 о производителе ДВП указанной толщины.

– Заявка участника № 2, на основании пункта 3.6.6.1. документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1. документации о закупке, содержащего информацию о товарах, закупка которых осуществляется, несоответствующую действительности, а именно: по позиции № 7 (ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ; ГОСТ 4598-2018; марка, чертеж, модель: Марка Т, группа А, сорт 1, сорт 2; сорт, типоразмер: 1700X2745X3,2) технического предложения участник указал в качестве производителя продукции АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051), которому был отправлен запрос от 13.10.2023 г. № ИСХ-6403/З-СИБ ДМС «о подтверждении производства продукции».

На запрос получен ответ о том, что АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) выпускает плиту древесно-волоконистую марки ТС, группа А, 1 сорт размером 1700X2745X3,2мм по СТО 00280459-013-2019, что не соответствует информации в части нормативных документов, указанных участником в его техническом предложении (ответ от 16.10.2023 г. № 10-2246).

Таким образом, информация указанная участником в техническом предложении о продукции по позиции № 7 не соответствует действительности.

– Заявка участника № 4, на основании пункта 3.6.6.1. документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1. документации о закупке, содержащего информацию о товарах, закупка которых осуществляется, несоответствующую действительности, а именно: по позиции № 7 (ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ; ГОСТ 4598-2018; марка, чертеж, модель: Марка Т, группа А-Б, сорт 1-2; сорт, типо-размер: 1700X2745X3,2) технического предложения участник указал в качестве производителя продукции ЗАО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051), которому был отправлен запрос от 13.10.2023г № ИСХ-6403/3-СИБ ДМС «о подтверждении производства продукции». На запрос получен ответ о том, что АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) выпускает плиту древесно-волоконистую марки ТС, группа А, 1 сорт размером 1700X2745X3,2мм по СТО 00280459-013-2019, что не соответствует информации в части нормативных документов, указанных участником в его техническом предложении (ответ от 16.10.2023г № 10-2246).

Таким образом, информация указанная участником в техническом предложении о продукции по позиции № 7 не соответствует действительности.

1.2.2. Соответствуют требованиям технического задания документации о закупке заявки следующих участников, представивших надлежащим образом оформленное техническое предложение, предусмотренное приложением № 1.3 к документации о закупке:

Заявка участника № 3;

Заявка участника № 5;

Всего отклонено 3 (три) заявки.

1.2.3. Допускаются к участию в аукционе №2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 следующие участники:

Заявка участника № 3;

Заявка участника № 5;

Согласно Протоколу подачи ценовых предложений аукциона № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 25.10.2023 г., результаты проведения электронного аукциона:

Порядковый номер заявки	Дата и время подачи лучшего ценового предложения	Сумма предложения, без НДС
--------------------------------	---	-----------------------------------

3	25.10.2023 10:08 (МСК)	27 307 027,08 (Российский рубль)
5	25.10.2023 10:07 (МСК)	27 445 641,44 (Российский рубль)

Относительно довода Заявителя о том, что отклонение Заявки № 2 ООО «ЛПК «Авангард С» на участии в аукционе является незаконным, комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках), Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с п. 215, п. 216 Положения о закупке ОАО «РЖД», требования к закупаемым товарам определяются в документации о конкурентной закупке и формируются с учетом требования к закупаемым товарам, работам, услугам: должны быть ориентированы на приобретение качественных товаров, работ, услуг, имеющих необходимые заказчику потребительские свойства и технические характеристики; должны быть учтены требования технических, технологических регламентов, установленных законодательством Российской Федерации, а также требования локальных стандартов, нормативных документов по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг, действующих у заказчика.

Согласно п. 218 Положения о закупке ОАО «РЖД», требования к качеству товаров, работ, услуг подлежат изложению в техническом задании со ссылкой на технические регламенты, принятые в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документы, разработанные и применяемые в национальной системе стандартизации, принятые в соответствии с законодательством РФ о стандартизации.

Частью 1 Аукционной документации предусмотрены условия проведения Аукциона, содержащихся в Техническом задании (приложение № 1.1.) (далее - Техническое задание).

Фрагмент Технического задания Заказчика

№ п/п	Наименование	Нормативные документы, согласно которым	Технические и функциональные характеристики товара	
			Марка, чертеж	Типо-размер

		установлены требования		
7	ПЛИТА ДРЕВЕСНОВОЛОКНИСТАЯ	ГОСТ 4598- 2018	Марка Т, группа А-Б, сорт 1-2	1700X2745X3,2

Участником № 2 (ООО «ЛПК «Авангард С») предоставлено техническое предложение.

Фрагмент Технического задания участника № 2

№ п/п	Наименование	Нормативные документы, согласно которым установлены требования	Технические и функциональные характеристики товара		Производитель товара с указанием ИНН
			Марка, чертеж	Типо-размер	
7	ПЛИТА ДРЕВЕСНО- ВОЛОКНИСТАЯ	ГОСТ 4598-2018	Марка Т, группа А-Б, сорт 1-2	1700X2745X3,2	ААО «Туринский целлюлозно- бумажный завод» (ИНН 6656000051)

В соответствии с п. 3.6.4 Аукционной документацией аукционные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в аукционной документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных аукционной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Согласно п. 3.6.13 Аукционной документации требование, предусмотренное п. 3.6.11-3.6.12 аукционной документации применяется в равной степени ко всем участникам аукциона с соблюдением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с п. 204 Положения о закупках ОАО «РЖД» и п. 3.6.11., 3.6.12 Аукционной 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. Заказчик вправе

наводить справки или проводить исследования с целью изучения отчетов, документов и сведений, представленных в заявке на участие в закупке, и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банкам участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

Руководствуясь данными положениями, ОАО «РЖД» направило в адрес АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» (ИНН 6656000051) запрос от 13.10.2023 г. № ИСХ-6403/3-СИБ ДМС «о подтверждении производства продукции».

В ответ на запрос ОАО «РЖД» АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» дало ответ от 16.10.2023 г. № 10-2246, согласно которому АО «Туринский целлюлозно-бумажный завод» выпускает плиту древесно-волоконистую марки ТС, группа А, 1 сорт размером 1700X2745X3,2мм по СТО 00280459-013-2019.

Исходя из этого, техническое предложение участника № 2 (ООО «ЛПК «Авангард С») по позиции № 7 не соответствует действительности.

Согласно п. 3.6.6. Аукционной документации Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в том числе в случае непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно п. 3.6.7. Аукционной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе аукционной заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

На основании вышеизложенного, в соответствии с требованиями Положения о закупке ОАО «РЖД», Аукционной документации заявка участника № 2 отклонена и в допуске к участию в аукционе № 2709/ОАЭ-ЦДЗС/23 участнику ООО «ЛПК «Авангард С» отказано.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно, предоставлять достоверную информацию о предлагаемых товарах и не вводить в заблуждение Заказчика.

Целью п. 204, 331 Положения о закупке ОАО «РЖД» является недопущение преднамеренных попыток участников ввести Заказчика в заблуждение и недобросовестным образом обеспечить свое участие в Аукционе.

Необходимо также отметить, что представление участником закупки заведомо недостоверных сведений, которые позволили ему одержать победу в проводимой закупке, является актом недобросовестной конкуренции (п. 11 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018).

Таким образом, пресечение со стороны Заказчика недобросовестных действий участников, выразившихся в предоставлении недостоверных сведений в целях одержания победы в торгах, не могут рассматриваться как нарушение действующего законодательства, поскольку направлены на обеспечение

принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следует отметить, что представление недостоверных, то есть не соответствующих действительности сведений в заявках участников конкурса в данном случае создавало бы существенные риски для заказчика по заключению договора с недобросовестным контрагентом, риски ненадлежащего исполнения обязательств по договору, возникновения у заказчика убытков и причинения ущерба репутации.

Подавая заявку на участие в конкурсе, Заявитель ознакомился с условиями документации и конклюдентно согласился с тем, что результаты рассмотрения всех заявок будут зависеть от проверки всех данных, представленных им, а также иных сведений, имеющихся в распоряжении Заказчика.

Таким образом, Заявитель принял на себя риски по отклонению заявки, в том числе в случае предоставления в составе заявки недостоверной информации.

Относительно довода Заявителя о том, что Заказчик не указывает, чем обусловлена потребность поставки продукции по позиции 7, идентичной заявленным требованиям в аукционной документации, с отсутствием возможности поставить эквивалент, комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Положение о закупке ОАО «РЖД» является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки, включая способы закупки и условия их применения в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», правовую основу закупок товаров, работ и услуг лицами, подпадающими под действие данного закона, а так же Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации. Таким образом, требованиями законодательства и нормативных документов определено недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, требование Заявителя о внесении изменений в аукционную документацию является незаконным.

Участники закупки вправе оспорить положения закупочной документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Однако, комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что жалоба на положения закупочной документации и Положение о закупке была подана

участником уже после подведения итогов аукциона, из чего следует, что подавая заявку на участие в аукционе, Заявитель был согласен с условиями закупки.

Кроме того, до даты окончания приема заявок Заявитель не направлял организатору закупки запросов разъяснений и обращений, касающихся порядка рассмотрения и оценки заявок, а также возможности поставки эквивалентного товара.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о законности действий ОАО «РЖД» при составлении аукционной документации, а также организации и проведения открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 на право заключения договора поставки поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЛПК «Авангард С» (вх. № 19934-ЭП/23 от 25.10.2023 г. и № 20204-ЭП/23 от 30.10.2023 г.) на действия организатора торгов ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 на право заключения договора поставки поставки лесопиломатериалов и изделий из дерева (номер извещения на сайте <...> – 2709 / ОАЭ-ЦДЗС / 23 от 27.09.2023 г., Лот № 1) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.